

Заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) , рассмотрев протокол № 03-07/165-2018 от 14 декабря 2018 года и материалы административного дела № 03-07/165-2018, возбужденного в отношении должностного лица акционерного общества коммерческий банк «Хлынов» П () по факту нарушения части 7 статьи 5, пункта 2 части 2, части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2010 № 38 – ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении ненадлежащей рекламы, ответственность за которое предусмотрена частями 1, 6 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие П., надлежащим образом извещенной о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛА:

Марийским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 03-07/165-2018 в отношении должностного лица акционерного общества коммерческий банк «Хлынов» П по факту нарушения требований части 7 статьи 5, пункта 2 части 2, части 3 статьи 28 Закона о рекламе, выразившегося в размещении в №05 (232) от 03 февраля 2018 года на странице 7 рекламы АО КБ «Хлынов», ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Уведомление о составлении протокола направлено заказным письмом с уведомлением (исх. №03-07/9090 от 28.11.2018), а также направлена телеграмма, которая получена Пестовой А.В. 12.12.2018.

Протокол об административном правонарушении № 03-07/165-2018 от 14 декабря 2018 года составлен начальником отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ, в отсутствие П, надлежащим образом извещенной о дате и времени составления протокола об административном правонарушении.

Копия протокола с указанием даты, времени и места рассмотрения дела № 03-07/165-2018 (исх. № 03-07/9595 от 14.12.2018) направлена заказным письмом с уведомлением о вручении по месту жительства П

Определением от 25.12.2018 исх. №03-07/10022 рассмотрение дела №03-07/165-2018 отложено на 17.01.2019. Копия определения направлена по адресу регистрации П и по адресу электронной почты. Письмом от 17.01.2019 вх. № 461 П направила ходатайство о рассмотрении дела в ее отсутствие.

Событие административного правоотношения выразилось в следующем.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) проведен мониторинг рекламы, размещенной в газете «PRO город Йошкар-Ола», в ходе проведения которого установлен факт размещения в №05 (232) от 03 февраля 2018 года на странице 7 рекламы АО КБ «Хлынов» о предоставлении расчетной карты (приложение 1), следующего содержания:

Согласно статье 3 Закона о рекламе реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Под объектом рекламирования понимают товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Из анализа текста рекламы следует, что объектом рекламирования является расчетная карта АО КБ «Хлынов», а также АО КБ «Хлынов».

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (Письмо ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 «О понятии «неопределенный круг лиц»).

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, так как распространена при помощи печатного издания, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Согласно части 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 28 постановления от 08.10.2012 № 58 разъяснил, что рекламодатель вправе

выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Федеральным законом № 38-ФЗ «О рекламе» к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

Частью 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» определено, если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, использованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее.

При этом, к условиям, определяющим полную стоимость кредита, могут быть отнесены: сумма потребительского кредита (займа); срок действия договора потребительского кредита (займа) и срок возврата потребительского кредита (займа); валюта, в которой предоставляется потребительский кредит (заем); процентная ставка в процентах годовых, а при применении переменной процентной ставки - порядок ее определения.

В рассматриваемой рекламе содержится следующая информация: «Новый дизайн-новые преимущества. Активно пользуйтесь картой-не платите за обслуживание! Без платы за годовое обслуживание; доход от покупок – кэшбэк до 5%; льготный период до 61 дня; закажи онлайн на банк-хлынов.рф».

Мелким шрифтом внизу рекламы размещены существенные условия использования кредитных карт MasterCard World для физических лиц.

Однако в рассматриваемой рекламе отсутствуют иные существенные условия использования данных карт, определенные соответствующими локальными актами общества, а именно информация о тарифе на выдачу наличных средств в банкоматах и пунктах выдачи наличных самого банка или иных банков.

Так, в тарифах комиссионных вознаграждений по обслуживанию банковских карт, счетов и использованием банковских карт АО КБ «Хлынов», утвержденных решением тарифного комитета АО КБ «Хлынов» (протокол от 20.12.2017 №50) установлены условия пользования кредитными картами MasterCard World для физических лиц, а именно: получение наличных в банкоматах и пунктах выдачи наличных Банка, от суммы транзакции 3,9 %, в

банкоматах и пунктах выдачи наличных иных банков, от суммы транзакции 4,9 %, минимум 400 рублей (пп. 5.1 и 5.2 протокола).

Кроме того, параметрами финансовых продуктов для физических лиц – клиентов АО КБ «Хлынов», утвержденных кредитным комитетом АО КБ «Хлынов» (протокол №3-БК от 11.01.2018), определено следующее: процентная ставка - 22 % годовых, льготная процентная ставка – 0%; для кредитной карты «По паспорту» процентная ставка – 24 % годовых; для вкладчиков Банка процентная ставка – 19 % годовых.

В рассматриваемой рекламе в части процентных ставок указано, что максимальная процентная ставка составляет 27%, что не соответствует данному протоколу, а также отсутствует информация о применении иных процентных ставок (льготная процентная ставка, проценты по кредитным картам «По паспорту», и проценты для вкладчиков Банка).

Вместе с тем, информация о процентных ставках, о тарифе на выдачу наличных средств в банкоматах и пунктах выдачи наличных самого банка иных банков является существенной и влияет на сумму расходов, которые понесут потребители, воспользовавшись расчетной картой. Таким образом, данная реклама содержит некоторые существенные условия о рекламируемом товаре, однако не содержит и умалчивает об иных существенных условиях.

Следовательно, рассматриваемая реклама нарушает часть 7 статьи 5, пункт 2 части 2, часть 3 статьи 28 закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 7 статьи 5, пункта 2 части 2, части 3 статьи 28 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно пунктам 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из представленных материалов следует, что между ИП К(Исполнитель) и АО КБ «Хлынов» (Заказчик) заключен договор №5200 от 16.10.2017, согласно которому исполнитель по заказу заказчика возмездно выполняет работы и/или услуги по производству и/или размещению рекламных и/или информационных материалов в средстве массовой информации информационно-рекламном еженедельнике «Прогород Йошкар-Ола», распространяемом на территории Республики Марий Эл.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является АО КБ «Банк Хлынов», рекламодателем – ИП К

Таким образом, АО КБ «Хлынов», в лице начальника управления по маркетингу Пестовой А.В., является рекламодателем рассматриваемой рекламы и должно соблюдать требования части 7 статьи 5, пункта 2 части 2, части 3 статьи 28 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение части 7 статьи 5, пункт 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Административная ответственность за нарушение части 3 статьи 28 Закона о рекламе установлена для кредитных организаций частью 6 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 1 Федерального закона от 02.12.1990 №395-1 «О банках и банковской деятельности» под кредитной организацией понимается юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка Российской Федерации (Банка России) имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные данным Законом.

Распространение кредитной организацией рекламы услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа, содержащей хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, без указания всех остальных условий, определяющих полную стоимость кредита (займа) для заемщика и влияющих на нее влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать лицо – руководителя, работника организации, совершившее административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

Организационно-распорядительные функции включают в себя руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда или службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий и иные.

К административно-хозяйственным функциям могут быть, в частности, отнесены полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах организаций и учреждений, воинских частей и подразделений, а также совершение иных действий: принятие решений о начислении заработной

платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т.п.

Согласно сведениям, предоставленным АО КБ «Хлынов», должностным лицом, ответственным за соблюдение законодательства о рекламе, является начальник управления по маркетингу П. Согласно должностной инструкции начальника управления по маркетингу в должностные обязанности П входит руководство рекламными кампаниями и программами продвижения, проводимыми банком.

Однако должностное лицо АО КБ «Хлынов» П. не приняла необходимых и достаточных мер для соблюдения законодательства о рекламе.

Антимонопольным органом установлено, что П при должной внимательности и осмотрительности при распространении рекламы могла предвидеть последствия - возможность нарушения законодательства о рекламе, имела возможность выполнить возложенную на нее обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предприняла всех зависящих от нее мер по соблюдению действующего законодательства о рекламе.

В ходе рассмотрения дела, объективных обстоятельств, препятствующих выполнению П . своих обязанностей, в том числе по соблюдению действующего законодательства о рекламе, не установлено.

Антимонопольный орган на основе собранных по делу доказательств приходит к выводу о том, что вина П в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе установлена.

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл.

Время совершения административного правонарушения: 03.02.2018 – дата выхода газеты «PRO город Йошкар-Ола».

Состав административного правонарушения по части 1 и 6 статьи 14.3 КоАП РФ, совершенного П образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;
- объективная сторона — [распространение рекламы](#) П с нарушением требований части 7 статьи 5, пункта 2 части 2, части 3 статьи 28 Закона о рекламе;
- субъект правонарушения – П;
- субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у П . имелась возможность соблюдения

законодательства о рекламе, но ей не были приняты все зависящие от нее меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения П. Кроме того, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не установлено.

Дополнительно должностным лицом был исследован вопрос о малозначительности.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Согласно пункту 21 Постановления Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Действия П. содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении лица к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе.

Совершенное П. правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в статье 14.3 КоАП РФ административной ответственности за

их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающей специальными познаниями.

Марийское УФАС России приходит к выводу, что совершенное правонарушение несет существенную угрозу правоохраняемым отношениям.

В данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении рекламодателя и рекламодателем к исполнению своих обязанностей в сфере соблюдения законодательства о рекламе.

Несоответствие спорной рекламы требованиям законодательства нарушает права и законные интересы потребителей на получение надлежащей и достоверной информации.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное П правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

Согласно ч. 1 ст.4.4 КоАП РФ при совершении лицом двух и более административных правонарушений административное наказание назначается за каждое совершенное административное правонарушение.

В силу части 2 ст.4.4 КоАП РФ при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) КоАП РФ и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, органу, должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

Таким образом, должностному лицу АО КБ «Хлынов» П. должно быть назначено наказание в пределах санкции, предусмотренной частью 6 статьи 14.3 КоАП РФ.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не установлено.

Обстоятельства, смягчающие, либо отягчающие административную ответственность, не установлены.

Основания для применения правил статьи 4.1.1 КоАП РФ в отношении П. отсутствуют.

Таким образом, должностное лицо Марийского УФАС России считает необходимым назначить П административное наказание в виде штрафа в размере минимальной санкции ч. 6 ст. 14.3 КоАП РФ в сумме 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.4, 4.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ, статьями 5, 28, 33, 38 Закона о рекламе,

Постановила:

Привлечь должностное лицо акционерного общества коммерческий банк «Хлынов» - П к административной ответственности по частям 1, 6 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить наказание в виде штрафа в размере 20 000 (двадцати тысяч) рублей.