

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 78/04 об административном правонарушении

09.02.2015 года

г. Ростов-на-Дону

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области – начальник отдела контроля органов власти – <...>, рассмотрев протокол и материалы дела № 78/04 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица – Ростовский-на-Дону акционерный коммерческий банк «Капиталбанк» (Открытое акционерное общество) (далее – ОАО АКБ «Капиталбанк») (<...>),

в отсутствие потерпевшего – физического лица, извещенного о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом;

в отсутствие законного представителя ОАО АКБ «Капиталбанк», извещенного о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛ:

25.09.2014г. (вх. № 19068) в Ростовское УФАС России поступило заявления физического лица по поводу распространения в августе 2014г. в приложении «ТВ+Афиша» газеты «Аргументы и Факты на Дону» (выпуск № 32, 2014г.) рекламы финансовых услуг, нарушающей, по мнению Заявителя, нормы Федерального Закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»).

В результате анализа приложения «ТВ+Афиша» газеты «Аргументы и Факты на Дону» (выпуск № 32, 2014г.) на стр. 11 выявлена реклама о предоставлении ОАО АКБ «Капиталбанк» финансовых услуг со следующим изображением:

Из содержания данной рекламы можно сделать вывод о том, что речь идет о предоставлении финансовых услуг – вклады.

В силу п. 2 ч. 2 ст. 28 ФЗ «О рекламе», реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму, которые понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

Согласно ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе», реклама должна содержать не всю информацию, а всю существенную информацию о рекламируемом товаре, об

условиях его приобретения или использования, не допускающую искажения смысла информации и введения в заблуждение потребителя рекламы. Закон обязывает формировать у потребителя рекламы правильное (достоверное) представление о соответствующей услуге. При этом потребитель рекламы вправе рассчитывать на формирование неискаженного представления об услуге при восприятии конкретного рекламоносителя, а не совокупности всех распространенных к определенному моменту рекламных материалов.

Таким образом, отсутствие существенной информации о рекламируемой услуге, направлено на умышленное создание об объекте рекламирования (вклады до 11,5% в рублях РФ/ 4,5% в USD/EUR) впечатления, которое на самом деле не соответствует его реальным качествам и характеристикам - условиям приобретения товара - с целью интенсификации спроса на приобретение товара.

Непредставление информации в полном объеме приводит к созданию у потребителей рекламы ложного впечатления об условиях получения вышеуказанной услуги.

Таким образом, в вышеназванной рекламе усматриваются признаки нарушения ч. 7 ст. 5, п. 2 ч. 2 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч.6 ст.38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 7 ст. 5, п. 2 ч. 2 ст. 28 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

В данном случае в силу ч. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем данной рекламы является ОАО АКБ «Капиталбанк» – как лицо, определившее объект рекламирования и содержание данной рекламы.

05.12.2014г. решением Комиссии Ростовского УФАС России по делу № 1983/04 реклама финансовой услуги (вклады до 11,5% в рублях РФ/ 4,5% в USD/EUR), распространяемая в августе 2014г. в приложении «ТВ+Афиша» газеты «Аргументы и Факты на Дону» (выпуск № 32, 2014г.) на стр. 11 в г. Ростове-на-Дону, признана ненадлежащей поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 5, п. 2 ч. 2 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч. 4 ст. 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Указанные выше обстоятельства послужили основанием для составления в отношении ОАО АКБ «Капиталбанк» протокола № 78/04 об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Протокол № 78/04 об административном правонарушении составлен 28.01.2015г. в присутствии представителя ОАО АКБ «Капиталбанк» по доверенности – <...>.

В протоколе <...> указала, что в действиях Общества отсутствует состав правонарушения. Спорную рекламу передал в газету сотрудник банка – <...> со своей личной электронной почты, чем нарушил установленные банком правила.

Копия протокола вручена представителю ОАО АКБ «Капиталбанк» нарочно под роспись.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 78/04 об административном правонарушении рассмотрение настоящего дела назначено на 09.02.2015г. в 16 часов 00 минут.

В ответ на данное определение от ОАО АКБ «Капиталбанк» поступило ходатайство о прекращении административного производства в отношении ОАО АКБ «Капиталбанк», так как вины в допущенном нарушении со стороны Банка не было, поскольку Банк со своей стороны предпринял все зависящие от него меры и оформил все необходимые документы, чтобы полностью исключить возможность наступления события, а именно публикации в СМИ любой рекламы о банке только на основании электронной переписки и без письменного согласования и утверждения оригинал-макета вышеуказанной рекламы.

Ходатайство о прекращении административного производства в отношении ОАО АКБ «Капиталбанк», отклонить.

Довод ОАО АКБ «Капиталбанк» о том, что публикация спорной рекламы осуществлена без ведома Общества и отсутствует согласованный оригинал-макет рекламы, является необоснованным ввиду следующего.

Факт передачи макета заказчиком рекламы (ОАО АКБ «Капиталбанк») исполнителю (ООО «АиФ-Ростов») для публикации в еженедельнике «Аргументы и факты на Дону» подтверждается совокупностью следующих доказательств:

- договором на размещение рекламы;
- электронной перепиской между сотрудником Банка и газеты, в ходе которой макет был передан в газету для последующей публикации;
- последующей оплатой рекламной публикации;
- подписанными обеими сторонами актами сдачи-приемки оказанных услуг;
- врученными заказчику согласно договору экземплярами газеты с опубликованной рекламой в виде оригинал-макета;
- отсутствием со стороны заказчика каких-либо претензий по поводу неоднократной публикации.

В материалах дела № 1983/04 имеются письменные пояснения ОАО АКБ «Капиталбанк», согласно которым макет рекламы изготовлен и предоставлен в газету начальником отдела маркетинга и PR ОАО АКБ «Капиталбанк» <...>.

При этом неисполнение юридическим лицом – ОАО АКБ «Капиталбанк» требований ФЗ «О рекламе» вследствие ненадлежащего исполнения трудовых обязанностей его работником, в данном случае гр. <...> не является обстоятельством, освобождающим само юридическое лицо от ответственности (ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ). Кроме того, факт неисполнения работником трудовых обязанностей, свидетельствует об отсутствии надлежащего контроля юридического лица за исполнением своими работниками, действовавшими в его интересах, своих

трудовых обязанностей.

Материалы настоящего дела дают основание прийти к следующим выводам.

В соответствии со ст. 3 ФЗ «О рекламе» в целях названного Закона под рекламой понимается 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; объект рекламирования товар, средство его индивидуализации, 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу п. 2 ч. 2 ст. 28 ФЗ «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг 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.

Исходя из положений ч. 7 ст. 5 ФЗ «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.

В силу п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства РФ, является ненадлежащей рекламой.

Таким образом, при наличии в рекламе банковской услуги, связанной с принятием вклада, пользованием им, хотя бы одного из условий, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся данной услугой лица, в ней следует указывать иные условия, которые влияют на фактическую сумму доходов.

Отсутствие каких-либо сведений об условиях вклада может привести к искажению смысла рекламы и ввести в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемой банковской услугой.

В п. 24 Постановления Пленума ВАС РФ № 58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано, что наличие в рекламе информации о возможности получения (уточнения) сведений об условиях оказания соответствующих услуг у сотрудников организации, предоставляющей такие услуги, или иных консультантов, обладающих необходимыми сведениями об условиях оказания данных услуг, не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности опубликования в рекламном объявлении условий оказания банковских, страховых и иных финансовых услуг, влияющих на их стоимость, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

Распространенная реклама содержала данные только о процентной ставке - до 11,5% в рублях РФ/ 4,5% в USD/EUR и в ней не были указаны срок вклада, минимальная сумма вклада, возможность и условия дополнительного взноса, периодичность выплаты процентов и иные условия, влияющие на окончательную сумму доходов вкладчика.

В данной рекламной информации отражены только привлекательные для потенциального потребителя рекламы условия. Другие условия, являющиеся существенной информацией для потребителей, способной обмануть их ожидания, отсутствовали.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе нарушены требования ч. 7 ст. 5, п. 2 ч. 2 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 7 ст. 5, п. 2 ч. 2 ст. 28 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

В данном случае в силу ч. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем данной рекламы является ОАО АКБ «Капиталбанк» – как лицо, определившее объект рекламирования и содержание данной рекламы.

В силу ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Пунктом 16.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при рассмотрении дел об административных правонарушениях следует учитывать, что понятие вины юридических лиц раскрывается в ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ. При этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (ст. 2.2 КоАП РФ) не выделяет.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В рассматриваемом случае вина юридического лица ОАО АКБ «Капиталбанк» выразилась в непринятии ОАО АКБ «Капиталбанк» как рекламодателем всех зависящих от него мер по соблюдению установленных ФЗ «О рекламе» требований к содержанию вышеуказанной рекламы.

Анализ имеющихся в деле материалов позволяет сделать вывод, что обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля хозяйствующего субъекта (ОАО АКБ «Капиталбанк»), при соблюдении той степени осмотрительности и добросовестности, которая требовалась от него в целях исполнения требований, установленных ФЗ «О рекламе», отсутствовали.

Таким образом, вина ОАО АКБ «Капиталбанк», выразившаяся в несоблюдении Обществом законодательства о рекламе, подтверждается материалами настоящего административного дела.

В силу ст. 4.1. Кодекса об административных правонарушениях РФ должностным лицом при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Так как нарушение ОАО АКБ «Капиталбанк» законодательства РФ о рекламе произошло впервые - данное обстоятельство может быть отнесено к смягчающим обстоятельствам, предусмотренным ст. 4.2. КоАП РФ.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Руководствуясь ст.ст. 2.1, 4.2, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ОАО АКБ «Капиталбанк» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

2. Реквизиты перечислений штрафа:

Расчетный счет: № 40101810400000010002 в ОТДЕЛЕНИИ РОСТОВА-НА-ДОНУ Г.
РОСТОВ-НА-ДОНУ;
БИК 046015001

Получатель: Управление Федерального казначейства по Ростовской области
(Ростовское УФАС России)
ИНН 6163030500, КПП 616301001
КБК: 161 1 16 26000 01 6000 140, ОКТМО: 60701000

Назначение платежа: Постановление Ростовского УФАС России № 78/04 от 09.02.2015г.

В соответствии с п. 3 ст. 30.1, ст. 30.3 КоАП РФ, постановление о наложении штрафа может быть обжаловано в течении десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано (ч. 1 ст. 31.1 КоАП РФ).

Согласно ч.1 ст. 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, указанное должностное лицо составляет в отношении лица, не уплатившего административный штраф, протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ, согласно которой неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.