

ПРОТОКОЛ № 012/04/14.3-689/2023

об административном правонарушении

«01» сентября 2023 года г. Йошкар – Ола

Протокол составлен ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России <....> в соответствии со статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ранее занимавшего должность начальника управления маркетинга розничного бизнеса дирекция бизнес-маркетинга, департамента маркетинга и коммуникации АО «Альфа-Банк» <....> (паспорт <....> выдан <....>, адрес регистрации: <....>) по факту нарушения части статьи 5, 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).

Место, время совершения и событие административного правонарушения:

Место совершения административного правонарушения: Российская Федерация.

Время совершения административного правонарушения: апрель 2023 года.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий

Эл (далее – Марийское УФАС России) в ходе осмотра в апреле 2023 года установлен факт размещения рекламы в эфире «Русское радио» следующего содержания:

«Альфа Банк первым в России отменил комиссии, теперь абсолютно все платежи и

переводы бесплатны, никаких ограничений. Закажите бесплатную дебетовую

Альфакарту. Альфа-Банк. Лучший мобильный банк. АО «Альфа-Банк», содержащей

признаки нарушения статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-

ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе).

Комиссия Марийского УФАС России, рассмотрев полученные материалы, документы, письменные и устные пояснения лиц, участвующих в деле, приходит к выводу о нарушении законодательства о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы на основании следующего.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

В силу пункта 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект рекламирования – 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 содержания текста рекламной информации следует, что объектами рекламирования являются: услуги оказываемые АО «Альфа-Банк» и АО «АльфаБанк».

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.

Рассматриваемая информация, размещенная на радиостанции «Русское радио», адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Таким образом, информация «Альфа Банк первым в России отменил комиссии, теперь абсолютно все платежи и переводы бесплатны, никаких ограничений. Закажите бесплатную дебетовую Альфа-карту. Альфа-Банк. Лучший мобильный банк. АО «Альфа-Банк...», транслируемая на радиостанции «Русское радио», характеризуется совокупностью признаков, установленных пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе и является рекламой.

В силу части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В рассматриваемой рекламе используется словосочетание «Лучший мобильный банк....».

Пленум ВАС РФ в пункте 29 Постановления от 08.10.2012 № 58 «О некоторых

вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал, что информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

Таким образом, в рекламе не допускается использование информации не соответствующей действительности и аналогичных сведений о преимуществах рекламируемого товара.

В данном случае при оценке текста размещенной рекламы действующему законодательству Марийское УФАС России приходит к выводу о том, что в спорной рекламе приводятся не обладающие достоверностью сведения о превосходстве (преимущество) объекта рекламы «Лучший мобильный банк...» над такими же финансовыми организациями, что может вызвать неверные представления у потребителей относительно объекта рекламирования и негативно повлиять на выбор товаров того или иного производителя или продавца товара.

Также, общее восприятие рекламы вводит потребителей рекламы в заблуждение, поскольку преимущества рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами не находят подтверждения превосходства товара в тексте рекламы.

Действующее законодательство в регулируемой сфере правоотношений исходит из того, что достоверность распространяемой рекламы с использованием утверждений в превосходной степени «...Лучший мобильный банк ...» должна соответствовать реальной действительности в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

Кроме того, применительно к использованию в рекламе терминов в превосходной степени, например, утверждений «...Лучший мобильный банк ...» действует презумпция несоответствия действительности таких терминов в превосходной степени и утверждений, если рекламодатель не подтвердит их истинность, предоставив документальные доказательства. При этом

использование в рекламе сравнительной характеристики посредством утверждений в превосходной степени без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, означает возможность проведения такого сравнения по любому критерию.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе присутствует информация сравнительной характеристики посредством утверждений в превосходной степени «...Лучший мобильный банк ...», при этом объективное подтверждение с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, отсутствует.

Из письменных пояснений АО «Альфа-банк» следует, что словосочетание «Лучший мобильный банк...» использованы в рекламном сообщении на основании результатов проведенного ООО «Марксвебб Ранк энд Репорт» исследования.

Так, в адрес Марийского УФАС России представлена копия письма общества, в соответствии с которым ООО «Марксвебб Ранк энд Репорт» подтверждает, что в период проведения рекламной кампании АО «Альфа-Банк» по продукту «РКО+Регбиз» с 03.04.2023 по 30.04.2023, в которой упоминается исследование общества, а именно «Business Internet Banking Rank 2022», АО «Альфа-Банк» признан лучшим интернет-банком для ИП и имеет право на использование зарегистрированного товарного знака «Marksw Webb» в период проведения всей рекламной кампании в эфире радиостанций на всей территории Российской Федерации.

Вместе с тем, в рекламной информации ссылка на исследования, проводимые ООО «Марксвебб Ранк энд Репорт», отсутствует.

На основании вышеизложенного, Марийским УФАС России усматривается нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе. В соответствии с частями 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. 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.

Марийским УФАС России установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является АО «Альфа-банк». П. 5, 6, 7 ст. 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. 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.

Согласно сведениям, представленным в антимонопольный орган, рассматриваемая реклама, распространялась на территории Российской Федерации Согласно сведениям из ЕГРЮЛ, АО «Альфа-Банк» (ИНН 7728168971, ОГРН 1027700067328, адрес места регистрации: 107078, г. Москва, ул. Каланчевская, д. 27) зарегистрировано на территории г. Москва.

Письмом ФАС России (вх. № 3306-ЭП/23 от 11.05.2023) Марийское УФАС России наделено полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В силу ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе несет рекламодатель, которым в силу п. 5 ст. 3 Закона о рекламе является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Марийским УФАС России установлено, что между АО «Альфа-Банк» и ООО «АПР Медиа Сервис-ОМД» заключен договор № 21/12/18-AMS от 21.12.2018 на размещение рекламных материалов в средствах массовой информации за агентское вознаграждение.

ООО «АПР Медиа Сервис-ОМД» в последующем в рамках действия договора № МК 22/09/11 от 23.09.2011, заключенного между обществом и ООО «МЕДИА КЛУБ», заключило приложение № 737/р от 01.03.2023, в соответствии с которым ООО «МЕДИА КЛУБ» оказало услуги на размещение рекламно-информационного продукта «Кредит наличный» на радиостанции «Русское радио».

Кроме того, антимонопольным органом установлено, что рекламораспространителем является ООО «Унион» на основании заключенного между АО «Русское радио - Евразия» и ООО «Унион» договора № 23-PP-002 от 01.01.2023.

Марийским УФАС России установлено и АО «Альфа-Банк» не оспаривается, что рекламодателем спорной рекламы является банк, рекламораспространителем ООО «Унион».

Ответственность за нарушение требований п. 3 ч.1 ст. 5 Закона о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие

(бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители коммерческих и некоммерческих организаций несут ответственность как должностные лица.

Согласно представленным АО «Альфа-Банк» сведениям ответственным за размещения рекламной информации являлся ранее занимавшего должность начальника управления маркетинга розничного бизнеса дирекция бизнес-маркетинга, департамента маркетинга и коммуникации АО «Альфа-Банк» <....>.

В соответствии с пунктом 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, заявлять ходатайства, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 дней согласно статьям 30.1, 30.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

В силу статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Частью 2 статьи 24.2 КоАП РФ лицам, участвующим в производстве по делу об административном правонарушении и не владеющим языком, на котором ведется производство по делу, обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном языке, либо на другом свободно избранном указанными лицами языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

Протокол составлен по правилам статьи 28.2, в отсутствие <....> надлежащим образом извещенного о месте, дате и времени составления протокола. В адрес <....> направлена телеграмма.

Дата, место и время рассмотрения дела об административном правонарушении: 14 сентября года в 09 час. 45 мин. по адресу: ул. Волкова, д.

164, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424000.

С протоколом ознакомлен(а), права и обязанности разъяснены.

(ФИО, подпись лица, привлекаемого к административной ответственности)

_____ <....> _____
(Ф.И.О. составившего протокол)

_____ 2023г. _____

(подпись)

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

В соответствии со ст. 28.2 КоАП РФ копию протокола получил:

(ФИО лица, получившего протокол)

« » _____ 2023 г. _____

(подпись)

Сообщаем, что возможность участия в рассмотрении протокола будет организована посредством удаленного доступа через программу «TrueConf» по ссылке <https://fas1.tconf.rt.ru/c/3398603750>.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

2023-5369