

РЕШЕНИЕ № 322-143р

12 ноября 2013 года

город Воронеж

(дата оглашения резолютивной части решения)

Комиссия Воронежского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии <...>;

члены Комиссии: <...>, рассмотрев дело № 322-143р по признакам нарушения ЗАО «Комсомольская правда в Воронеже» (адрес редакции: 394049, г. Воронеж, ул. Лидии Рябцевой, 54, ИНН 3662071810), ОАО «АЛЬФА-БАНК» (ул. Каланчевская, д. 27, г. Москва, 107078), ЗАО «Издательский дом «Комсомольская правда» (Петровско-Разумовский Старый проезд, д. 1/23 стр. 1, г. Москва, 127287) требований п. 2, 20 ч. 3, ч. 7 ст. 5, ст. 16 ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителя ЗАО «Комсомольская правда в Воронеже» по доверенности <...>, представителя ОАО «АЛЬФА-БАНК» по доверенности <...>,

в отсутствие представителя ЗАО «Издательский дом «Комсомольская правда» (общество надлежаще извещено), **установила:**

В ходе осуществления государственного надзора Воронежским УФАС России за исполнением законодательства РФ о рекламе установлено размещение в средстве массовой информации – газете «Комсомольская правда Воронеж» в номере 53 (26063) за 16.04.2013 г. на полосе № 13 статьи «Альфа-Банк открыл самое крупное отделение в Воронеже».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «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 соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «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.

Статья «Альфа-Банк открыл самое крупное отделение в Воронеже», размещенная в номере 53 (26063) за 16.04.2013 г. на полосе № 13 газеты «Комсомольская правда Воронеж» за 16.04.2013 г., является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке (далее – рассматриваемая реклама).

Объектом рекламирования в указанной рекламе является ОАО «АЛЬФА-БАНК» и предоставляемые указанным банком финансовые услуги.

Требования к рекламе в периодических печатных изданиях установлены статьей 16 ФЗ «О рекламе», в соответствии с которой размещение текста рекламы в периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, должно сопровождаться пометкой «реклама» или пометкой «на правах рекламы».

В рассматриваемой рекламе отсутствовала пометка «реклама» или «на правах рекламы».

Определением № 322-143р от 14.08.2013 г. в отношении ЗАО «Комсомольская правда в Воронеже» возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Дело назначено к рассмотрению на 09 ч. 30

мин. (мск) 30.08.2013 г.

30.08.2013 г. в ходе рассмотрения дела Комиссией при анализе предоставленных ЗАО «Комсомольская правда в Воронеже» документов и сведений установлено наличие в оригинале газеты «Комсомольская правда Воронеж» № 53 (26063) за 16.04.2013 г. на полосе № 13 в рекламной статье «Альфа-Банк открыл самое крупное отделение в Воронеже» пометки «реклама» в соответствии со ст. 16 ФЗ «О рекламе».

Пометка «реклама» выполнена печатным черным шрифтом, размещена на темном фоне в нижнем правом углу фотографии, имеющейся в статье. Качество светокопии указанной полосы газеты в материалах дела не позволяло установить наличие соответствующей пометки.

Таким образом, указанная рекламная статья распространялась с учетом требований ст. 16 ФЗ «О рекламе».

Вместе с тем, при исследовании текста рекламной статьи «Альфа-Банк открыл самое крупное отделение в Воронеже» установлено распространение информации с признаками нарушения п. 2, 20 ч. 3, ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе» о деятельности ОАО «АЛЬФА-БАНК»: «Альфа-Банк – самый крупный частный банк в России/.../Сегодня Альфа-Банк – лидер на рынке мобильного доступа к услугам/.../Открыть банковский счет, взять кредит наличными, причем всего за 15 минут/.../В области кредитования Альфа-Банк предлагает малому бизнесу самый большой на рынке беззалоговый кредит – до 6 млн. рублей. При этом кредит предоставляется на любые цели, без комиссий за его досрочное погашение, по упрощенному пакету документов и в короткий срок...//».

Определением от 30.08.2013 г. к участию в деле привлечен рекламодатель рассматриваемой рекламы – ОАО «АЛЬФА-БАНК». Дело назначено к рассмотрению на 12 ч. 00 мин. (мск) 23.09.2013 г.

23.09.2013 г. в ходе рассмотрения дела объявлялся перерыв до 15 ч. 00 мин. (мск) 30.09.2013 г. для предоставления лицами, участвующими в деле дополнительных документов и сведений.

30.09.2013 г. при продолжении рассмотрения дела, а также 14.10.2013 г. рассмотрение дела отлагалось в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и сведений, в целях объективного, полного и всестороннего рассмотрения дела, привлечения ЗАО «Издательский дом «Комсомольская правда» к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

12.11.2013 г. в ходе рассмотрения дела представитель ЗАО «Комсомольская правда в Воронеже» по доверенности <...> подтвердила правовую позицию общества, имеющуюся в материалах дела. Представитель ОАО «АЛЬФА-БАНК» по доверенности <...> возражала по основаниям, изложенным в письменных пояснениях, также имеющимися в материалах дела.

Ознакомившись с материалами дела, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

В соответствии с п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В соответствии с п. 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

В рассматриваемой рекламе заявлена следующая информация: «Альфа-Банк – самый крупный частный банк в России/.../Сегодня Альфа-Банк – лидер на рынке мобильного доступа к услугам».

При этом, в ходе рассмотрения дела установлено и ОАО «АЛЬФА-БАНК» не опровергается, что в соответствии с информацией на 01.08.2013 г. ЗАО «Рус-Рейтинг», включенного в перечень национальных рейтинговых агентств, рейтинги которых Банк России применяет для оценки кредитоспособности кредитных организаций, минимальных уровнях таких рейтингов и о соотношении между рейтингами и сроками предоставления кредитов, ОАО «АЛЬФА-БАНК» занимает седьмое место в рэнкинге банков России по размеру активов. Кроме того, в соответствии с рейтингом банков РосБизнесКонсалтинга по кредитам физических лиц на 01.07.2013 г. ОАО «АЛЬФА-БАНК» занимает девятое место.

Предоставленный ОАО «АЛЬФА-БАНК» рейтинг, размещенный на сайте рейтингового агентства ЗАО «Рус-Рейтинг» не подтверждает заявленные в рассматриваемой рекламе характеристики ОАО «АЛЬФА-БАНК», как самого крупного частного банка в России, так как указанный рейтинг относится к рейтингу национальной и международной надежности банков. При этом, как следует из предоставленной ОАО «АЛЬФА-БАНК» распечатки рейтинга с сайта ЗАО «Рус-Рейтинг» в разделе – краткая характеристика банка, содержится следующее утверждение: «Альфа-Банк – первый по величине активов, частный коммерческий универсальный банк (седьмой после банков с госучастием).

Указанное уточнение – «седьмой после банков с госучастием» отсутствует в рассматриваемой рекламе, как и отсутствует сама ссылка в рекламной статье на указанный рейтинг, либо на сайт рейтингового агентства.

Из имеющихся в материалах дела письменных пояснений ОАО «АЛЬФА-БАНК», пояснений представителя ОАО «АЛЬФА-БАНК» по доверенности <...> на заседаниях Комиссии по настоящему делу следует, что при характеристике заявленного в рекламе - «Альфа-Банк – самый крупный частный банк в России» общество исходило из того, что по размеру активов банк уступает лишь банкам «с государственным участием» - ОАО «Сбербанк России», ОАО «Банк ВТБ», ОАО «Газпромбанк», ЗАО «Банк ВТБ 24», ОАО «Россельхозбанк», ОАО «Акционерный коммерческий банк «Банк Москвы».

На основании вышеизложенного, согласно письменным пояснениям (исх. № 442-14-26/1200 от 20.09.2013 г.) ОАО «АЛЬФА-БАНК» указывает, что «фраза в рекламной статье «АЛЬФА-БАНК» - самый крупный частный банк в России» означает использование термина частный банк, то есть, не имеющий государственного участия».

Вместе с тем, Комиссия данные доводы в подтверждение достоверности рассматриваемой рекламы отклоняет как несостоятельные ввиду следующего.

Согласно ч. 1, 2 ст. 1 ФЗ «О банках и банковской деятельности» кредитные организации, в том числе, банки по организационно-правовой форме являются хозяйственными обществами.

Частью 1, 2 ст. 9 ФЗ «О банках и банковской деятельности» установлено, что кредитная организация не отвечает по обязательствам государства. Государство не отвечает по обязательствам кредитной организации, за исключением случаев, когда государство само приняло на себя такие обязательства. Кредитная организация не отвечает по обязательствам Банка России. Банк России не отвечает по обязательствам кредитной организации, за исключением случаев, когда Банк России принял на себя такие обязательства.

В соответствии с ч. 1 ст. 66 ГК РФ хозяйственными товариществами и обществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли (вклады)

учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности.

На основании ч. 1, 2 ст. 212 ГК РФ в Российской Федерации признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Имущество может находиться в собственности граждан и юридических лиц, а также Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований.

Как следует из ч. 1 ст. 214 ГК РФ государственной собственностью в Российской Федерации является имущество, принадлежащее на праве собственности Российской Федерации (федеральная собственность), и имущество, принадлежащее на праве собственности субъектам Российской Федерации - республикам, краям, областям, городам федерального значения, автономной области, автономным округам (собственность субъекта Российской Федерации).

Из анализа приведенных норм следует, что имущество банков, за исключением Центрального Банка России (федеральная собственность), принадлежит на праве собственности юридическим лицам (хозяйственным обществам) - ОАО «Сбербанк России», ОАО «Банк ВТБ», ОАО «Газпромбанк», ЗАО «Банк ВТБ 24», ОАО «Россельхозбанк», ОАО «Акционерный коммерческий банк «Банк Москвы».

Таким образом, указанные банки, исходя из организационно-правовой формы и формы собственности, наряду с ОАО «АЛЬФА-БАНК» являются частными, а утверждение в рекламной статье на то, что «Альфа-Банк – самый крупный частный банк в России» не соответствует действительности в отсутствие конкретного критерия для сравнения и необходимых пояснений для потребителей рекламы.

При этом, участие Российской Федерации или субъектов Российской Федерации в деятельности банков «непосредственно и опосредованно» (формирование уставного капитала согласно ч. 6 ст. 11 ФЗ «О банках и банковской деятельности», ст. 8 ФЗ «О Центральном банке РФ (Банке России)», и т.д.) не означает изменение организационно-правовой формы и формы собственности, либо возникновение ответственности по обязательствам кредитной организации-банка перед государством и таким образом, не лишает статуса коммерческого частного юридического лица.

В части подтверждения сведений, что «Сегодня Альфа-Банк – лидер на рынке мобильного доступа к услугам» ОАО «АЛЬФА-БАНК» предоставлены следующие документы и сведения: исследование «Mobile Banking Rank 2013» аналитического агентства Marksw Webb Rank&Report, дипломы, полученные от Comnwes Conference по результатам проведенной оценки в номинации «лучший Интернет-банк для физических лиц по общему баллу эффективности» и «лучший Интернет-банк для физических лиц по удобству пользования».

Данные документы и сведения Комиссия не принимает в качестве подтверждения информации - «Сегодня Альфа-Банк – лидер на рынке мобильного доступа к услугам», размещенной в рассматриваемой рекламной статье ввиду следующего. Согласно предоставленному исследованию «Mobile Banking Rank 2013» аналитического агентства Marksw Webb Rank&Report в рейтинге эффективности мобильных банков для iPhone ОАО «АЛЬФА-БАНК» занимает второе место, уступая банку «Тинькофф Кредитные Системы», в рейтинге эффективности мобильных банков для Windows Phone ОАО «АЛЬФА-БАНК» заняло пятое место, уступая банкам «Тинькофф Кредитные Системы», «Сбербанк России», Хоум кредит Банк», «ВТБ 24», в рейтинге эффективности мобильных банков для Java ОАО «АЛЬФА-БАНК» отсутствует по причине ошибок, возникающих при установке и запуске приложений, в рейтинг эффективности мобильных сайтов-банкингов ОАО «АЛЬФА-

БАНК» не смогло войти. Только в рейтинге эффективности мобильных банков для Android ОАО «АЛЬФА-БАНК» занимает первое место.

При таких обстоятельствах, в отсутствие критерия для сравнения с другими банками по мобильному доступу к услугам и ссылки в рекламе на исследования конкретных рейтинговых агентств, Комиссия считает, что ОАО «АЛЬФА-БАНК» не предоставлено объективного и безусловного подтверждения заявленной в рекламе информации - «Сегодня Альфа-Банк – лидер на рынке мобильного доступа к услугам».

Таким образом, рассматриваемая реклама нарушает требования п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе», так как содержит несоответствующие действительности сведения - «Альфа-Банк – самый крупный частный банк в России/.../Сегодня Альфа-Банк – лидер на рынке мобильного доступа к услугам» об ОАО «АЛЬФА-БАНК».

При этом Комиссия не находит в рассматриваемой рекламе нарушений п. 2 ч. 3, ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе», так как недостоверная информация в рекламе не относится к характеристике товаров (услуг) ОАО «АЛЬФА-БАНК».

Согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы в соответствии с договором № 04-166 от 15.01.2013 г., актом выполненных услуг № MOS00005841 от 30.04.2013 г. является ОАО «АЛЬФА-БАНК».

Доводы ОАО «АЛЬФА-БАНК» о том, что содержание рассматриваемой рекламы не было согласовано с банком, а текст рекламной статьи был подготовлен журналистом ЗАО «Комсомольская правда в Воронеже» Евгением Желтухой, приглашенным на открытие нового отделения банка в Воронеже, не находят подтверждения в материалах дела, опровергаются предоставленными письменными пояснениями, документами и сведениями ЗАО «Издательский дом «Комсомольская правда», ЗАО «Комсомольская правда в Воронеже».

Так, между ЗАО «Издательский дом «Комсомольская правда» и ОАО «АЛЬФА-БАНК» заключен договор № 04-166 от 15.01.2013 г. на размещение рекламно-информационных сообщений в изданиях «Издательского дома» «Комсомольская правда» (далее – Договор). Во исполнение указанного договора в газете «Комсомольская правда Воронеж» в номере 53 (26063) за 16.04.2013 г. на полосе № 13 была размещена статья «Альфа-Банк открыл самое крупное отделение в Воронеже».

30.04.2013 г. между ЗАО «Издательский дом «Комсомольская правда» и ОАО «АЛЬФА-БАНК» был подписан акт № MOS00005841 об оказании услуг по Договору за размещение рекламно-информационных материалов, в том числе, в газете «Комсомольская правда Воронеж» за 16.04.2013 г.

Таким образом, в соответствии с п. 3.2, 3.3 Договора ОАО «АЛЬФА-БАНК» надлежащим образом принял оказанные услуги, каких-либо претензий по размещенному рекламному материалу к исполнителю по договору предъявлено не было.

Кроме того, ЗАО «ИД «Комсомольская правда» предоставлена распечатка согласования полосы рассматриваемой рекламы по электронной почте с ОАО «АЛЬФА-БАНК».

В соответствии с ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

Комиссия находит основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе рекламодателю ОАО «АЛЬФА-БАНК».

Руководствуясь ч. 1 ст. 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»

и в соответствии с пунктами 36 – 43 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 г. № 508, Комиссия **решила:**

1. Признать ненадлежащей рекламу, размещенную в виде рекламной статьи «Альфа-Банк открыл самое крупное отделение в Воронеже» в газете «Комсомольская правда Воронеж» № 53 (26063) за 16.04.2013 г. на полосе № 13, поскольку в ней нарушены требования п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ОАО «АЛЬФА-БАНК» предписание о прекращении нарушения п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» путем прекращения распространения ненадлежащей рекламы, либо путем приведения рекламы в соответствии с требованиями ФЗ «О рекламе».

3. Прекратить производство по делу в отношении ЗАО «Издательский дом «Комсомольская правда», ЗАО «Комсомольская правда в Воронеже».

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Воронежского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 22 ноября 2013 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 АПК РФ.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии