**АРБИТРАЖНЫЙ СУД**

**ЧУВАШСКОЙ РЕСПУБЛИКИ-ЧУВАШИИ**

**Именем Российской Федерации**

**Р Е Ш Е Н И Е**

г. Чебоксары

Дело № А79-5127/2012

28 декабря 2012 года

Резолютивная часть решения объявлена 21 декабря 2012 года.

Полный текст решения изготовлен 28 декабря 2012 года.

Арбитражный суд в составе: судьи Щетинкина А.В.

при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Ловягиной Е.А., рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению

открытого акционерного общества Банк «Кузнецкий», г. Пенза

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике - Чувашии

об признании незаконным постановления от 16.02.2012 по делу № 04-АР-2012

при участии

от Чувашского УФАС России – Ланской Г.Ю. (дов. от 17.08.2012);

установил:

открытое акционерное обществе Банк «Кузнецкий» (далее – заявитель, Банк) обратилось в арбитражный суд с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии (далее – антимонопольный орган, Управление, Чувашское УФАС России) об оспаривании постановления о наложении штрафа по делу № 04-АР-2011 об административном правонарушении от 16.02.2012, по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в размере 100 000 рублей.

Заявление мотивировано тем, что ОАО Банк «Кузнецкий» считает, что в действиях Банка отсутствует событие правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Банк считает, что реклама соответствует как требованиям пункта 2 части 2 статьи 28, так и требованиям, установленным в части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», согласно которых, реклама банковских услуг не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий, 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.

Все существенные для потребителя условия о банковской услуге присутствовали в рекламе Осенний сезон», что нашло свое отражение в оспариваемом решении и не опровергнуто Управлением.

Утверждения о «нечитаемом, мелком шрифте», не позволяющем потребителям воспринимать информацию и лишающим возможности потребителей получить полный текст рекламы субъективны и не основаны на законе. В связи с тем, что законодательство о рекламе не устанавливает формы предоставления необходимых сведений в рекламе, обязательные требования к размерам шрифта, критерии читаемости не читаемости текста рекламы.

ОАО Банк «Кузнецкий» о времени и месте рассмотрения дела извещено надлежащим образом, явку в суд представителя не обеспечило.

Представитель антимонопольного органа в судебном заседании в удовлетворении заявления просил отказать по основаниям, изложенным в отзыве.

На основании статьи 163 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в судебном заседании объявлялся перерыв с 19.12.2012 до 21.12.2012.

 В соответствии со статьей 123, 205 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации дело рассмотрено в отсутствие представителя ОАО Банк «Кузнецкий»

Выслушав представителя антимонопольного органа, изучив материла дела, суд установил следующее.

Как следует из материалов дела, осуществляя контроль за соблюдением требований, определенных Федеральным законом «О рекламе» Чувашским УФАС России установлено, что в октябре 2011 года на рекламной щитовой конструкции (остановка «Парк Гузовского» г. Чебоксары) распространяется реклама ООО Банк «Кузнецкий» следующего содержания:

«Вклад «Осенний сезон» 9 %. Условия вклада: на сумму от 1 000 руб., срок 555 дней, выплата дохода производится по окончанию срока вклада либо в день досрочного востребования вклада. Дополнительные взносы от 1 000 руб. в течение 181 дней с момента открытия вклада. При досрочном расторжении договора процентный доход начисляется в зависимости от срока нахождения денежных средств во вклады по следующим ставкам: менее 181 дня – ставка по вкладу «до востребования», действующая на день выплаты, от 181 дня и более, но менее 367 дней – ставка – 7 % годовых, от 367 дней и более, но менее 555 дней – ставка 8 % годовых. Невостребованный вклад по окончании срока договора переносится на счет по учету вклада «До востребования». 43-05-00, 43-05-22. Звонок бесплатно. 8-800-707-64-10. www.kuzbank.ru. www/facebook.com/KuzbankRussia. Вклады застрахованы. Система страхования вкладов.

Текстовая информация сопровождается изображением дерева, на ветвях которого размещены знаки «%».

Наружная реклама вклада «Осенний сезон» ООО Банк «Кузнецкий» содержит сведения об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица, однако необходимые данные нанесены на постер с рекламной информацией мелким нечитаемым шрифтом (около 30 мм), что не позволяет потребителю ознакомиться и воспринять информацию:

- о минимальной сумме вклада (от 1 000 руб.),

- валюте вклада (руб.),

- сроке вклада (555 дней),

- возможность и условия дополнительного вклада (от 100 руб. в течение 181 дня с момента открытия вклада),

- периодичность выплаты процентов (по окончанию срока вклада либо в день досрочного востребования вклада),

- условия начисления процентов по вкладу при досрочном востребовании вклада (в зависимости от срока нахождения денежных средств во вклады по следующим ставкам: менее 181 дня – ставка по вкладу «до востребования», действующая на день выплаты, от 181 дня и более, но менее 367 дней – ставка 7 % годовых, от 367 дней и более, но менее 555 дней – ставка 8 % годовых),

- влияющую на окончательную сумму доходов вкладчика, знание которых необходимо потребителю для принятия решения о заключении (незаключении) договора банковского вклада и вводит потребителя в заблуждение о том, что при пользовании обозначенной услугой возможно вложение любой суммы, на любой срок под 9 % годовых.

В рекламе выделено условие, влияющее на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица – конкретная процентная ставка 9%.

Иные условия, также подпадающие под характеристики условий, определенных пунктом 2 части 2 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», напечатаны мелким, нечитаемым мелким, нечитаемым шрифтом, что не позволяет воспринимать данные сведения.

Усмотрев в действиях ОАО «Мегафон» состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП, Чувашское УФАС России 02.02.2012 составило протокол об административном правонарушении, а постановлением от 16.02.2012 привлекло Общество к административной ответственности, предусмотренной указанной нормой с назначением наказания в виде административного штрафа в сумме   
100 000 руб.

Не согласившись с указанным постановлением, Общество обратилось в суд с настоящим заявлением.

В соответствии с пунктами 6 и 7 статьи 210 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дела об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности арбитражный суд в судебном заседании проверяет законность и обоснованность оспариваемого решения, устанавливает наличие соответствующих полномочий административного органа, принявшего оспариваемое решение, устанавливает, имелись ли законные основания для привлечения к административной ответственности, соблюден ли установленный порядок привлечения к ответственности, не истекли ли сроки давности привлечения к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для дела. При этом при рассмотрении дела об оспаривании решения административного органа арбитражный суд не связан доводами, содержащимися в заявлении, и проверяет оспариваемое решение в полном объеме.

Пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закона о рекламе) установлено, что реклама – это 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 поддержания интереса к нему и его продвижению на рынке.

Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама.

Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Закона 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 пункта 2 части 2 статьи 28 Закона 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 расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

Следовательно, при наличии в рекламе банковского вклада, хотя бы одного из условий, влияющих на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся данной услугой лица, в ней следует указывать иные условия, которые влияют на фактическую сумму доходов.

Реклама банковских услуг направлена на формирование у потребителей желания воспользоваться ими, поэтому существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламы. Отсутствие каких-либо сведений об условиях банковского вклада может привести к искажению смысла рекламы и ввести в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемой банковской услугой.

Неуказание законодателем в Законе о рекламе размера шрифта не свидетельствует о том, что он может быть любым. Основным условием размещения рекламы является предоставление добросовестной и достоверной информации. Данная реклама не должна вводить потребителя в заблуждение относительно условий предоставления и пользования данной банковской услуги.

Формальное присутствие в рекламе обозначенных условий, напечатанных мелким, нечитаемым шрифтом, не позволяет потребителю воспринимать данные сведения, не может рассматриваться как их наличие, поскольку может ввести потребителей рекламы в заблуждение, имеющих намерение приобрести услугу на условиях, напечатанных в рекламе крупным шрифтом.

В соответствии с частью 6, 7 и 8 статьи 38 Закона о рекламе  рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5 настоящего закона. Рекламораспространитель за нарушение требований, установленных частями 2 - 8 статьи 5 настоящего закона, не несет. Рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Материалами дела подтверждается факт распространения рекламы вклада «Осенний сезон» ОАО Банк «Кузнецкий» на щитовой рекламной конструкции, установленной на остановке «Парк Гузовского» по ул. Гузовского г. Чебоксары. С левой стороны центральной части щитовой рекламной конструкции крупным шрифтом указана процентная ставка по вкладу - 9 %, при этом мелким шрифтом размещен вышеизложенный текст об иных условиях предоставления банковского вклада «Осенний сезон».

Таким образом, рассматриваемая наружная реклама не соответствует требованиям, установленным пунктом 2 части 2 статьи 28, частью 7 статьи 5 Закона о рекламе, поскольку в данной рекламе информация об условиях предоставления банковского вклада «Осенний сезон» размещена способом, затрудняющим ее восприятие.

В соответствии с договором о размещении рекламной информации от 29.06.2011 № 17/11, заключенным между Банком (Заказчик) и ООО «Дарко» (Исполнитель), Заказчик обязуется предоставлять Исполнителю всю необходимую информацию и рекламу в установленный договором срок. Следовательно, содержание рекламы определялось Банком и в смысле пункта 5 статьи 3 Закон о рекламе последний является рекламодателем.

Комиссией Чувашского УФАС вынесено решение от 28.11.2010 по делу №60-Р-2010, которым наружная реклама вклада «Осенний сезон», распространенная в октябре 2011 года на рекламном щите, установленном рядом с остановкой общественного транспорта «Парк Гузовского» г.Чебоксары, признана ненадлежащей в связи с нарушением пункта 2 части 2 статьи 28, частью 7 статьи 5 Закона о рекламе

Решением Арбитражного суда Чувашской Республики от 16.03.2012 по делу №А79-12703/2011 Банку отказано в удовлетворении заявления о признании недействительным решения Чувашского УФАС России от 28.11.2010 по делу   
№60-Р-2010. Постановлением Первого арбитражного апелляционного суда от 09.06.2012 и Федерального арбитражного суда Волго-Вятского округа от 10.09.2012 решение от 16.03.2012 по делу №А79-12703/2011 оставлено без изменения.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

При таких обстоятельствах, суд считает обоснованным вывод антимонопольного органа о наличии в действиях предпринимателя состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 2 статьи 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 Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Обстоятельства дела свидетельствуют о том, что ООО Банк «Кузнецкий» не предприняло необходимые и достаточные меры по соблюдению требований законодательства о рекламе.

В данном случае суд не усматривает оснований для признания совершенного Обществом правонарушения малозначительным.

Оспариваемым по делу постановлением антимонопольный орган назначил Обществу административное наказание в виде штрафа в минимальном размере.

Суд находит, что при составлении протокола и рассмотрении дела об административном правонарушении не было допущено нарушений норм процессуального законодательства, влияющих на законность оспариваемого постановления.

На основании части 3 статьи 211 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в случае, если при рассмотрении заявления об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности арбитражный суд установит, что решение административного органа о привлечении к административной ответственности является законным и обоснованным, суд принимает решение об отказе в удовлетворении требования заявителя.

Таким образом, заявление ОАО Банк «Кузнецкий» не подлежит удовлетворению.

В соответствии с частью 4 статьи 208 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации заявление об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности государственной пошлиной не облагается.

Руководствуясь статьями 167 – 170, 211 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации,

Р Е Ш И Л:

открытому акционерному обществу Банк «Кузнецкий» в удовлетворении заявления о признании незаконным постановления Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии о наложении штрафа от 16.02.2012 по делу № 04-АР-2012 отказать.

Решение может быть обжаловано в Первый арбитражный апелляционный суд через Арбитражный суд Чувашской Республики в течение десяти дней с момента его принятия.

Судья                                                                                                         А.В. Щетинкин