



АРБИТРАЖНЫЙ СУД КОСТРОМСКОЙ ОБЛАСТИ
156961, г. Кострома, ул. Долматова, д. 2
E-mail: info@kostroma.arbitr.ru
<http://kostroma.arbitr.ru>

Именем Российской Федерации
РЕШЕНИЕ
Дело № А31-9664/2013

г. Кострома

28 января 2014 года

Резолютивная часть решения объявлена 21 января 2014 года.

Полный текст решения изготовлен 28 января 2014 года.

Арбитражный суд Костромской области в составе судьи Смирновой Т.Н., при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Шороховой С.В.

с участием представителей сторон:

от заявителя: Гутник О.А. – представитель по доверенности от 11.12.2011 № 21,

от ответчика: Баданова И.Н. – представитель по доверенности от 15.05.2013 № 09/07,

рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Рекламное агентство «Мастер», г. Кострома к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Костромской области, г. Кострома о признании незаконным и отмене постановления по делу об административном правонарушении от 30.08.2013 № АД 07-59/480,

установил:

общество с ограниченной ответственностью «Рекламное агентство «Мастер» обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании незаконным и отмене постановления Управления Федеральной

антимонопольной службы по Костромской области по делу об административном правонарушении от 30.08.2013 № АД 07-59/480.

В судебном заседании представители сторон поддержали требования и возражения по основаниям, изложенным в заявлении и отзыве на него.

Как следует из материалов дела, 03.04.2013 специалистами Костромского УФАС России при мониторинге наружной рекламы, распространяемой на территории города Костромы, по ул. Ив. Сусанина (напротив универсама «Дом еды») обнаружено средство стабильного территориального размещения (рекламная конструкция размером 3х6 кв.м.), с помощью которой распространяется реклама ООО КБ «Аксонбанк» по предоставлению кредита по ставке 10% годовых.

Рекламная информация, которая содержит наиболее привлекательное для потребителя условие: «Десять 3А» (высотой шрифта (h) = 25,7 см), Кредит (h=45,3 см) 10% (h=86,6 см) годовых (h=10 см) * 8-800-100-1500 * www.aksonbank.ru * Банк Аксон» (h=49,3 см) указана крупным шрифтом, видным с дальнего расстояния.

Под словами «Десять 3А» Кредит 10% годовых» на голубом фоне отражены мелким нечитаемым шрифтом (h=4,2 см, 4,9 см, 5,6 см, 6,6 см) белого цвета условия по предоставлению денежных средств в кредит под 10% годовых, наименование юридического лица, оказывающего финансовую услугу.

Рекламодателем указанной рекламы является ООО КБ «Аксонбанк», рекламораспространителем – ООО «Рекламное агентство «Мастер».

В связи с изложенным на основании распоряжений Костромского УФАС России от 30.04.2013 № 44 и от 23.05.2013 № 62 управлением в период с 06.05.2013 по 07.06.2013 проведена внеплановая документарная проверка по соблюдению ООО «Рекламное агентство «Мастер» требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В ходе проверки антимонопольный орган установил, что формальное присутствие в рекламе сведений, указанных мелким шрифтом, не позволяет

потребителю их воспринимать, следовательно, не может расцениваться как их наличие.

В рассматриваемой рекламе используется такой визуальный прием, как неодинаковый размер шрифта размещаемой информации, которая касается одной финансовой услуги - размещение привлеченных во вклады (до востребования и на определенный срок) денежных средств физических и юридических лиц от своего имени и за свой счет (кредитование).

Согласно материалам дела Аксонбанк имеет полное наименование - общество с ограниченной ответственностью коммерческий банк «Аксонбанк» и сокращенное наименование ООО КБ «Аксонбанк». Между тем, наименование лица, оказывающего рекламируемую банковскую услугу, в рекламе указано мелким нечитаемым шрифтом, что приравнивается к отсутствию данной информации.

Антимонопольный орган пришел к выводу о том, что данная реклама не соответствует требованиям части 1 статьи 28 Закона о рекламе, в связи с чем 31.07.2013 вынес решение о признании рекламы кредита «Десять ЗА, 10% годовых», предоставляемого ООО КБ «Аксонбанк», распространявшуюся в период с 07.02.2013 по 04.04.2013 с помощью наружной рекламной конструкции (сторона А) по адресу: г. Кострома, ул. Ив. Сусанина, 33, ненадлежащей.

19.08.2013 управлением в отношении рекламораспространителя - ООО «Рекламное агентство «Мастер» был составлен протокол № 07-59/480 об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Рассмотрев материалы административного дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области вынес постановление от 30.08.2013 № АД 07-59/480 о признании общества виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

и назначении ему административного наказания в виде штрафа в размере 100 000 рублей.

Не согласившись с данным постановлением, ООО «Рекламное агентство «Мастер» обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании его незаконным и отмене.

Исследовав материалы дела, проверив обоснованность доводов сторон, суд считает заявленные требования не подлежащими удовлетворению.

В соответствии с частями 4, 6, 7 статьи 210 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации по делам об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для привлечения к административной ответственности, возлагается на административный орган, принявший оспариваемое решение. 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 рассмотрении дела об оспаривании решения административного органа арбитражный суд не связан доводами, содержащимися в заявлении, и проверяет оспариваемое решение в полном объеме.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность юридических лиц в виде штрафа в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем

или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса.

Объектом правонарушения является законодательство о рекламе, объективная сторона данного правонарушения состоит в нарушении законодательства о рекламе.

Субъектами административной ответственности являются рекламодатель, рекламопроизводитель, рекламодатель. Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» целями названного закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» определено, 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 поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

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 (пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе).

Размещенная на рекламной конструкции информация отвечает всем

признакам, указанным в пункте 1 статьи 3 Закона о рекламе, соответственно, является рекламой. Объектом рекламирования спорной рекламы является финансовая услуга по кредитованию.

Согласно пункту 6 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО КБ «Аксонбанк» является финансовой организацией, имеет лицензию на осуществление банковских операций. Объектом рекламирования в данном случае являются оказываемые банком финансовые услуги.

Следовательно, рассматриваемая реклама должна соответствовать как общим требованиям, предъявляемым к рекламе, так и положениям статьи 28 Закона о рекламе, устанавливающей специальные требования к рекламе финансовых услуг.

В силу пункта 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Частью 1 статьи 5 Закона о рекламе предусмотрено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В части 7 статьи 5 Закона о рекламе закреплено, что 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 соответствии с частью 1 статьи 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридических лиц - наименование, для индивидуального предпринимателя фамилию, имя, отчество). Таким образом, указание наименования организации, предоставляющей финансовые услуги, является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей.

Согласно пункту 2 части 2 статьи 28 Федерального закона «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.

В силу части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита, использованием им и погашением кредита, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие фактическую стоимость кредита для заемщика и влияющие на нее.

Антимонопольный орган установил, что в городе Кострома по ул. И. Сусанина размещена реклама следующего содержания: «Десять ЗА» (высотой шрифта (h) = 25,7 см), Кредит (h=45,3 см) 10% (h=86,6 см) годовых (h=10 см) * 8-800-100-1500 * www.aksonbank.ru * Банк Аксон» (h=49,3 см) указана крупным шрифтом и свободно воспринимается на значительном расстоянии.

Под словами «Десять ЗА» Кредит 10% годовых» на голубом фоне отражены мелким нечитаемым шрифтом (h=4,2 см, 4,9 см, 5,6 см, 6,6 см) белого цвета остальные условия по предоставлению кредита: «Процентные ставки действуют при оплате товаров и услуг за счет кредитного лимита через платежные терминалы в торговых точках - партнерах ООО КБ «Аксонбанк»: 10% на 3 мес, 16% на 6 мес, 22% на 12 мес, при оплате любым иным способом процентная ставка 35% годовых. Перечень партнеров можно узнать у кредитных экспертов ООО КБ «Аксонбанк». Сумма кредита: 10 000 – 1 000 000 руб., определяется индивидуально. Поручительство по требованию банка. Комиссия за выдачу наличных денежных средств за счет лимита кредита (от суммы операции) -3,9%. Срок рассмотрения заявки до 3-х рабочих дней. Период уплаты процентов: 25 дней следующих за месяцем предоставления кредита; Банк, при наличии свободных денежных средств на личном

банковском счете Клиента, списывает в безакцепном порядке сумму рассчитанных для уплаты процентов. За несвоевременное погашение кредита/уплату процентов налагаются штраф 0,5% в день от непогашенной вовремя суммы. Срок действия кредитной карты - 24 месяца. ООО КБ «Аксонбанк» Лицензия №680 от 10.03.2004 г. г. Кострома, Пр. Мира, 55».

Пункт 1 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривает, что организационно-правовая форма юридического лица является неотъемлемой частью его наименования.

Согласно статье 7 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» кредитная организация должна иметь полное фирменное наименование и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Кредитная организация вправе иметь также полное фирменное наименование и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках.

Фирменное наименование кредитной организации на русском языке и языках народов Российской Федерации может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции или в транскрипциях языков народов Российской Федерации, за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму кредитной организации.

Фирменное наименование кредитной организации должно содержать указание на характер ее деятельности путем использования слов «банк» или «небанковская кредитная организация».

Иные требования к фирменному наименованию кредитной организации устанавливаются Гражданским кодексом Российской Федерации.

Согласно материалам дела Аксонбанк имеет полное наименование - общество с ограниченной ответственностью коммерческий банк «Аксонбанк» и сокращенное наименование ООО КБ «Аксонбанк».

Выполненное в рекламе крупным шрифтом наименование товарного знака - «БАНК АКСОН» не является ни полным, ни сокращенным

наименованием лица, оказывающего финансовую услугу. При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама не содержит наименование или имя лица, оказывающего услугу по кредиту (финансовую услугу), что свидетельствует о нарушении части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Как установил суд, рекламная конструкция расположена на высоте 3 м от земли рядом с перекрестком ул. Ив. Сусанина и ул. Свердлова, в связи с чем в круг потенциальных потребителей входит большое количество водителей автотранспортных средств, их пассажиров, а также движущихся пешеходов, которые обычно ограничены во времени считывания размещенной информации, в связи с чем воспринимается только основная привлекательная информация, выполненная шрифтом крупного размера, восприятие выполненного мелким шрифтом текста является невозможным.

Информация об условиях кредита, выполненная мелким шрифтом, недоступна для потребителей при ознакомлении с рекламой без специальных усилий и нераспознаваема без применения специальных средств, что лишает потребителей возможности получить полный текст рекламы. Данный факт не опровергается представленным заявителем письмом ООО «Профальянс» от 17.07.2013, поскольку изложенное в письме заключение проводилось не в рамках назначенной по делу экспертизы, без учета места расположения рекламной конструкции, ее цветового исполнения, особенностей восприятия различным кругом потребителей (водителями транспортных средств и их пассажирами, движущимися пешеходами, т.д.), лицо, подписавшее письмо, не предупреждено об ответственности за дачу заведомо ложного заключения.

Между тем, информация, выполненная мелким шрифтом в рекламе банковского продукта «Десять 3А», способна существенно снизить потребительский интерес к рекламируемому продукту, так как она содержит условия, существенно ограничивающие возможность потенциального потребителя воспользоваться данным банковским продуктом.

Соответственно, потребители не могут получить информацию об ограничениях, в том числе по кругу потенциальных потребителей -

процентная ставка 10% действует при оплате товаров и услуг за счет кредитного лимита через платежные терминалы в торговых точках партнерах ООО КБ «Аксонбанк» при ограничении срока - 3 месяца.

Наружная реклама направлена на импульсивное восприятие информации потребителями (относительно быстрое и четкое восприятие предлагаемой информации, а также ее понимание и уяснение без совершения действий, направленных на специальное, длительное сосредоточение внимания для получения описанного эффекта), так как предназначена для различного круга потребителей (пешеходы, идущие по тротуару, находящемуся рядом с рекламной конструкцией; пешеходы, идущие по тротуару на противоположной стороне дороги; а также водители автотранспортных средств и их пассажиры, которые ограничены во времени считывания рекламной информации).

Суд считает обоснованным довод управления о том, что отсутствие в Законе о рекламе нормы, устанавливающей размер шрифта, который подлежал бы применению при размещении обязательной в силу закона информации, не свидетельствует о том, что может быть использован шрифт любого размера, поскольку в соответствии с положениями статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной и не вводить в заблуждение потребителей.

Размещение привлекательной для потребителя информации крупным шрифтом, а менее привлекательной информации мелким шрифтом, затрудняющим ее восприятие, свидетельствует о недобросовестности рекламы.

Реклама кредита «Десять 3А, 10% годовых», предоставляемого ООО КБ «Аксонбанк», распространявшаяся в период с 07.02.2013 по 04.04.2013 с помощью наружной рекламной конструкции (сторона А) по адресу: г. Кострома, ул. Ив. Сусанина, 33, признана ненадлежащей решением антимонопольного органа от 31.07.2013, поскольку нарушает требования части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 28 настоящего Закона.

В соответствии с [подпунктом 7 части 1 статьи 3](#) Закона о рекламе рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

31.12.2012 между ООО КБ «Аксонбанк» (заказчик) и ООО «Рекламное агентство «Мастер» (исполнитель) заключен договор на размещение наружной рекламы. Предметом договора является размещение исполнителем рекламной информации заказчика на рекламных средствах (конструкциях) (л.д. 7-8, т. 2).

Таким образом, в рассматриваемом случае ООО «Рекламное агентство «Мастер» является рекламодателем.

В [пункте 13](#) постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" разъяснено, что [статья 38](#) Закона о рекламе устанавливает основания привлечения к административной ответственности рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламодателя. В силу [статьи 2.1](#) КоАП РФ необходимым условием привлечения лица к административной ответственности является установление его вины. При определении лиц, подлежащих привлечению к административной ответственности за распространение недобросовестной и (или) недостоверной рекламы, судам необходимо также принимать во внимание, что согласно [статье 13](#) Закона о рекламе обязанность предоставить рекламодателю сведения о соответствии рекламы требованиям [Закона](#) о рекламе возникает у рекламодателя в случае предъявления такого требования рекламодателем, который должен предпринимать разумные меры по недопущению распространения недобросовестной и (или) недостоверной

рекламы. Поэтому рекламодатель может быть привлечен к ответственности за распространение недобросовестной и (или) недостоверной рекламы наряду с рекламодателем только в том случае, если им указанные сведения не запрашивались, либо если рекламодатель, не получив запрошенных сведений, тем не менее не отказался от распространения рекламы. Кроме того, рекламодатель может быть привлечен к ответственности в том случае, если при проверке предоставленных ему сведений на предмет их соответствия фактическим обстоятельствам (например, соответствия сертификата на товар объекту рекламирования; сведений о государственной регистрации лица, предоставившему эти сведения) не проявит должной осмотрительности и осторожности.

Довод заявителя о том, что у банка запрашивались сведения о достоверности и добросовестности рекламы, документально не подтвержден.

Доказательств направления заявителем в банк официального запроса на предмет соответствия рекламы требованиям закона в материалах дела не имеется.

Представленное обществом письмо от 01.02.2013 (л.д. 22, т. 2) за подписью Смирновой О.В. о соответствии представленной рекламной информации требованиям закона, не подтверждает правомерности действий общества по распространению спорной рекламы, поскольку в письме отсутствуют сведения о должностном положении, полномочиях Смирновой О.В. на подписание данного документа от имени банка, а также информация о компетентности данного лица в вопросе, по которому им дано указанное заключение.

Кроме того, в судебном заседании 21.01.2013 представитель заявителя пояснил, что в ходе устных переговоров руководство банка отказало рекламному агентству предоставить сведения о соответствии рекламы требованиям [Закона](#) о рекламе.

Несмотря на это спорная реклама заявителем была размещена.

Доказательств наличия объективной невозможности соблюдения обществом с ограниченной ответственностью «Рекламное агентство «Мастер» требований Закона о рекламе не представлено, что свидетельствует о непринятии обществом всех зависящих от него мер по их соблюдению и, соответственно, о наличии вины во вмененном ему правонарушении.

Процессуальных нарушений в ходе производства по делу об административном правонарушении административным органом не допущено, гарантия защиты прав и законных интересов лицу, привлеченному к административной ответственности, при составлении протокола об административном правонарушении и рассмотрении материалов административного производства обеспечена.

Предусмотренный статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения заявителя к административной ответственности не истек. Наказание назначено в минимальном размере, предусмотренном санкцией части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

При таких обстоятельствах суд отказывает заявителю в удовлетворении требований.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 167-170, 211 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

Р Е Ш И Л:

В удовлетворении требований общества с ограниченной ответственностью «Рекламное агентство «Мастер» о признании незаконным и отмене постановления Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области от 30.08.2013 № АД 07-59/480 о привлечении к административной ответственности, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначении административного наказания в виде штрафа в размере 100 000 рублей отказать.

Решение может быть обжаловано в апелляционном порядке в течение десяти дней со дня его принятия. Данное решение, если оно было предметом

рассмотрения в арбитражном суде апелляционной инстанции, и постановление арбитражного суда апелляционной инстанции, принятое по данному делу, могут быть обжалованы в арбитражный суд кассационной инстанции только по основаниям, предусмотренным частью 4 статьи 288 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Судья

Т.Н. Смирнова