

# ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело № 055/04/14.3-1046/2023

03 октября 2023 года

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России, Управление) (), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 19.09.2023 и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении акционерного общества «Тинькофф банк», ИНН 7710140679, ОГРН 1027739642281, адрес: 127287, г. Москва, вн. тер. муниципальный округ Савеловский, ул. Хуторская 2-я, д. 38А, стр. 26 (далее - АО «Тинькофф банк», Общество), в отсутствие законного представителя Общества, извещенного надлежащим образом (идентификатор почтового отправления 64401060959662),

## УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 06.07.2023 по делу 055/05/18-702/2023 реклама, распространенная АО «Тинькофф банк» по сетям электросвязи, была признана ненадлежащей, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении. Протоколом об административном правонарушении от 19.09.2023 в отношении АО «Тинькофф банк» возбуждено дело № 055/04/14.3-1046/2023.

Доказательствами по делу об административном правонарушении, установленными протоколом и другими документами, подтверждено следующее.

В Омское УФАС России поступило обращение () по факту распространения рекламы по сетям электросвязи посредством направления смс-сообщений на абонентский номер +7() от отправителя с буквенным наименованием «Tinkoff»:

- «Навсегда дарим бесплатное обслуживание по Тинькофф Платинум, если оформите кредитку до 31 марта [q.tinkoff.ru/0yWVbh](http://q.tinkoff.ru/0yWVbh) Детали акции [l.tinkoff.ru/freego23](http://l.tinkoff.ru/freego23)» (13.03.2023 в 12:57 часов);

- «Успейте получить кредитку с вечным бесплатным обслуживанием до 31 марта l.tinkoff.ru/goplat23 Детали акции l.tinkoff.ru/freego23» (23.03.2023 в 13:35 часов).

В качестве доказательства получения вышеуказанных смс – сообщений заявителем представлены:

- детализация абонентского номера +7() за период с 28.02.2023 по 23.03.2023;
- скриншот экрана телефона.

По утверждению заявителя, реклама распространялась без его предварительного согласия на ее получение.

Распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы (часть 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»).

Статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» установлены понятия:

электросвязь - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам;

абонент - это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации;

оператор связи - юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, оказывающие услуги связи на основании соответствующей лицензии.

По определению, данному статьей 3 Федерального закона «О рекламе»:

реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 - это 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;

товар - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Термин «реклама», обозначенный в части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», предполагает значение, отличающееся от общего понятия «реклама», данного в статье 3 Федерального закона «О рекламе», в нем отсутствует такой признак рекламы, как ее адресованность неопределенному кругу лиц, поскольку информация, передаваемая посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, всегда предполагает индивидуализированного посредством

абонентского номера или уникального кода идентификации абонента, который ее получает.

В силу специфики способа распространения такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный абонентский номер, предполагается нормами законодательства о рекламе (часть 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе») и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер распространенной информации.

Основной целью направления смс-сообщений является стимулирование интереса к банку «Тинькофф» (АО «Тинькофф банк») и его продуктам (кредитные карты), продвижение организации на рынке, выделение среди иных финансовых организаций, формирование к нему положительного отношения и закрепление в памяти потребителя.

Полученные заявителем смс-сообщения содержат рекламную информацию и способны формировать интерес к объекту рекламирования не только у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, представляя интерес для неопределенного круга лиц, и являются рекламой.

ООО () (оператор связи заявителя) подтвердило факты поступления вышеуказанных смс-сообщений на абонентский номер +7() (вх. № 4404-ЭП/23 от 15.05.2023).

На запрос Омского УФАС России относительно сведений о лице – отправителе с буквенным наименованием «Tinkoff» ООО () представлена информация: «буквенное обозначение «Tinkoff» закреплено за АО «Тинькофф банк» (вх. № 4751-ЭП/23 от 26.05.2023).

Из пояснений ООО () следует, что направление рекламных смс-сообщений осуществлялось в соответствии с договором от 01.07.2018 № TM-SMS (далее – Договор), заключенным между ООО () и АО «Тинькофф банк» (заказчик).

АО «Тинькофф банк» представлена информация «Абонент телефонного номера +7 () является клиентом Банка (далее – Клиент). Согласие на получение рекламы было дано Клиентом в рамках согласия на обработку персональных данных от 19.12.2021 года...

Дополнительно сообщаем, что 27.07.2022 Клиент отозвал свое согласие на получение рекламы во время телефонного звонка, в связи с чем телефонный номер +7 () был исключен из рекламных коммуникаций Банка.

23.03.2023 Банком была осуществлена отправка смс-сообщения на абонентский номер Клиента.

В настоящее время Банк проводит внутреннюю служебную проверку о причинах технической ошибки. Банк заблокировал карточку контакта, коммуникация с Заявителем не производится» (вх. № 5250-ЭП/23 от 08.06.2023).

Указанная позиция Общества была подтверждена письмом АО «Тинькофф банк», направленное в ответ на определение о возбуждении дела № 055/05/18-702/2023 (вх. № Омского УФАС России 5944-ЭП/23 от 28.06.2023).

Принимая во внимание пояснения Общества, у АО «Тинькофф банк» отсутствовало согласие абонента +7() на получение рекламной информации не только на момент отправки смс-сообщения 23.03.2023, но и 13.03.2023.

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы

любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», АО «Тинькофф банк» является рекламодателем.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

На основании части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 10 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, -

влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, АО «Тинькофф банк», имея возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: г. Омск.

Время совершения административного правонарушения: 13.03.2023, 23.03.2023.

Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении было направлено в адрес АО «Тинькофф банк» письмом исх. № ТШ/4169/23 от 10.07.2023 по адресу: 127287, г. Москва, вн. тер. муниципальный округ Савеловский, ул. Хуторская 2-я, д. 38А, стр. 26.

Согласно сведениям, размещенным на сайте оператора почтовой связи АО «Почта России» [www.pochta.ru](http://www.pochta.ru), письмо Омского УФАС России получено адресатом 18.07.2023.

Протокол об административном правонарушении № 055/04/14.3-1046/2023 был составлен уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России 19.09.2023 в отсутствие законного представителя (защитника) АО «Тинькофф банк».

Копии протокола об административном правонарушении и определения о назначении времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении были направлены в адрес АО «Тинькофф банк» письмом исх. № ТШ/5822/23 от 20.09.2023 по адресу: 127287, г. Москва, вн. тер. муниципальный округ Савеловский, ул. Хуторская 2-я, д. 38А, стр. 26.

Согласно сведениям, размещенным на сайте оператора почтовой связи АО «Почта России» [www.pochta.ru](http://www.pochta.ru), письмо Омского УФАС России получено адресатом 02.10.2023.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение АО «Тинькофф банк» установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости,

при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-1046/2023, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ. В качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность, должностным лицом признан факт добровольного прекращения противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение (статья 4.2 КоАП РФ).

В силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ отягчающим обстоятельством признается повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

В пункте 19.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 указано, что «...в силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

При применении указанной нормы судам следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ...». Согласно информационной базе платформы «Дело (ЕИАС – Дело) по состоянию на 02.10.2023 АО «Тинькофф банк» неоднократно привлекалось к административной ответственности за совершение однородного административного правонарушения (например, постановлениями Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области № 066/04/14.3-2946/2021 от 22.09.2021 и № 066/04/14.3-1661/2022 от 30.06.2022, Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области № 072/04/14.3-71/2023 от 06.03.2023, Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве № 077/04/14.3- 3087/2023 от 04.04.2023, Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области № 036/04/14.3-549/2023 от 29.06.2023, Управления Федеральной антимонопольной службы по Астраханской области № 030/04/14.3-703/2023 от 21.08.2023 и т.д.).

Таким образом, указанное в постановлении по делу № 055/04/14.3-1046/2023 правонарушение совершено Обществом повторно в период, когда АО «Тинькофф банк» считалось подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

Доказательств того, что совершенное АО «Тинькофф банк» правонарушение относится к категории малозначительных и является исключительным случаем, при рассмотрении дела об административном правонарушении не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, пунктом 7.12 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 24.08.2015 № 38653,

## ПОСТАНОВИЛА:

Признать акционерное общество «Тинькофф банк» (ИНН 7710140679, ОГРН 1027739642281) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 200000 (Двести тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случаев, предусмотренных частями 1.1, 1.3 - 1.3-3 и 1.4 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности по реквизитам, указанным в платежном поручении, являющимся неотъемлемой частью настоящего постановления. 2023-6874 6 При оплате административного штрафа платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номере идентификатора начисления УИН, указанного в назначении платежа, прилагаемого к настоящему постановлению бланка платежного поручения. Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах по истечении срока, указанного в части 1, 1.1 или 1.4 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток, а в случаях, предусмотренных частями 1.1 и 1.4 настоящей статьи, в течение одних суток судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, не составляется в случае, указанном в примечании 1 к статье 20.25 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по

делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.