

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-1199/2023

о назначении административного наказания

«27» июля 2023г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол №054/04/14.3-1199/2023 от «22» июня 2023г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении АО «Альфа-Банк» (107078, г.Москва, ул.Каланчевская, дом 27, ОГРН: 1027700067328, ИНН: 7728168971),

в отсутствие: представителя АО «Альфа-Банк» (уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 15288-ИП/22, 15289-ИП/22 от 03.10.2022г.) по факту получения рекламного сообщения на электронную почту <...> 21.09.2022г. в 16:09 от отправителя: Альфа-Банк, следующего содержания: *«Ипотека на вторичное жильё от 8%. Для оформления нужен только паспорт. Оформить ипотеку».*

По указанному факту возбуждено данное дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «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.

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.

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

Рассматривая информация является рекламой, т.к. привлекает внимание к объекту рекламирования: вторичное жильё от 8%. АО «Альфа-Банк»

Согласно ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», 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 реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно представленной в заявлении информации, отправителем электронного письма является Альфа-Банк.

Согласно пояснениям АО «Альфа-Банк» от 16.12.2022г. (вх. № 20421-ЭП/22), банк не осуществлял и инициировал осуществление направления письма рекламного характера на электронную почту <...>.

В соответствии с представленными пояснениями Заявителя (вх. № 941-ЭП/23 от 19.01.2023г.), отправителем электронного письма полученного им 21.09.2022г. в 16:09 от «Альфа-Банк» является <...>, что подтверждается скриншотом из электронного письма.

Согласно пояснениям АО «Альфа-Банк» (вх. № 1900-ЭП/23 от 02.02.2023г.), между банком и заявителем 07.02.2014г. заключен договор о комплексном банковском обслуживании физических лиц. В данном договоре электронная почта <...> отсутствует. Кроме того, договор не предусматривает согласие/отказ от рекламной рассылки.

Новосибирским УФАС России получен ответ АО «Региональный Сетевой Информационный Центр» (вх. № 5208/23 от 24.03.2023г.), согласно которому владельцем домена второго уровня alfabank.ru является АО «Альфа-Банк».

В ответ на Определение об отложении рассмотрения дела от 02.03.2023г., АО «Альфа-Банк» предоставило пояснение, согласно которому после тщательно проведенной проверки с учетом новых сведений изложенных в Определении установлено, что с электронной почты принадлежащей Банку <...>21.09.2022 направлено персональное предложение Клиенту на электронную почту <...> Электронная почта <...> указана Клиентом при подаче заявки на банковскую услугу на сайте Банка **23.04.2020** посредством заполнения Интернет-анкеты.

ФИО данного клиента, номер телефона, а также адрес электронной почты совпадают с данными заявителя по настоящему делу.

Также АО «Альфа-Банк» отмечает, что при оформлении заявки Клиент заполнил экран Интернет-анкеты, далее после заполнения полей экрана Интернет-анкеты с данными Клиента проставил собственноручно галочки в поле о согласии на получение информации и продуктах, и услугах Банка, в том числе предложений Банка и рекламной информации, чем выразил Согласие (пример с сайта Банка прилагается). Согласие подписано простой электронной подписью Клиента.

В Согласии Заявитель свободно, своей волей и в своем интересе дал конкретное, информированное и сознательное согласие Банку на обработку информации, относящейся к его персональным данным, в том числе сведения об адресе электронной почты клиента: <...>.

Клиент может отозвать согласие на получение информации/рекламы путем обращения в отделение Банка/горячую линию Банка/через мобильное приложение, с заявлением, оформленным в письменной/устной форме. Так же клиентам предоставлена возможность отказаться от получения информации, направляемой по конкретному каналу - на электронную почту, перейдя по ссылке, указанной в письме или нажав кнопку «Отписаться», также реализовать иные способы отказа от получения сообщений. В случае получения от клиента (либо контролирующего органа) заявления (информации) о несогласии клиента с получением информации, Банк принимает меры, которые обеспечивают недопущение направления в адрес клиента такой информации.

Как указывает АО «Альфа-Банк», в Банк не поступало заявление об отзыве согласия на получение рекламных продуктов.

Данная позиция не принимается Комиссией Новосибирского УФАС России на основании следующего.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона «О рекламе», 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.

В данной норме 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.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение объекта рекламирования, в том числе если она направляется по конкретному адресному списку.

При этом реклама может иметь целевую аудиторию, к которой относятся некие лица, для которых в первую очередь предназначена такая информация. Однако направленность рекламы на неопределенный круг лиц оценивается исходя из выбранного способа и средства распространения рекламы, а также содержания самой рекламной информации. Если рекламная информация представляет интерес и доступна также и иным лицам, не только входящим в ее целевую аудиторию, то направленность такой рекламы выходит за пределы целевой аудитории и относится к неопределенному кругу лиц.

В соответствии с пунктом 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.

Таким образом, квалификация информации как рекламы либо иного рода информации зависит от совокупности направленности и содержания сути сведений, приведенных в такой информации.

Рассматриваемая информация направлялась посредством электронной почты и имела тему письма «Александр», ставка на вторичное жильё снижена», а также текст письма следующего содержания *«Ипотека на вторичное жильё от 8%. Для оформления нужен только паспорт. Оформить ипотеку».*

Несмотря на персональное обращение по имени в теме письма, данная информация представляет интерес и доступна также и иным лицам, не только входящим в ее целевую аудиторию. Следовательно, направленность такой рекламы выходит за пределы целевой аудитории и относится к неопределенному кругу лиц.

Если информация отвечает признакам рекламы и имея некую целевую аудиторию (например, клиенты компании, зрители телеканала, прохожие определенной территории), формирует интерес у неопределенного круга лиц, соответственно, выходит за пределы своей целевой аудитории, такая информация является рекламой и подпадает под регулирование Закона «О рекламе». Следовательно, рассматриваемая информация является рекламой.

Довод АО «Альфа-Банк» о том, что заявитель (владелец электронной почты <...> не направлял заявлений об отзыве согласия на получение рекламных продуктов не принимается Комиссией Новосибирского УФАС России на основании следующего.

Заявителем к первоначальному заявлению представлены скриншоты, свидетельствующие об оставлении 03.02.2021г. на сайте alfabank.ru обращения следующего содержания: *«Здравствуйте! Прошу отключить меня от любой рассылки, звонков из Ваших колл-центров и сотрудников. В случае продолжения звонков и СМС с предложениями буду вынужден обратиться в компетентные органы для привлечения к ответственности.»*.

Также заявителем представлен скриншот письма от отправителя «Альфа-Банк», полученного 04.02.2021г. на e-mail <...>, в ответ на указанное выше обращение, следующего содержания: *«Здравствуйте, Мы провели проверку. Звонков на ваш номер с нашей стороны не обнаружено. Мы совершаем исходящие звонки при наличии действующих предложений для наших клиентов. На данный момент для вас предложений нет. С целью безопасности рекомендуем не передавать информацию о себе. Альфа-Банк. Внимание! Данное письмо может содержать конфиденциальную информацию и направлено автоматически. Пожалуйста, не отвечайте на него. После прочтения рекомендуем удалить сообщение и очистить корзину вашей электронной почты.»*

Таким образом, заявитель воспользовался своим правом отзыва согласия на получение рекламы по сетям электросвязи, оставив обращение на официальном сайте АО «Альфа-Банк». Кроме того, АО «Альфа-Банк» направило заявителю ответ на данное обращение, чем подтвердило его получение.

Несмотря на это, АО «Альфа-Банк» направило заявителю рассматриваемую рекламу 21.09.2022г. в 16:09, чем нарушило требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Таким образом, материалами дела подтвержден факт нарушения АО «Альфа-Банк» ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 14.04.2023г., рекламная информация, распространенная на электронную почту <...>21.09.2022г. в 16:09 от отправителя: Альфа-Банк, следующего содержания: «Ипотека на вторичное жильё от 8%. Для оформления нужен только паспорт. Оформить ипотеку» признана ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», а АО «Альфа-Банк» (ИНН 7728168971, ОГРН 1027700067328) нарушившим требования ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», согласно которой 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 реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Дата совершения административного правонарушения – 21.09.2022.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение указанной нормы Закона «О рекламе» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

В соответствии с ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37,14.38, 19.31 данного 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, в действиях АО «Альфа-Банк» содержится правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, Новосибирское УФАС России приходит к выводу о том, что в материалах дела имеется достаточно доказательств для принятия законного, обоснованного и

мотивированного решения по делу.

С учетом имеющихся в деле доказательств, Новосибирское УФАС России считает доказанным наличие в действиях Общества состава административного правонарушения.

Факты нарушения удостоверяются: решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 14.04.2023г. по делу №054/05/18-2045/2022 о нарушении законодательства РФ о рекламе; материалами дела №054/05/18-2045/2022 о нарушении законодательства РФ о рекламе, протоколом от 22.06.2023г. № 054/04/14.3-1199/2023 об административном правонарушении.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи РФ 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Административным правонарушением в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Как следует из диспозиции части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, объектом правонарушения являются общественные отношения в сфере государственного регулирования рекламы, распространяемой посредством смс-сообщения.

Объективная сторона правонарушения, совершенного АО «Альфа-Банк», выражается в распространении рекламной информации на электронную почту <...>.

Субъектом данного правонарушения является юридическое лицо – АО «Альфа-Банк».

Применительно к субъективной стороне необходимо принимать во внимание, что с учетом предусмотренных статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации характеристик предпринимательской деятельности (осуществляется на свой риск), отсутствие вины предпринимателя, при наличии в его действиях признаков объективной стороны правонарушения, предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, от предпринимателя не зависящих.

Доказательств принятия АО «Альфа-Банк» всех зависящих от него мер по соблюдению установленных правил и норм в рамках рассмотрения настоящего дела не установлено.

В связи с этим, в деянии АО «Альфа-Банк» усматривается вина предусмотренная частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, поскольку у последнего имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена

административная ответственность, но Обществом не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

При назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Срок давности привлечения АО «Альфа-Банк» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления, не истек.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, является добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль (п. 7 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ).

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

В соответствии с п. 1 ст. 4.1.1. КоАП РФ, за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное **в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля**, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В данном случае административное правонарушение не является выявленным в ходе осуществления государственного контроля (надзора).

Следовательно, административное наказание в виде административного штрафа

замене на предупреждение не подлежит.

Таким образом, статья 4.1.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях, предусматривающая замену административного наказания в виде штрафа на предупреждение, в данном случае, применению не подлежит.

Согласно ч.1 ст. 4.1.2 КоАП РФ, при назначении административного наказания в виде административного штрафа социально ориентированным некоммерческим организациям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в реестр социально ориентированных некоммерческих организаций - получателей поддержки, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства юридическим лицам, отнесенным к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, административный штраф назначается в размере, предусмотренном санкцией соответствующей статьи (части статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях для лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

АО «Альфа-Банк» не является социально ориентированной некоммерческой организацией, а также не является субъектом малого и среднего предпринимательства.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, наличие смягчающих и отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.1.2, ст.4.2, 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст. 14.3, 23.48, 29.6 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать АО «Альфа-Банк» (107078, г.Москва, ул.Каланчевская, дом 27, ОГРН: 1027700067328, ИНН: 7728168971) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к АО «Альфа-Банк» меру административной ответственности в виде штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Получатель: Управление Федерального казначейства по Новосибирской области

(Новосибирское УФАС России л/с: 04511127040), ИНН 5405116098, КПП 540501001, Банк получателя: Сибирское ГУ Банка России//УФК по Новосибирской области г.Новосибирск, Номер счета ЕКС (ЕКС - единый казначейский счет) 40102810445370000043, Номер казначейского счета: 03100643000000015100, БИК 015004950, ОКТМО 50701000, КБК 16111601141010003140, УИН: 16100500000001728457, назначение платежа: Оплата штрафа по делу об административном правонарушении №054/04/14.3-1199/2023.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса РФ об административных правонарушениях, неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.