

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 19-АР-2015

об административном правонарушении

07 мая 2015 г.

г. Чебоксары

«...», рассмотрев протокол и материалы дела № 19-АР-2015 г. об административном правонарушении, возбужденного протоколом об административном правонарушении от 23.04.2015 г. в отношении **публичного акционерного общества «Восточный экспресс банк»** (юридический адрес: 603073, г. Нижний Новгород, пр. Ленина, д.64, пом.10, ИНН 2801015394, КПП 525843001, к/с 30101810800000000857, БИК 042253857),

по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в связи с нарушением требований, установленных частью 1, частью 2 статьи 18, частью 3 статьи 28, частью 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в отсутствие представителя ПАО КБ «Восточный», извещенного о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛ:

05.11.2014 г. в Чувашское УФАС России поступило обращение гр. «...» (вх. № 05-17/328 от 05.11.2014 г.) о том, что на номер «...» принадлежащего ему мобильного телефона поступают рекламные сообщения о предоставлении финансовых услуг по кредитованию ОАО КБ «Восточный» без его предварительного согласия на получение данных рекламных сообщений.

Из приложенных к обращению гр. «...» документов следует, что 03.11.2014 года в 21:32 на его мобильный телефон поступило SMS-сообщение с наименования «VOSTOCHNY», содержащее следующую информацию:

«Тотальное снижение ставок! От 14,9%. Кредит всего за 5 минут в ОАО КБ «Восточный». Выберите удобное отделение банка на сайте www/express-bank.ru. От Вас – только паспорт <...> Т. 8-800-100-64-46».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» под рекламой понимается 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 частью 1 статьи 18 Федерального 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.

В соответствии с частью 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

ОАО «МТС» письмом от 08.12.2014 г. № 05-17/9192 сообщило, что рекламное сообщение о финансовых услугах ОАО КБ «Восточный» поступило абоненту «...» с номера «VOSTOCHNY», SMS-центра +79168960390, являющегося номером ОАО «МТС».

Из отчетов по доставкам SMS-сообщений ОАО «МТС» установило, что данные SMS-сообщения с буквенными идентификаторами «VOSTOCHNY» поступили на абонентский номер «...» с короткого сервисного номера 8462, выделенного обществом ООО «ОСК» в рамках договора № D 130372386 от 15.11.2013 г. (номер договора был изменен на № D130372630 на основании ДС № 3 от 04.03.2014 года, далее - Договор).

Согласно условиям указанного Договора, заключенного между ОАО «МТС» (Исполнитель) и ООО «ОСК» (Партнер), Исполнитель оказывает Партнеру комплекс услуг по передаче, приему и обработке SMS-сообщений справочно-информационного характера.

При этом, учитывая требования законодательства о рекламе, в целях предотвращения массовой рассылки SMS-сообщений рекламного характера в адрес абонентов ОАО «МТС», ОАО «МТС» (Исполнитель) включило в Договор условие о запрете Партнеру (ООО «ОСК») распространять рекламу с использованием выделенного Сервисного номера без согласия ОАО «МТС» (п. п. 3.3.5 Договора). В случае получения согласия от ОАО «МТС», Партнеру (ООО «ОСК») вменяется обязанность направлять рекламные сообщения только тем абонентам, которые дали предварительное согласие непосредственно Партнеру (ООО «ОСК») на получение от него рекламы по сетям электросвязи (п. п. 3.3.7 Договора).

В связи с тем, что ООО «ОСК» (Партнер) не обращалось в ОАО «МТС» (Исполнитель) для получения согласия на распространение рекламы финансовых услуг по кредитованию, оказываемых ОАО КБ «Восточный», ОАО «МТС» направило в адрес ООО «ОСК» претензию с требованием пояснить обстоятельства распространения данной рекламы финансовых услуг и предоставить согласие абонента В.В. Абрамова на получение от ООО «ОСК» рекламных сообщений.

ООО «ОСК» (Партнер) письмом (исх. № 731 от 20.11.2014 г.) сообщило, что оказывает посреднические технические услуги по передаче текстов сообщений на технические мощности операторов мобильной связи или их партнеров, при этом не

формирует сообщения и не определяет их содержание и адресатов.

Рассматриваемое рекламное сообщение было перенаправлено техническими мощностями ООО «ОСК», на основании Договора № 342 от 16.10.2013 г., заключенного между ООО «ОСК» (Исполнитель) и ОАО КБ «Восточный» (Заказчик), в соответствии с которым ОАО КБ «Восточный» (Заказчик) предоставлена услуга использования программного обеспечения ООО «ОСК» (Исполнитель) для отправки SMS-сообщений своим клиентам.

Таким образом, ООО «ОСК» (Исполнитель) оказывает услугу по предоставлению доступа к программному обеспечению общества, обеспечивающему доставку SMS-сообщений адресатам ОАО КБ «Восточный» (Заказчик) и право использования программного обеспечения по его функциональному назначению.

В соответствии с Договором № 342 от 16.10.2013 г., формирование и отправка SMS-сообщений осуществляется Заказчиком самостоятельно, без согласования с Исполнителем содержания сообщений и адресной базы для их отправки. При этом Исполнитель не имеет технической возможности формировать и дополнять тексты Заказчика и адресную базу для рассылки, так как распространение SMS-сообщений происходит **в автоматическом режиме** без вмешательства со стороны Исполнителя.

В случае если текст рассылаемых с помощью программного обеспечения ООО «ОСК» (Исполнитель) SMS-сообщений может быть признан рекламой, в соответствии с условиями Договора № 342 от 16.10.2013 г. ОАО КБ «Восточный» (Заказчик) будет являться рекламораспространителем, как лицо, осуществляющее распространение рекламы.

Часть 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» устанавливает ответственность рекламораспространителя за нарушение требований, определенных частью 1, частью 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

[Частью 3 статьи 28](#) Федерального закона «О рекламе» предусмотрено, что если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита (займа), пользованием им и погашением кредита (займа), 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.

В содержании рекламы ОАО КБ «Восточный» указан минимальный размер процентной ставки – «от 14,9 %», при этом не указана сумма кредита и срок предоставления кредита, а также остальные условия, определяющие фактическую стоимость кредита.

Таким образом, в содержании рекламы ОАО КБ «Восточный» указаны неполные сведения об условиях предоставления кредита (займа), что может привести к искажению сути рекламируемой финансовой услуги и ввести в заблуждение потребителей, имеющих намерение ею воспользоваться.

Частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» определено, 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.

Исходя из вышеизложенного, в рекламе финансовых услуг ОАО КБ «Восточный», сообщающей о предоставлении кредитов «от 14,9%», имеются нарушения части 3 статьи 28, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Часть 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» устанавливает ответственность рекламодателя за нарушение требований, определенных частью 3 статьи 28, частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В смысле Федерального [закона](#) "О рекламе" **рекламодателем** является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламопроизводителем - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму, а **рекламораспространителем** - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств ([пункты 5 - 7 части 1 статьи 3](#) Федерального закона "О рекламе").

Таким образом, ПАО КБ «Восточный» является как рекламодателем, поскольку определило содержание рассматриваемой рекламы, так и рекламораспространителем, поскольку осуществило рассылку данной рекламы.

ПАО КБ «Восточный» не признало нарушений части 1, части 2 статьи 18, части 3 статьи 28, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», допущенных при распространении рекламных SMS-сообщений «Тотальное снижение ставок! От 14,9%. Кредит всего за 5 минут в ОАО КБ «Восточный». Выберите удобное отделение банка на сайте www/express-bank.ru. От Вас – только паспорт <...> Т. 8-800-100-64-46».

В письменном объяснении вх. № 05-13/1742 от 11.03.2015 г. ПАО КБ «Восточный» пояснило, что указанные SMS-сообщения направлялись клиентам Банка, предоставившим письменное согласие на получение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи.

При этом рассылка данных SMS-сообщений осуществлялась непосредственно Банком с использованием сервисов ООО «ОСК» и предназначалась клиентам Банка, которые дали свое согласие на получение рекламы.

В результате внутреннего расследования Банком установлено, что произошла техническая ошибка при формировании базы адресатов для рассылки рекламы, таким образом, SMS-сообщение было ошибочно направлено Банком на телефонный номер <...> абонента В.В. Абрамова.

Исходя из вышеизложенного, ПАО КБ «Восточный» полагает, что вина Банка в совершенном правонарушении отсутствует, так как в намерения Банка не входило рассылка рекламы на номер <...> абонента В.В. Абрамова.

Пояснений в части содержания в рассматриваемом рекламном сообщении неполных сведений об условиях предоставления кредита (займа) при указании

минимального размера процентной ставки «от 14,9 %», ПАО КБ «Восточный» не представило.

Факт неумышленного направления SMS-сообщения «Тотальное снижение ставок! От 14,9%. Кредит всего за 5 минут в ОАО КБ «Восточный». Выберите удобное отделение банка на сайте www/express-bank.ru. От Вас – только паспорт <...> Т. 8-800-100-64-46» на номер <...> абонента В.В. Абрамова без его предварительного согласия на получение данных рекламных сообщений не свидетельствует об отсутствии вины общества в совершении данного нарушения.

При этом пунктом 3 раздела II Приложения № 2 к Договору № 342 от 16.10.2014 г. установлена пропускная способность каналов связи Заказчика с гарантированной скоростью рассылки SMS-сообщений не менее 300 SMS/сек., то есть, рассылка рекламных сообщений осуществляется автоматически.

Несоблюдение рекламодателем всех требований части 1, части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», свидетельствует о ненадлежащем исполнении им ограничений, установленных данными нормами к способу распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи.

В соответствии с [частью 3 статьи 28](#) Закона о рекламе, если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита (займа), пользованием им и погашением кредита, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, эта реклама должна содержать все остальные условия, определяющие фактическую стоимость кредита (займа) для заемщика и влияющие на нее, поскольку указание неполных сведений об условиях предоставления кредита (займа) может привести к искажению сути рекламируемой финансовой услуги и ввести в заблуждение потребителей, имеющих намерение ею воспользоваться.

К условиям, влияющим на стоимость кредита (займа), в частности, могут относиться условия о размере процентной ставки, сумме и сроке кредита (займа), платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита (займа) - по страхованию рисков, в том числе жизни, здоровья потенциального заемщика, нотариальному заверению документов, предоставлению обеспечения по кредитному договору, оценке имущества, передаваемого в залог, и др.

В рекламе ПАО КБ «Восточный» указан минимальный размер процентной ставки – «от 14,9 %», при этом не указана сумма кредита и срок предоставления кредита, а также остальные условия, определяющие фактическую стоимость кредита.

Таким образом, в содержании рекламы ПАО КБ «Восточный» указаны неполные сведения об условиях предоставления кредита, что может привести к искажению сути рекламируемой финансовой услуги и ввести в заблуждение потребителей, имеющих намерение ею воспользоваться.

При этом следует учитывать, что включение обществом в текст рекламы адреса сайта в сети Интернет и номера телефона для уточнения подробностей о рекламируемой финансовой услуге не может свидетельствовать о соблюдении им требования законодательства о размещении в рекламе существенной

информации, отсутствие которой способно ввести потребителя в заблуждение относительно рекламируемого продукта.

Таким образом, из представленных документов и материалов, следует, что ПАО КБ «Восточный» нарушило требования, определенные частью 1, частью 2 статьи 18, частью 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» при распространении ПАО КБ «Восточный» рекламы финансовых услуг общества «Тотальное снижение ставок! От 14,9%. Кредит всего за 5 минут в ОАО КБ «Восточный». Выберите удобное отделение банка на сайте www/express-bank.ru. От Вас – только паспорт <...> Т. 8-800-100-64-46» с использованием подвижной радиотелефонной связи ненадлежащей, в связи с отсутствием согласия абонента В.В. Абрамова на получение данной рекламы и отсутствием в содержании этой рекламы существенной информации об условиях предоставляемого кредита.

Нарушение **рекламодателем**, рекламопроизводителем и **рекламораспространителем** законодательства о рекламе образует состав административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 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.

Учитывая вышеизложенное, ПАО КБ «Восточный» виновно в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, поскольку именно данное юридическое лицо определило содержание рассматриваемой рекламы и осуществило рассылку этой рекламы, при этом не предприняло всех зависящих от общества мер по соблюдению требований, определенных частью 1, частью 2 статьи 18, частью 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Административная ответственность за указанное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ в виде наложения административного штрафа на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии со статьей 4.1 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.

Надлежащая и достоверная реклама является неотъемлемой составляющей добросовестной конкуренции и защиты прав потребителей. Установленные по делу обстоятельства свидетельствуют о пренебрежительном отношении рекламодателя к соблюдению данных норм рекламного законодательства.

Доказательства исключительности рассматриваемых случаев нарушений требований рекламного законодательства не представлены.

С учетом вышеизложенного в рассматриваемом случае исключается возможность применения положений статьи 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях о малозначительности совершенного административного правонарушения.

В соответствии со статьей 4.1 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.

При назначении наказания ПАО КБ «Восточный» учитываются обстоятельства и характер совершенного правонарушения, имущественное и финансовое положение данного лица. Обстоятельства смягчающие и отягчающие административную ответственность отсутствуют.

Определяя степень ответственности юридического лица – ПАО КБ «Восточный», считаю возможным применить меру наказания в пределах низшей санкции, предусмотренной статьей 14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, 29.10, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе»,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ПАО КБ «Восточный» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить ПАО КБ «Восточный» наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации 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 Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумму штрафа за нарушение законодательства о рекламе надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Получатель:

ИНН 2128017971, КПП 213001001 УФК по Чувашской Республике (Чувашское УФАС России)

Банк получателя:

ГРКЦ НБ Чувашской Республики Банка России г. Чебоксары,

БИК 049706001, р/счет 40101810900000010005,

КБК 161 1 16 26000 01 6000 140 ОКТМО 97701000

Наименование платежа: «Денежные взыскания (штраф) за нарушение законодательства о рекламе».

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и части 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление может быть обжаловано в Арбитражный суд в соответствии с АПК РФ в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

«...»