

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об
административном правонарушении № 52/09-АДМ-2015

«08» апреля 2015г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Клостер Елена Александровна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев дело об административном правонарушении № 52/09-АДМ-2015, возбужденное протоколом 19.02.2015г. в отношении Открытого акционерного общества КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» (ИНН 2801015394, юридический адрес: 675000, г. Благовещенск, переулок Св. Иннокентия, 1, далее по тексту – ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК») по признакам совершения правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП РФ), в отсутствие представителя ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК»,

УСТАНОВИЛА:

29.12.2014г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 81/Р-2014 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе») при распространении рекламы посредством смс - сообщений без согласия абонента.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 нарушение данной правовой нормы ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» распространило рекламу посредством смс – сообщений следующего содержания: «Не экономьте на себе, экономьте на кредите! Успейте подать заявку в ближайшем отделении банка и получить скидку 3%! ОАО КБ «Восточный»» от VOSTOCHNY.

- 25.03.2014г. в 17:07 на мобильный номер <.....>;

- 25.03.2014г. в 17:23 на мобильный номер <.....>;

- 25.03.2014г. в 18:41 на мобильный номер <.....>;

- 25.03.2014г. в 17:57 на мобильный номер <.....>.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» на основании договора № Р-1608 от 06.12.2010г., заключенного между ЗАО «Связной Загрузка» и ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК». В соответствии с условиями данного договора ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» обязуется не инициировать и не осуществлять отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ, при этом ответственность за содержание смс – сообщений несет ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК». ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» самостоятельно рассматривает претензии третьих лиц, связанные с инициированной ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» рассылкой, а также осуществляет предоставление документов, подтверждающих согласие абонентов на получение смс – сообщений.

Административная ответственность за нарушение рекламоделателем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений на абонентские номера (<.....>) следующего содержания: «Не экономьте на себе, экономьте на кредите! Успейте подать заявку в ближайшем отделении банка и получить скидку 3%! ОАО КБ «Восточный»» от VOSTOCHNY (25.03.2014г. в 17:07, 25.03.2014г. в 17:23, 25.03.2014г. в 18:41, 25.03.2014г. в 17:57) без согласия абонентов, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» административного правонарушения: 25.03.2014г. в 17:07, 25.03.2014г. в 17:23, 25.03.2014г. в 18:41, 25.03.2014г. в 17:57.

26.01.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола об административном правонарушении на 19.02.2015г. в 10 часов 10 минут. Уведомление было направлено в адрес ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» заказным письмом с уведомлением о вручении.

17.02.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» (исх. б/н от 16.02.2015г.), из которых следует, что направление смс – сообщений, носящих информацию о продуктах Публичного акционерного общества «Восточный экспресс банк» (далее по тексту – Банк), осуществляется с помощью электронных сервисов операторов подвижной связи тем абонентам, которые являются либо являлись клиентами Банка, при наличии письменного согласия данных лиц на получение информации в целях продвижения финансовых услуг с помощью средств связи. Вышеуказанное смс – сообщение было запланировано и предназначалось для направления клиентам банка как лицам, не выразившим отказа от рассылки смс – сообщений.

Также из пояснений ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» следует, что в соответствии с договором № Р-1608, агрегатор (ЗАО «Связной Загрузка») обязуется предоставить заказчику (ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК») принадлежащий агрегатору на основании договоров, заключенных с операторами мобильной сотовой связи, имеющими лицензию на осуществление соответствующей деятельности, перечень которых указывается в приложениях к указанному договору ИСНН – индекс сокращенного набора номера. С использованием данного ИСНН агрегатор обязуется осуществлять отправку смс – сообщений в рамках сервиса заказчика, то есть комплекс мероприятий, согласованных также в приложениях к вышеуказанному договору, который не должен являться лотереей, либо игрой, основанной на риске.

Согласно пояснениям ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК», общество в данном случае не является рекламодателем, так как не осуществляет распространение рекламы в любой форме и с использованием любых средств. ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» в соответствии с положениями статьи 3 ФЗ «О рекламе» является в данном случае рекламодателем как лицо, которое определило объект рекламирования и (или) содержание рекламы, а не рекламодателем, который может выступать лицо, непосредственно осуществляющее фактически действия по направлению данной рекламы потребителям рекламы.

19.02.2015г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 52/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК».

Определением от 19.02.2015г. были назначены дата, время и место рассмотрения дела № 52/09-АДМ-2015 об административном правонарушении - 04.03.2015г. на 11 часов 30 минут. Копии определения и протокола по делу № 52/09-АДМ-2015 были направлены в адрес ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» заказным письмом с уведомлением о вручении.

04.03.2015г. на рассмотрение дела № 52/09-АДМ-2015 об административном правонарушении представитель ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 52/09-АДМ-2015 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 04.03.2015г. рассмотрение дела № 52/09-АДМ-2015 об административном правонарушении было отложено на 08.04.2015г. в 08 часов 15 минут. Копия определения об отложении дела № 52/09-АДМ-2015 была направлена в адрес ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление от 18.03.2015г. о вручении почтового отправления имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

08.04.2015г. состоялось рассмотрение дела № 52/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие представителя ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК».

Изучив материалы дела № 52/09-АДМ-2015 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений на абонентские номера (<.....>) следующего содержания: «Не экономьте на себе, экономьте на кредите! Успейте подать заявку в ближайшем отделении банка и получить скидку 3%! ОАО КБ «Восточный»» от VOSTOCHNY (25.03.2014г. в 17:07, 25.03.2014г. в 17:23, 25.03.2014г. в 18:41, 25.03.2014г. в 17:57) без согласия абонентов, подлежат квалификации как действия, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Статьей 4.5 КоАП РФ установлено, что постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении двух месяцев со дня совершения административного правонарушения, а за нарушение законодательства о рекламе по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Согласно статье 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению по истечении сроков давности привлечения к административной ответственности.

Правонарушение ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» было совершено 25.03.2014г. Следовательно, на момент рассмотрения административного дела № 52/09-АДМ-2015 (08.04.2015г.) прошел год, т.е. истек срок давности привлечения к административной ответственности лица, совершившего правонарушение.

Руководствуясь статьей 4.5, статьей 24.5 и частью 6 статьи 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Дело об административном правонарушении № 52/09-АДМ-2014, возбужденное в отношении Открытого акционерного общества КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» (ИНН 2801015394, юридический адрес: 675000, г. Благовещенск, переулок Св. Иннокентия,1) прекратить в связи с истечением срока давности привлечения к административной ответственности.

В соответствии с пунктом 3 части 1, части 3 статьи 30.1 и статей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления

Е.А. Клостер