

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело №

31 мая 2016 года

06-10.2/47-2016/14.3

И. о. заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 19 мая 2016 года и другие материалы дела, возбужденного в отношении Коммерческого банка «Русский славянский банк» (Акционерное общество) (далее - БАНК РСБ 24 (АО) (ИНН 7706193043, зарегистрированного по адресу: 129090, г. Москва, пр. Мира, дом 3, стр. 3),

в отсутствие представителя БАНК РСБ 24 (АО), в извещении которого предприняты необходимые меры,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...>, в котором указано, что 28.10.2015 в 20:44 часов (по омскому времени) на его абонентский номер <...> поступило SMS-сообщение рекламного характера: **«24,8% на kredit do 31/10. Vam predodobrena summa do 30000 rub., platej 1300 rub. Nuzhen tol'ko passport! Zvonite 8-800-775-23-22»** от абонента, имеющего обозначение: **RSB24**, SMS-центр: **+79037011111**.

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью SMS-сообщения без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в силу которой распространение рекламы посредством 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.

Согласно ответу ПАО «ВымпелКом» от 21.12.2015 исх. № 904/15- ИСБ-ОМС «...Отправителем (распространителем) указанного в запросе SMS-сообщения, поступившего 28.10.2015 года в 20 часов 44 минут на номер <...> является - ООО «Ди-Дэйт» (ИНН 7743941434,125475, г. Москва, Петрозаводская, дом 28, к.4, помещение VI, комн.2).

Между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Ди-Дэйт» заключен Договор об оказании услуг связи «Билайн» № 557897664 от 01.05.2015 г., а также Дополнительное соглашение от 01.05.2015 на оказание услуги «Корпоративные SMS сервисы», согласно которому ПАО «ВымпелКом» как оператор связи приняло на себя обязанность по приему, обработке, передаче коротких текстовых сообщений (SMS-сообщений) от Абонента

(ООО «Ди-Дэйт») к Пользователям...».

Из информации, представленной ООО «Ди-Дэйт» (исх. № 02/03 от 15.03.2016), следует, что: «...На абонентский номер <...> 28.10.2015 в 20.44 было направлено SMS-сообщение оригинатором отправки является «RSB24», оригинатор принадлежит БАНК РСБ 24 (АО).

БАНК РСБ 24 (АО) (Заказчик) инициировал рассылку данных SMS-сообщений на основании договора с ООО «СМС Трафик» (Исполнитель) № 194/13 от 01.07.2013 года (далее - Договор), в рамках которого Заказчику предоставлен канал для самостоятельной рассылки SMS-сообщений. Вся модерация и управление SMS-рассылкой осуществлялись на стороне БАНК РСБ 24 (АО). ООО «СМС Трафик», участвующее в цепочке передачи SMS-сообщений, не имеет возможности анализировать текстовое содержание данных SMS-сообщений.

ООО «Ди-Дэйт» в рамках договора № 470/14 от 01.10.2014 года, заключенного с ООО «СМС Трафик», оказывает услуги по распространению рекламно-информационных материалов ООО «СМС Трафик» с использованием ресурсов сетей операторов связи.

Согласно пункту 5.3 Договора ответственность за содержание исходящих от БАНК РСБ 24 (АО) (Заказчик) Сообщений несет сам БАНК РСБ 24 (АО) (Заказчик)...

...Согласно пункту 10.1 Приложения № 2 к Договору не допускается со стороны БАНК РСБ 24 (АО) (Заказчик) отправлять через Платформу (Систему) ООО «СМС Трафик» (Исполнитель) Сообщения, которые будут соответствовать признакам СПАМ (SPAM), Сообщения оскорбительного или клеветнического характера, разжигающие национальную, расовую или религиозную рознь, Сообщения порнографической направленности, Сообщения, нарушающие нормы действующего законодательства РФ....».

Одновременно согласно пункту 3.2.2 договора № 194/13 от 01.07.2013 Заказчик (БАНК РСБ 24 (АО)) обязан получить от Абонента, на телефон которого планируется отправка сообщений с информацией Заказчика, письменное согласие на получение таких сообщений.

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») БАНК РСБ 24 (АО) является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Решением Комиссии Омского УФАС России от 19.04.2016 по делу 06-10.1/25-2016 действия БАНК РСБ 24 (АО), выразившиеся в направлении в адрес <...> (абонента <...>) смс-сообщения: «**24,8% na kredit do 31/10. Vam predodobrena summa do 30000 rub., platej 1300 rub. Nuzhen tol'ko passport! Zvonite 8-800-775-23-22**» без его предварительного согласия, были признаны нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, БАНК РСБ 24 (АО), имея возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» и не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена **частью 1 статьи 14.3** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно **части 1 статьи 14.3** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 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.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения заявителя: Российская Федерация, г. Омск.

Временем совершения административного правонарушения является дата получения Горшениным С.С. смс-сообщения, а именно: 28.10.2015 в 20:44 часов (по омскому времени).

Уведомление о составлении протокола об административных правонарушениях было направлено в БАНК РСБ 24 (АО) заказным письмом (исх. № 06-2486 от 19.04.2016) по его юридическому адресу (129090, г. Москва, пр. Мира, дом 3, стр. 3), и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо (трек-номер <...>) получено БАНК РСБ 24 (АО) **27.04.2016**.

Протокол по делу об административном правонарушении № 06-10.2/47-2016/14.3 был составлен 19.05.2016 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отсутствие представителя БАНК РСБ 24 (АО).

Копия протокола и определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-10.2/47-2016/14.3, были направлены БАНК РСБ 24 (АО) заказным письмом (исх. № 06-3253 от 19.05.2016, трек-номер <...>) по его юридическому адресу (129090, г. Москва, пр. Мира, дом 3, стр. 3), и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо с 28.05.2016 находится в месте вручения с пометкой «Ожидает адресата в месте вручения».

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

В силу подпункта «в» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» адрес постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица – иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности) отражается в ЕГРЮЛ для целей осуществления связи с юридическим лицом.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 18.03.2016 адресом места нахождения БАНК РСБ 24 (АО) является: 129090, г. Москва, пр. Мира, дом 3, стр. 3.

Таким образом, антимонопольным органом были предприняты все действия для надлежащего уведомления БАНК РСБ 24 (АО) о времени и месте составления протокола об административном правонарушении и рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-10.2/47-2016/14.3.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-10.2/47-2016/14.3, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного административного правонарушения, должностным лицом Омского УФАС России, уполномоченным на рассмотрение дела об административном правонарушении, не выявлено.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПО С Т А Н О В И Л:

Признать Коммерческий банк «Русский славянский банк» (Акционерное общество) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить обществу наказание в виде **административного штрафа** в размере 100000 (Сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен БАНК РСБ 24 (АО) не позднее **шестидесяти дней** со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: УФК по Омской области (Управление федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации **16111626000016000140** «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе»

Код ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № 06-10.2/47-2016/14.3.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 шестидесяти дней со срока, указанного в [части 1](#) настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. 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.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

И. о. заместителя руководителя управления <...>