

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 4-14.3-1402/00-08-15

об административном правонарушении

«22» декабря 2015 г.

г. Москва

Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы Кашеваров А.Б., рассмотрев протокол и материалы дела № 4-14.3-1402/00-08-15 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ПАО «НОТА-Банк» (юридический адрес: ул. Образцова, д.31, корп.3, г. Москва, 127018; ОГРН 1027739019000; ИНН/КПП 7203063256/775001001, дата регистрации 26.07.2002),

УСТАНОВИЛ:

В ФАС России поступило обращение гражданина о распространении рекламы финансовых услуг ПАО «НОТА-Банк» по сети подвижной радиотелефонной связи посредством смс-сообщений без согласия абонента.

Гражданин XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX (далее - Заявитель) указал, что на его телефонный номер посредством смс-сообщения 21 сентября 2015 года поступила реклама финансовых услуг ПАО «НОТА-Банк» после его обращения в ПАО «НОТА-Банк» с требованием прекратить обработку его персональных данных.

01.07.2015 Заявителем был закрыт счет в ПАО «НОТА-Банк» и было подано заявление с требованием прекратить обработку его персональных данных ПАО «НОТА-Банк».

Таким образом, Заявитель прекратил все отношения с ПАО «НОТА-Банк» и отказался от получения рекламы.

Вместе с тем 21.09.2015 в 11:44 на абонентский номер Заявителя поступила реклама финансовых услуг ПАО «НОТА-Банк»:

«Акция! Вклад «Золотая НОТА»! Подробнее на www.nota-bank.ru или по тел. 8-800-200-23-10. «НОТА-Банк» (ПАО)»

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона "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.

В силу пункта 1 и пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» информация о вкладе «Золотая НОТА», размещенная в смс-сообщении, является рекламой финансовых услуг, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – вкладу «Золотая НОТА», формированию и поддержанию интереса к нему и его продвижению на рынке, а так же лицу, оказывающему услугу – ПАО «НОТА-Банк».

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона «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.

В данной норме под неопределённым 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, и о которых заранее не известно откликнутся ли они на рекламное послание по поводу объекта рекламирования (например, приобретут ли рекламируемый товар).

Физические лица, получившие смс-сообщения от банка, в том числе одно физическое лицо, составляют такой неопределённый круг, поскольку заранее не известно ознакомятся ли они с смс-сообщением об услугах ПАО «НОТА-Банк» и вступят ли в конкретные правоотношения по поводу открытия вклада.

По смыслу законодательного определения рекламы рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок.

Данные признаки содержатся в информации, направленной ПАО «НОТА-Банк» Заявителю - абоненту мобильной связи, посредством смс-сообщения. Информация об услугах банка распространялась среди неопределенного круга лиц, была направлена на привлечение внимания к услугам банка и формирование интереса к ним. Такая информация отвечает законодательному определению рекламы и является рекламой.

Из нормы части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Заявитель предоставил сведения, свидетельствующие о направлении заявления в адрес ПАО «НОТА-Банк» с требованием прекратить обработку персональных данных Заявителя, соответственно отказался от получения рекламы. Указанное заявление было зарегистрировано в ПАО «НОТА-Банк» 01.07.2015.

Таким образом, распространение смс-рекламы услуг ПАО «НОТА-Банк» посредством смс-сообщения в сентябре 2015 года по сети электросвязи осуществлялось без согласия Заявителя с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

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

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ПАО «НОТА-Банк» (Заказчик) заключил с ООО «ЭЦК» (Исполнитель) договор №240/12 от 01.06.2012 (далее — договор) на оказание телематических услуг связи и обработки данных, по которому Исполнитель оказывает Заказчику услуги доступа к Системе SMS Traffic (комплексу оборудования и программного обеспечения), позволяющей Заказчику самостоятельно формировать и инициировать через сеть Интернет отправку сообщений в форме различных типов в адрес абонентов из базы Заказчика.

В соответствии с пунктом 6 Правил оказания услуг, являющихся неотъемлемой частью договора (приложение № 4) Исполнитель предоставляет оплаченные Заказчиком Услуги доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование и доставку сообщений. Передача информации (текст сообщения, телефон и др. информация) происходит от Заказчика к Исполнителю через сеть Интернет.

Согласно пункту 7 Правил оказания услуг факт передачи или получение первого сообщения через Платформу (Систему) Исполнителя в соответствии с заключенным договором признается началом оказания Услуг Исполнителем Заказчику, и одновременно служит в качестве подтверждения получения Заказчиком всех регистрационных данных, включая имя пользователя и пароль. С данного момента возникают обязательства Заказчика по оплате услуг.

В соответствии с пунктом 3.2.2. договора Заказчик обязан получить от абонента, на телефон которого планируется отправка сообщений с информацией Заказчика, письменное согласие на получение таких сообщений; направить на мобильный телефон абонента сообщение, информирующее о данной договоренности и содержащее контактную информацию Заказчика (телефон или e-mail).

Согласно пункту 5.3. договора ответственность за содержание исходящих от Заказчика сообщений несет сам Заказчик.

Таким образом, используя программно-технические средства ООО «ЭЦК», ПАО «НОТА-Банк» осуществило действия по рассылке смс-рекламы на телефонный номер гражданина без согласия абонента, что не допускается частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Следовательно, ПАО «НОТА-Банк» (юридический адрес: ул. Образцова, д.31, корп.3, г. Москва, 127018; ОГРН 1027739019000; ИНН/КПП 7203063256/775001001, дата регистрации 26.07.2002) является рекламодателем и рекламодателем

указанной рекламы.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

ПАО «НОТА-Банк» имело возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, однако обществом не были приняты меры по соблюдению его требований.

Таким образом, установлена вина ПАО «НОТА-Банк» в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе в распространении в сентябре 2015 года рекламы финансовых услуг ПАО «НОТА-Банк» посредством смс-сообщения после отказа гражданина от получения рассылок.

Руководствуясь частью 1 статьи 18, статьей 33 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», статьями 14.3, 23.48, 28.9, пунктом 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Применить к ПАО «НОТА-Банк» меры административной ответственности в виде штрафа за нарушение законодательства о рекламе в размере 100 000 рублей.

- -

- Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Получатель: УФК по г. Москве (Федеральная антимонопольная служба л/с 04731001610)

Банк получателя: Операционный департамент Банка России г. Москва 701

ИНН 7703516539

КПП 770301001

БИК 044501002

р/с 40101810500000001901

КБК 161 1 16 26000 01 6000 140

ОКТМО 45380000

Согласно пункту 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть

уплачен лицом, привлечённым 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.

В трёхдневный срок со дня уплаты штрафа просьба представить в Федеральную антимонопольную службу надлежащим образом заверенные копии платёжных документов (по электронной почте tyuryaev@fas.gov.ru).

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 КоАП РФ.