ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-2440/2019

о назначении административного наказания

«20» января 2020 г. г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 054/04/14.3-2440/2019 о т «06» декабря 2019 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении исполняющего обязанности Председателя правления ПАО КБ «Восточный» **....** по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в отсутствии: …

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступили заявления физического лица (вх. № 720э от 08.02.19г., № 1528 от 21.02.19г.) о нарушении Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонков на телефонный номер заявителя: …. звонков с предложением оформить кредит на выгодных условиях: 25.01.2019г. в 13:36 часов с телефонного номера: … и 30.01.2019г. в 18:46 часов с телефонного номера: …..

К заявлению приложены два аудиофайла, содержащие фрагменты телефонных разговоров следующего содержания.

Файл: AUD-20190125-WA0032.amr:

«- *<…>, добрый день! Вас приветствует Банк Восточный*

- Добрый день.

- У нас есть для Вас предложение по кредитованию. Рассматриваете вопрос кредитования?

- Нет, спасибо, не рассматриваю.

- *Всего доброго.*

- До свидания».

Файл: AUD-20190130-WA0034.amr:

«- *Здравствуйте! <…>?*

- Да, здравствуйте.

- Банк Восточный вас приветствует. Пришло одобрительное решение на сумму до трёхсот тысяч рублей на льготных условиях. Завтра будет…

- Какой банк?

- Банк Восточный.

- Восточный Экспресс Банк?

- *Да, да, всё верно.*

- Мы же вам информацию отправляли, что о моих персональных данных. Вы же должны были получить. Где вы взяли мой номер телефона?»

Как указывается в заявлении, 04 июня 2015 года между заявителем и ПАО «Восточный экспресс банк» был заключен кредитный договор, в рамках которого было оформлено и подписано согласие на обработку персональных данных. 15 мая 2017 года кредит по вышеуказанному договору был заявителем полностью возвращен досрочно, в связи с чем 17 сентября 2018 года заявитель отправила по почте в ПАО «Восточный экспресс банк» заявление об отзыве согласия на обработку персональных данных.

Однако, на номер телефона заявителя …, продолжилось поступление телефонных звонков и СМС - сообщений рекламного характера от сотрудников банка с целью информирования о продуктах и услугах ПАО «Восточный экспресс банк».

Несмотря на обращения заявителя, телефонные звонки от сотрудников ПАО «Восточный экспресс банк» продолжились. Так, согласно детализации предоставленных услуг Теле2 Новосибирск сотрудниками банка были осуществлены звонки на номер телефона с телефона … 25.01.2019 года в 13.36 часов, с телефона … 30.01.2019 года в 18.46 часов.

Таким образом, по мнению заявителя, сотрудники банка нарушили требования Федерального Закона «О рекламе».

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России, ПАО КБ «Восточный» представлен отзыв (вх. № 1932э от 20.03.2019г.), согласно которому 04.06.2015 г. между Клиентом и ПАО КБ «Восточный» (далее - «Банк») был заключен кредитный договор № 15/****/*****/***684 (далее - «Договор»).

Согласно анкете заявителя Клиент предоставил свои персональные данные в том числе, фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, адрес проживания (регистрации), номер телефона, место работы и в соответствии с требованиями Федерального закона от 13.03.2016 № 38-ФЗ «О рекламе», дал согласие на получение рекламы об услугах и о продуктах Банка.

Обязательства по оплате задолженности Клиентом исполнены в полном объеме,

17.05.2017 г. Договор переведен в статус «Закрыт».

17.09.2018г. в программном обеспечении Банка зарегистрировано заявление об отзыве согласия на обработку персональных данных.

18.09.2018г. посредством письменного ответа Клиент проинформирован, что в соответствии с Федеральным законом «О персональных данных» № 152-ФЗ хранение персональных данных должно осуществляться не дольше, чем этого требуют цели обработки персональных данных, если срок хранения персональных данных не установлен федеральным законом, договором, стороной которого, выгодоприобретателем или поручителем по которому является субъект персональных данных. Доведено, что в соответствии со ст. 7 ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» устанавливается 5 летний срок хранения сведений, относящихся к персональным данным, который исчисляется со дня прекращения отношений с клиентом. Таким образом, Банк осуществляет хранение Персональных данных в рамках сроков, установленных требованиями закона 115-ФЗ.

В ходе проведенной проверки установлено, что звонки на номер телефона +… осуществлялись с целью информирования о продуктах и услугах Банка и носили рекламный характер.

21.11.2018г. на основании запроса Роскомнадзора по Сибирскому Федеральному округу Банком проведены мероприятия по исключению номера телефона +…. из списка информирования о продуктах и услугах Банка.

Также банком установлено, что по операционной ошибке сотрудника, на номер телефона Клиента 25.01.2019 г. и 30.01.2019 г. были осуществлены повторные звонки с целью информирования о продуктах и услугах Банка.

Дополнительно ПАО КБ «Восточный» информирует, что в период с 17.05.2017 г. по настоящее время Клиентом заявок на получение кредита не оформлялись.

По вопросу предоставления документальных сведений, об условиях предлагаемого Клиенту кредита ПАО КБ «Восточный» сообщает, что для категории бывших клиентов отдельные рекламные продукты не утверждались.

По данному факту Новосибирским УФАС России возбуждено дело, при рассмотрении которого установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 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.

Объектом рекламирования может быть 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, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемая информация, переданная заявителю посредством телефонного звонка, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (услугам ПАО КБ «Восточный» по предоставлению кредита), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с Законом «О рекламе» она является рекламой.

Согласно **ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «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, согласие на получение им рекламной информации от ПАО КБ «Восточный» было отозвано письмом от 17.09.2018г., что подтверждается ПАО КБ «Восточный». Также ПАО КБ «Восточный» не отрицает осуществления должностными лицами Общества 25.01.2019г. и 30.01.2019г. рассматриваемых рекламных звонков.

Следовательно, поскольку рассматриваемые звонки осуществлялись без предварительного согласия заявителя, 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 информации, представленной ПАО КБ «Восточный», рассматриваемые звонки осуществлялись должностными лицами Общества.

В соответствии документами, представленными ПАО «Вымпелком» (вх. № 2711 от 26.03.2019г.), номер телефона …принадлежит ПАО КБ «Восточный» на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 525433967 от 03.07.2014г.

Таким образом ПАО КБ «Восточный» является рекламораспространителем рассматриваемого звонка с указанного номера.

Следовательно, действия ПАО КБ «Восточный» по осуществлению рассматриваемого рекламного звонка с номера телефона …., нарушили требования ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе», поскольку звонок был совершен без предварительного согласия абонента.

Решением по делу № 054/05/18-566/2019 от 21.08.2019г. ПАО КБ «Восточный» признано нарушившим ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – 30.01.2019г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России ПАО КБ «Восточный» представило сведения, согласно которым должностным лицом, виновным в нарушении законодательства о рекламе, является ….., занимающий на дату совершения административного правонарушения должность исполняющего обязанности Председателя правления ПАО КБ «Восточный».

Нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе» ….. образуют состав административного правонарушения, предусмотренного **ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях**, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, 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 юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тыс. рублей.

Согласно п.3. ст. 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

На основании п.1 ст.4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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.

Согласно п.2. ст. 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

В данном случае присутствуют обстоятельства, установленные п.2. ст. 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, однако ПАО КБ «Восточный» не состоит в реестре субъектов малого или среднего предпринимательства. В связи с изложенным применение административного наказания к должностному лицу ПАО КБ «Восточный» - …. в виде предупреждения не представляется возможным.

Срок давности привлечения ПАО КБ «Восточный» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, отсутствие отягчающих, смягчающих обстоятельств, руководствуясь статьями 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать исполняющего обязанности Председателя правления **ПАО КБ «Восточный»** (675000, Амурская область, город Благовещенск, переулок св.Иннокентия, 1, ОГРН: 1022800000112, Дата присвоения ОГРН: 27.08.2002, ИНН: 2801015394) – **….**) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к ПАО КБ «Восточный» меру ответственности в виде административного штрафа в размере **4000 (четырех 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 правонарушений р/с 40101810900000010001 в

Сибирском ТУ Банка России г. Новосибирска, БИК 045004001, получатель: УФК по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), ИНН 5405116098 / КПП 540501001, КБК 16111601141010003140, ОКАТО 50401000000, ОКТМО 50701000, УИН 16100500000000398928, назначение платежа: административный штраф за нарушение законодательства о рекламе.

В соответствии с ч.5 ст.3 Кодека РФ об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

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

В соответствии со статьей 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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.

Неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный Кодеком РФ об административных правонарушениях, в соответствии со ст. 20.25 Кодекса РФ об административных правонарушениях влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.