

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

№ 06-07/08-2019/14.3

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город

Омск

Дело №

14 февраля 2019 года
61-2019

055/04/14.3-

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 31 января 2019 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее также – КоАП РФ) в отношении публичного акционерного общества «Акционерный коммерческий банк содействия коммерции и бизнесу» (далее – ПАО «СКБ-банк», Банк, Общество), ИНН 6608003052, ОГРН 1026600000460, местонахождение: 620026, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, 75,

в отсутствие законного представителя ПАО «СКБ-банк» (ходатайство от 05.02.2019 № 7/2583 о рассмотрении дела в отсутствие представителя Банка)

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 13 декабря 2018 года по делу № 06-06/56-2018 действия ПАО «СКБ-банк», выразившиеся в направлении 30.03.2018 в 0:38 часов на абонентский номер <...> гражданки <...> рекламного смс-сообщения без предварительного согласия абонента на получение рекламы, были признаны нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела № 06-06/56-2018 уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Настоящее дело об административном правонарушении № 055/04/14.3-61-2019 было возбуждено протоколом от 31 января 2019 года № 06-07/08-2019/14.3.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела должностным лицом, рассматривающим дело об административном правонарушении, установлено следующее.

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданки <...>, в котором указано, что 30.03.2018 в 0:38 часов на ее абонентский номер <...> поступило смс-сообщение: «Семен Александрович, Ваша заявка на кредит принята – мы перезвоним в ближайшее время. Кредит выдается клиентам без просроченной задолженности. Документы на сумму до 1 300 000 – паспорт <...> ой документ, справка о доходах. Мужчинам до 27 – воен.билет. СКБ-банк 88001000600» от отправителя SKB-BANK.

По утверждению заявителя, данное смс-сообщение было направлено без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

По информации ООО «АйДидиджитал», отправителем указанного смс-сообщения (факт отправки смс-сообщения подтверждается данными системы статистического учета приема-передачи сообщений ООО «АйДидиджитал») является ПАО «СКБ-банк» в рамках Договора № 199.1.6-15-725 от 01.06.2015, заключенного между ООО «АйДидиджитал» и ПАО «СКБ-банк».

В рамках рассмотрения дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 06-06/56-2018 ПАО «СКБ-банк» были представлены письменные пояснения от 05.10.2018 № 7/26459, в которых указано: «...СМС-сообщение следующего содержания: «Семен Александрович, Ваша заявка на кредит принята - мы позвоним в ближайшее время. Кредит выдается клиентам без просроченной задолженности. Документы на сумму до 1 300 000 - паспорт <...> ой документ, справка о доходах. Мужчинам до 27 — воен. билет. СКБ-банк 88001000600» было направлено Банком на телефонный номер <...> на основании анкеты, заполненной интернет-пользователем <...> в сети интернет.

Указанная анкета была первоначально получена от <...> и в дальнейшем направлена в адрес Банка компанией ООО «СиПиЭй Хаб» в рамках исполнения обязательств по договору оказания услуг №23-06/2017/725 от 23.06.2017 (далее - Договор), заключенному между Банком (Заказчик) и ООО «СиПиЭй Хаб» (Исполнитель).

В соответствии с указанным Договором Исполнитель оказывает услуги Заказчику по привлечению пользователей сети Интернет, потенциально заинтересованных в получении кредита и/или открытии счетов у Заказчика. Указанные услуги оказываются путем размещения ссылки на сайте Исполнителя (либо на сайты иных лиц, с которыми Исполнитель имеет договорные отношения), по которой должны производиться переходы на сайт Заказчика, где посетитель заполняет анкету на получение кредита и/или открытие счета. Объем услуг, сроки их оказания и стоимость согласовываются Сторонами в Заказах, являющихся приложением к Договору (заверенные копии Договора и соответствующего Заказа № 2 от 31.12.2017 приложены к настоящему ответу).

Заполненная пользователем анкета передается Исполнителем Банку в качестве заявки. Вместе с настоящим письмом Банк направляет Вам скриншот из Системы Дистанционных продаж Банка (база всех поступающих заявок через интернет), подтверждающий получение Банком от Исполнителя заявки <...> (далее - скриншот).

... Целью Банка было направление указанного выше СМС-сообщения <...>, заполнившему соответствующую анкету и указавшему в качестве контактного телефонный номер <...>.

Направление СМС-сообщения в адрес Либеровой А.М. произошло вследствие введения пользователем (<...>) ошибочных сведений, достоверность которых Банк проверить не может».

В связи с необходимостью получения дополнительной информации от ПАО «СКБ-банк» Омским УФАС России было вынесено определение о продлении срока рассмотрения дела № 06-06/56-2018, во исполнение которого ПАО «СКБ-банк» представлены дополнительные пояснения от 31.10.2018 № 7.9/28580, из которых следует: «... Заполнение <...> анкеты, полученной Банком от ООО «СиПиЭй Хаб» (исполнитель по договору оказания услуг №23-06/2017/725 от 23.06.2017, далее - Исполнитель) осуществлялось на сайте Исполнителя, а не на сайте Банка.

На основании данных, указанных в заполненной анкете, Исполнителем, в рамках выполнения своих обязательств по указанному выше договору, была сформирована в электронном виде и передана Банку соответствующая информация - заявка ...

Учитывая, что на стадии заполнения анкеты на сайте Исполнителя не происходит и не может быть осуществлена аутентификация лица, заполнившего анкету, Банк рассматривает поступающие от Исполнителя в Систему Дистанционных продаж Банка заявки (база всех поступающих заявок через интернет, в т.ч. и от ООО «СиПиЭй Хаб») в качестве информационной базы.

Таким образом, при заполнении анкеты <...> на сайте Исполнителя, не происходила аутентификация его личности и Банк исходил из того, что <...> предоставил только свои контактные данные и часть информации, касающейся принятия решения о выдаче ему кредита. На основании полученной контактной информации Банк направил по указанному <...> телефону информационное сообщение, подтверждающее получение (принятие) указанных контактных данных и сообщил о готовности осуществить соответствующий звонок специалиста колл-центра с целью осуществить аутентификацию...».

В силу части 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

В силу пункта 1 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - Федеральный закон «О связи») под абонентом понимается пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Понятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О почтовой связи», согласно которой адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет,

что такое согласие было получено.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: «Согласно части 1 статьи 18 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя».

В письме ФАС России от 25.09.2017 № АК/65823/17 «О распространении рекламы по сетям электросвязи посредством SMS-рассылки» указано, что «в соответствии с данной нормой (часть 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи») согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента (простое заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением указанного требования)».

Таким образом, из анализа норм Федерального закона «О связи», Федерального закона «О рекламе» следует, что заказчик рассылки смс-сообщений и звонков рекламного характера должен принять меры по однозначной идентификации именно абонента (а не лица, указавшего телефонный номер при заполнении документов, дающих согласие на направление рекламных и информационных материалов), а также получить предварительное согласие абонента на направление ему рекламной информации посредством использования сетей электросвязи, то есть получить согласие непосредственно перед направлением конкретного сообщения (звонка) рекламного характера определенному абоненту.

Абонентом ПАО «МТС» с предоставлением абонентского номера <...> является <...> по договору оказания услуг подвижной связи от 28.04.2014.

Отправителем вышеуказанного смс-сообщения на номер <...> являлся ПАО «СКБ-банк», следовательно, именно Банк должен был непосредственно перед направлением рекламного смс-сообщения принять меры для идентификации абонента номера <...> и получить согласие данного абонента на получение рекламной информации.

Довод ПАО «СКБ-банк» о том, что направление вышеуказанного смс-сообщения стало возможным лишь потому, что абонентский номер <...> был указан в качестве контактной информации на этапе заполнения анкеты (заявки), не может быть принят во внимание, поскольку указание в анкете (заявке) контактного телефонного номера не может быть расценено как получение предварительного согласия абонента на получение рекламной информации.

Представленная ПАО «СКБ-банк» из Системы Дистанционных продаж Банка (база всех поступающих заявок через интернет) анкета (заявка) интернет-пользователя <...> не позволяет идентифицировать абонента указанного в заявке телефонного номера и достоверно установить его волеизъявление на получение смс-рассылки.

Таким образом, обязательства в части получения предварительного согласия абонента <...> на получение рекламной информации ПАО «СКБ-банк» исполнены не были, что является нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

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

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ПАО «СКБ-банк» является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, ПАО «СКБ-банк», 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, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 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 получения смс-сообщения: Российская Федерация, Омская область, г. Омск.

Временем совершения административных правонарушений является дата направления смс-сообщения на номер заявителя, а именно: 30.03.2018 в 0:38.

Протокол по делу об административном правонарушении № 06-07/08-2019/14.3 был составлен 31.01.2019 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отсутствие законного представителя Общества, извещенного надлежащим образом.

Копии протокола об административном правонарушении и определения о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-07/08-2019/14.3 были направлены в адрес ПАО «СКБ-Банк по его юридическому адресу (620026, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, 75) заказным письмом от 01.02.2019 исх. № 06-1010, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (www.pochta.ru), указанное письмо Омского УФАС России с почтовым идентификатором 64497326976238 получено адресатом 05.02.2019.

Таким образом, ПАО «СКБ-Банк» надлежащим образом было уведомлено о времени и месте рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

В и н а ПАО «СКБ-Банк» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-61-2019.

Обстоятельств, исключающих вину ПАО «СКБ-Банк» в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ПАО «СКБ Банк» установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

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

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-61-2019, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность ПАО «СКБ-Банк» (статья 4.2 КоАП РФ), не установлено.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ отягчающим обстоятельством признается повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

Указанная норма отражена в пункте 19.1 Постановления Пленума № 10 «...в силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

При применении указанной нормы судам следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ...».

Согласно информации, представленной Архангельским УФАС России от 15.01.2019 № 03-12ш/95, ПАО «СКБ-Банк» постановлением по делу об административном правонарушении от 19.10.2018 было привлечено к административной ответственности по части 1 и 6 статьи 14.3 КоАП РФ с наложением административного штрафа в размере 150 000 рублей.

Учитывая вышеизложенное, оценив характер и обстоятельства совершенного ПАО «СКБ-Банк» административного правонарушения, должностное лицо пришло к выводу о необходимости назначения наказания в виде административного штрафа, поскольку назначенное административное наказание будет соответствовать принципам законности, справедливости, неотвратимости и целесообразности юридической

ответственности.

В соответствии с общими правилами назначения административного наказания, основанными на принципах справедливости, соразмерности и индивидуализации ответственности, административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 А:

Признать публичное акционерное общество «Акционерный коммерческий банк содействия коммерции и бизнесу» (ИНН 6608003052; ОГРН 1026600000460) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 150000 (Сто пятьдесят тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен ПАО «СКБ-Банк» 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.

ВНИМАНИЕ! В случае оплаты административного штрафа платежный документ в **ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ** должен содержать сведения о номерах идентификатора начисления и идентификатора плательщика, указанных в верхней части прилагаемых к настоящему постановлению бланков извещения и квитанции.

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 срока, указанного в части 1 или 1.1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток (а в случае, предусмотренном частью 1.1 настоящей статьи, в течение одних суток) судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям. 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.