

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 025/04/14.3-859/2022 о назначении административного наказания

21 октября 2022 года г. Владивосток

14 часов 15 минут

Я, заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 025/04/14.3-859/2022 в отношении юридического лица – акционерного общества «Азиатско-Тихоокеанский Банк» (ОГРН 1022800000079, дата присвоения ОГРН 22.08.2002, ИНН 2801023444, КПП 280101001) (далее - АО «Азиатско-Тихоокеанский Банк», АО «АТБ»), в связи с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18, частью 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), выразившегося в распространении ненадлежащей рекламной информации, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

24.02.2022 по результатам рассмотрения дела № 025/05/18-57/2022, Комиссия Приморского УФАС России по рассмотрению дел,

возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) признала ненадлежащей рекламу, нарушающей требования части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

При рассмотрении дела № 025/05/18-57/2022 Комиссией установлены следующие обстоятельства.

В Приморское УФАС России поступило обращение <...> (вх. № 8643 от 30.11.2022) (далее также – Заявитель), в котором он сообщает о распространении на его телефонный номер в нарушение требований ФЗ «О рекламе» рекламного sms-сообщения, согласие на получение которого он не давал.

Рекламное sms-сообщение поступило 26.11.2021 в 13:49 с телефонного номера с буквенным обозначением «АТВ» следующего содержания:

- *«Лови момент! Оформи кредит АТБ от 5.5% и выиграй 555 000р www.atb.su/k5».*

Для установления лица, которому принадлежит абонентский номер «АТВ», в адрес ПАО «МТС» (также по тексту – Оператор связи) был направлен запрос.

11.01.2022 в Приморское УФАС России поступил ответ от ПАО «МТС» (вх. № 4 ДСП), в котором указано, что sms-сообщение с буквенным обозначением «АТВ» было направлено ООО «Смарттек медиа» на основании дополнительного соглашения № 2 от 16.11.2021 к оферте ПАО «МТС» на оказание услуги «Рекламная кампания», размещенной на официальном сайте ПАО «МТС». Управление услугой осуществляется самим ООО «Смарттек медиа».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является 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.

Согласно статьи 18 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.

Определением Приморского УФАС России от 26.01.2022 (исх. № 560/07-3) в отношении АО «АТБ» и ООО «Смарттек медиа» было возбуждено дело № 025/05/18-57/2022 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

21.02.2022 от АО «АТБ» поступили письменные пояснения (вх. № 1123) из которых следует, что 12.02.2014 <...> на сайте банка оформлял заявление на получение потребительского кредита, где указал телефонный номер +7XXXXXXXXX. При подписании пользовательского соглашения он согласился на получение рекламы, в том числе посредством sms-сообщений. Буквенный номер «АТБ» является международной подписью, которое принадлежит банку. 28.12.2021 телефонный номер +7XXXXXXXXX исключен из рекламных коммуникаций банка.

Изучив имеющиеся материалы настоящего дела, Комиссия признает рассматриваемое рекламное sms-сообщение ненадлежащей рекламой, нарушающей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» поскольку в материалы дела не представлено надлежащее согласие <...> на получение рекламы посредством sms-сообщений.

Имеющееся согласие у банка по абонентскому номеру +7XXXXXXXXX является не актуальным.

В соответствии с частью 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

В рассматриваемой рекламе не содержится наименование лица оказывающего финансовые услуги.

В рекламе наименование банка должно присутствовать не формально, а в полном объеме читаемым шрифтом. Отсутствие организационно-правовой формы банка в полном либо в сокращенном варианте свидетельствует о нарушении.

В соответствии с частями 6, 7, 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

За нарушение требований части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» ответственность несет рекламодатель и рекламопроизводитель.

Рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Комиссия считает, что в рассматриваемом случае ООО «Смарттек медиа» является рекламодателем, а АО «АТБ» - рекламопроизводителем.

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

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (далее - КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, 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.

Таким образом, в действиях АО «АТБ», как рекламодателя и рекламопроизводителя, следствием которых явилось распространение рекламы с нарушением требований части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе», усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Датой совершения административного правонарушения следует считать 26.11.2021 (дата поступления рекламы).

Местом совершения правонарушения следует считать г. Владивосток.

В связи с вышеизложенным, 15.09.2022 Приморским УФАС России было направлено уведомление о составлении протокола (исх. № 6685/07) и направлено АО «АТБ» (почтовый идентификатор № 80093476705445).

21.10.2022 на составление протокола об административном правонарушении явился представитель АО «АТБ» по доверенности – <...>.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ, частью 5 статьи 25.5 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении (в том числе его защитник/представитель) вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, а также пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

Согласно части 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ, в случае неявки лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, если оно извещено в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в его отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

При составлении протокола представителем заявлено ходатайство о рассмотрении дела в день составления протокола.

Указанное ходатайство мною удовлетворено. При рассмотрении дела представитель поддержал ранее представленную позицию в рамках дела 025/05/18-57/2022.

Исследовав имеющиеся в материалах дела документы, прихожу к заключению, что распространенная информация АО «АТБ» является рекламой и распространялась/размещалась с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18, частью 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Установлено, что ранее АО «АТБ» не привлекалось Приморским УФАС России к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе в течение года.

Согласно статье 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

При назначении административного наказания лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, может признать смягчающими обстоятельства, не указанные в КоАП РФ или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, 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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно пункту 3 статьи 3.4 КоАП РФ в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП РФ 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 КоАП РФ.

Правонарушение не нанесло вредных последствий, не повлекло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, безопасности государства, а также не причинило имущественного ущерба. Учитывая изложенное, считаю возможным административное наказание в виде административного штрафа заменить на предупреждение.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, а также отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных статьей 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо - АО «АТБ» (ОГРН 1022800000079, дата присвоения ОГРН 22.08.2002, ИНН 2801023444, КПП 280101001) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившегося в распространении рекламы с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18, частью 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Применить к АО «АТБ» меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.