

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 004/04/14.3-443/2021

О НАЗНАЧЕНИИ АДМИНИСТРАТИВНОГО НАКАЗАНИЯ

21.01.2022г.
Алтайск

г. Горно-

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай <...>, рассмотрев протокол от 28.12.2021г. и материалы дела №004/04/14.3-443/2021 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица ПАО Банк «ФК О» (ИНН <...>, ОГРН <...>, адрес: <...>),

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в УФАС по РА (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, д. 226, стр. 2, 2 этаж) в присутствии защитника лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении ПАО Банк «ФК О» <...> посредством системы видео-конференцсвязи, в отсутствие потерпевшего <...>.

Сведения о надлежащем извещении лиц имеются в материалах дела (почтовые идентификаторы АО «Почта России» № <...> – <...>, №<...> – ПАО Банк «ФК О», №<...>– <...>).

Согласно части 2 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 данного Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

В силу части 3 статьи 25.2 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием потерпевшего. В его отсутствие дело может быть рассмотрено лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении потерпевшего о месте и времени рассмотрения дела и если от потерпевшего не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство

оставлено без удовлетворения.

Руководствуясь статьями 25.1, 25.2 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие <...> и законного представителя ПАО Банк «ФК О».

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

Решением Комиссии УФАС по РА от 27.10.2021г. по делу № 004/05/18-323/2021 в действиях ПАО Банк «ФК О» признаны нарушения части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Нарушения выразились в следующем.

На мобильный телефон <...> (абонентский номер <...>8482) 25.07.2021г. в 16:47 часов поступило СМС-сообщение: **«Алексей, покупайте что хочется со сниженной ставкой по кредиту наличными – от 5,5%! Только до 31.07. Подайте заявку на open.ru/cgc или по тел. 88004441032. ПАО Банк «ФК Открытие»** от отправителя <...>9993.

Абонентский номер <...>9993 выделен оператору ПАО «МТС». Согласно ответу ПАО «МТС» СМС-сообщение поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через СМС-центр ПАО «МТС» от отправителя с обозначением «OTKRITIE», выделенного в пользование юридическому лицу: ООО «Р» (ИНН <...>, ОГРН <...>).

На основании ответа ООО «Р» рассылка данного СМС-сообщения осуществлялась в рамках исполнения договора № А-05/09-р от 27.03.2009г., заключенного между ООО «Р» и АО «З» (ИНН <...>, ОГРН <...>). АО «З» обязуется производить рассылку СМС-сообщений, используя технические средства ООО «Р» для передачи информации абонентам, только после получения от абонента предварительного согласия на ее получение.

АО «З» и ПАО Банк «ФК О» (ИНН <...>, ОГРН <...>) (далее – Банк, Банк О) заключили договор №О-07/19 от 01.07.2019г. согласно которому АО «З» оказывает услуги Банку по передаче сообщений Банка через оборудование АО «З» с целью последующей передачи абонентам. ПАО Банк «ФК О», в свою очередь, не отрицает факт отправки СМС-сообщения на абонентский номер <...>8482 25.07.2021г.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, рекламой признается 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 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.

В силу части 3 статьи 28 Закона о рекламе, если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, использованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее.

В силу постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» к условиям, влияющим на стоимость кредита, в частности, могут относиться условия о размере процентной ставки, сумме и сроке кредита, платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита (по страхованию рисков, в том числе жизни, здоровья потенциального заемщика, нотариальному заверению документов, предоставлению обеспечения по кредитному договору, оценке имущества, передаваемого в залог, и др.).

В СМС-сообщении, поступившему <...> указано одно из условий, влияющих на стоимость кредита – размер процентной ставки: «... **со сниженной ставкой по кредиту наличными – от 5,5%!...**», в тоже время не указаны иные условия, влияющие на стоимость кредита (сумма и срок кредита, платежи и комиссии по кредитным операциям, дополнительные расходы заемщика).

На основании пункта 5 части 1 статьи 3 Федерального закон от 21.12.2013г. №353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» (далее - Федеральный закон «О потребительском кредите (займе)») профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов - деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме (кроме займов, предоставляемых работодателем работнику, займов, предоставляемых физическим лицам, являющимся учредителями (участниками) или аффилированными лицами

коммерческой организации, предоставляющей заем, займов, предоставляемых брокером клиенту для совершения сделок купли-продажи ценных бумаг, и иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» профессиональная деятельность по предоставлению потребительских кредитов осуществляется кредитными организациями, а также некредитными финансовыми организациями в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности (Федеральным законом от 02.07.2010 № 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях», Федеральным законом от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах», Федеральным законом от 18.07.2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации», Федеральным законом от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»).

Согласно сведениям, имеющимся на сайте Банка России (https://www.cbr.ru/banking_sector/credit/FullCoList/), ПАО Банк «ФК О» является действующей кредитной организацией (регистрационный номер <...>).

Частью 6 статьи 38 Закона о рекламе установлено, что рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8, 10.4 и 12 статьи 5, статьями 6 - 9, частями 4 - 6 статьи 10, статьей 12, частью 3 статьи 19, частями 2 и 6 статьи 20, частями 1, 3, 5 статьи 21, статьями 24 и 25, частями 1 и 6 статьи 26, частями 1 и 5 статьи 27, **статьями 28** - 30.2 данного Федерального закона.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодаделец – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Комиссией УФАС по РА установлено, что рекламодателем вышеуказанной рекламы является ПАО Банк «ФК О» (решение от 27.10.2021г. по делу №004/05/18-323/2021).

В адрес УФАС по РА поступили письменные пояснения защитника Банка (вх. №27 от 10.01.2021г.) согласно которым, направленное СМС-сообщение не содержит рекламной информации, в связи с тем, что на размер полной стоимости кредита влияет большой перечень условий, которые невозможно отразить в одном СМС-сообщении. Так, полная стоимость кредита, в том числе процентная ставка по кредит, будет зависеть от волеизъявления конкретного физического лица на получение дополнительных услуг, от выбранного им срока кредитования и суммы кредита. В данном СМС-сообщении указана только общая процентная

ставка. Таким образом, согласно пояснениям защитника Банка в СМС-сообщении не содержится ни одно условие, влияющее на стоимость кредита, а само СМС-сообщение носит контекстный характер и направлено на предоставление конкретному потребителю ссылки на конкретный источник информации об услуге, в целях представления услуг Банка. Абонентский номер <...>8482 исключен из базы данных рассылок. Просит применить малозначительность.

Вместе с тем, в рассматриваемом СМС-сообщении содержатся следующие объекты рекламирования: товар (кредит), продавец товара (ПАО Банк «ФК О»). Согласно письму ФАС России от 25.06.2013г. №АК/24455/13 «О рекламных СМС-сообщениях» сведения об услугах банка обобщенного характера не носит персонализированного характера, несмотря на упоминание имени и отчества абонента, представляет интерес для неопределенного круга лиц и является рекламой. Вышеуказанная реклама содержит информацию, которая представляет интерес для неопределенного круга лиц (предоставление кредита наличными со сниженной ставкой) и имеет целью продвижение услуг банка на рынке.

Пункт 25 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2021 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» определяет, что к условиям, влияющим на стоимость кредита, в частности, могут относиться условия о размере процентной ставки, сумме и сроке кредита, платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита.

В рассматриваемой рекламе сумма кредита, срок его предоставления и другие условия, влияющие на стоимость кредита в рассматриваемой рекламе отсутствуют.

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

Частью 6 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, в соответствии с которой распространение кредитной организацией рекламы услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа, содержащей хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, без указания всех остальных условий, определяющих полную стоимость кредита (займа)

для заемщика и влияющих на нее, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до восьмисот тысяч рублей.

В силу ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое данным Кодексом или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно пункту 16.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 №10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» форма вины (статья 2.2 КоАП РФ) юридического лица в КоАП РФ не выделяется. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ). Обстоятельства, указанные в части 1 или части 2 статьи 2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Вина юридического лица ПАО Банк «ФК О» состоит в нарушении части 3 статьи 28 Закона о рекламе, выразившееся в распространении рекламного СМС-сообщения: **«Алексей, покупайте что хочется со сниженной ставкой по кредиту наличными – от 5,5%! Только до 31.07. Подайте заявку на oren.ru/crc или по тел. 88004441032. ПАО Банк «ФК Открытие»**, посредством сотовой связи абоненту <...>8482 без указания всех условий, влияющих на полную стоимость кредита (займа).

Состав административного правонарушения объективно подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 004/04/14.3-443/2021.

Факт совершения административного правонарушения ПАО Банк «ФК О» подтверждается протоколом об административном правонарушении №004/04/14.3-443/2021 от 28.12.2021г. и материалами административного дела.

Срок давности привлечения ПАО Банк «ФК О» к административной ответственности, установленный ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного

административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В пункте 18 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004г. № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в распространении ПАО Банк «ФК О» ненадлежащей рекламы, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы, а также нарушает права заявителя (<...>), в связи с чем, рассматриваемое правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего рекламного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также 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 данного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

Вместе с тем, УФАС по РА установлено, что постановлением Карельского УФАС России о назначении административного наказания по делу №010/04/14.3-349/2021 об административном правонарушении от 01.06.2021г. (вступило в силу 12.07.2021г., исполнено 13.07.2021г.) ПАО Банк «ФК О» признано виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначено административное наказание в виде штрафа в размере 110 000 (ста десяти тысяч) рублей.

Таким образом, ПАО Банк «ФК О» считается подвергнутым административному наказанию за совершение однородного административного правонарушения.

Назначение ранее административного наказания Обществу препятствует, в силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ, замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение, поскольку административное правонарушение, совершенное обществом, не является впервые совершенным.

Следовательно, в данном случае отсутствуют основания для выдачи предупреждения.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Управлением установлено обстоятельство, смягчающее

административную ответственность, как добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение (прекращение распространения рекламного СМС-сообщения абоненту <...>8482).

Также Управлением установлено обстоятельство, отягчающее административную ответственность, как повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 данного Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

Согласно п. 16 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» однородным считается правонарушение, имеющее единый родовой объект посягательства, независимо от того, установлена ли административная ответственность за совершенные правонарушения в одной или нескольких статьях КоАП РФ.

Согласно части 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса либо соответствующей статьей или частью статьи закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Вместе с тем, обстоятельств, подтверждающих возможность установления размера наказания ниже низшего предела, Обществом не представлено. Также не представлены сведения о наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером правонарушения, равно как и доказательства, подтверждающие, что имущественное положение Общества не позволяет уплатить штраф в указанном размере и наложенный штраф является чрезмерным,

карательным и приводит или может привести к ограничению его экономической свободы, ограничению имущественных прав и интересов, приведет к наступлению необратимых негативных имущественных последствий, обусловленных созданием реальной угрозы для дальнейшего ведения хозяйственной деятельности. Из материалов дела не усматривается очевидность избыточного ограничения прав Общества.

Руководствуясь статьями 2.1, 3.4, 3.5, 4.1.1, 14.3, 25.1, 25.4, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ПАО Банк «ФК О» (ИНН <...>, ОГРН <...>, адрес: <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в части распространении ненадлежащей рекламы: «Алексей, покупайте что хочется со сниженной ставкой по кредиту наличными – от 5,5%! Только до 31.07. Подайте заявку на open.ru/crc или по тел. 88004441032. ПАО Банк «ФК О», с нарушением требований части 3 статьи 28 Закона о рекламе.

2. Назначить ПАО Банк «ФК О» наказание по части 6 статьи 14.3 КоАП РФ в виде административного штрафа в размере 550 000 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 180 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно Федеральному закону от 06.12.2021г. № 390-ФЗ «О федеральном бюджете на 2022 год и на плановый период 2023 и 2024 годов», приказа ФАС России от 25.09.2020 № 903/20 «Об осуществлении Федеральной антимонопольной службой и территориальными органами ФАС России бюджетных полномочий главного администратора (администратора) доходов федерального бюджета» штраф должен быть перечислен по платежным реквизитам: ОКТМО 84701000, ИНН/КПП 0411073679/041101001 УФК по Республике Алтай (Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай), банк

получателя: НБ Республика Алтай Банка России//УФК по Республике Алтай г. Горно-Алтайск, р/с 40102810045370000071, БИК 018405033, л/с 04771212170, Код платежа 161 1 16 01141 01 0003 140, вид платежа: Штрафы за нарушение законодательства о рекламе.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по адресу электронной почты fo04@fas.gov.ru.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок 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.

Согласно статье 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при невозможности взыскания штрафа, постановление о наложении административного штрафа направляется должностным лицом, вынесшим постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее лицу, привлекаемому к ответственности, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ 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.