

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде наложения штрафа

по делу об административном правонарушении № 076/04/14.3-750/2019

«24» марта 2020 года г. Ярославль

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) Гудкевич Е. В., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 076/04/14.3-750/2019, возбужденного в отношении акционерного общества «Райффайзенбанк» (далее - АО «Райффайзенбанк»), адрес местонахождения: 129090, г. Москва, ул. Троицкая, д. 17, стр. 1; место фактического осуществления деятельности: 129090, г. Москва, ул. Троицкая, д. 17, стр. 1; дата регистрации в качестве юридического лица: 09.02.2001 Центральный банк Российской Федерации, ИНН 7744000302, ОГРН 1027739326449, КПП 770201001, в присутствии представителя АО «Райффайзенбанк» <...> по доверенности,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступило обращение <...> (вх. № 7557 от 12.08.2019) о получении 09.08.2019 в 10:48 на абонентский номер <...> -929-678-00-42 от отправителя с буквенным обозначением «Raiffeisen» без согласия абонента следующего смс-сообщения рекламного характера: «Максим, получите кредит до 864000 руб. под 10.99% на весь срок без визита в банк. Успеете оформить до 31.08. в мобильном интернет-банке zrb.ru/z514jn или 88007700908. АО «Райффайзенбанк».

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространяемая 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.

Рассматриваемая информация содержит сведения об услугах по предоставлению кредитов АО «Райффайзенбанк», адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к деятельности АО «Райффайзенбанк» и его услугам, формирование и поддержание интереса к ним, продвижение на рынке, следовательно, является рекламой.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования 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.

Заявитель в своем обращении указывает, что не давал согласия на получение подобного рода рекламы.

На заседание Комиссии 13.11.2019 АО «Райффайзенбанк» были представлены письменные пояснения (вх. № 11192 от 12.11.2019) в которых указано, что между <...> (заявителем) и АО «Райффайзенбанк» был заключен договор на открытие и ведение текущего счета. В заявлении-анкете от 17.09.2018 <...>. в качестве контактного номера указал номер мобильного телефона <...> и выразил свое согласие на получение от Банка смс-сообщений, содержащих документы/информацию в рамках обслуживания клиента в целях исполнения заключенных с ним договоров, новые продукты и иные новости, а также сообщения рекламного характера на любой номер мобильного телефона, указанного в качестве контактного.

К представленным пояснениям АО «Райффайзенбанк» также были приложены: копия согласия <...> на обработку персональных данных; копия заявления-анкеты на открытие текущего счета/выпуска банковской карты от 17.09.18; общие условия обслуживания счетов, вкладов и потребительских кредитов граждан АО «Райффайзенбанк» на 69 л.

Кроме того, как следует из содержания рассматриваемого смс-сообщения, в тексте рекламы присутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация, а потому АО «Райффайзенбанк» полагает, что смс-сообщение не является рекламой, а носит информационный характер.

Комиссия на Заседании от 13.11.2019 признала доводы АО «Райффайзенбанка» о том, что рассматриваемое смс-сообщение не носит рекламного характера, несостоятельными по ряду оснований.

В пункте 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 8.10.2012 г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указывается, что, поскольку Законом о рекламе не определен порядок и форма получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, согласие может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Между тем, согласие абонента на получение рекламы должно четко содержать волеизъявление лица на получение рекламы. В случае отсутствия четкого волеизъявления абонента реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Факт подписания <...> заявления на открытие и ведение текущего счета не свидетельствует о предоставлении заявителем согласия на получение рекламы, а лишь говорит о его волеизъявлении открыть счет в банке. Кроме того, в заявлении-анкете отдельно не прописана возможность выбора для клиента согласиться или отказаться от получения рекламы.

В Письме ФАС России от 27.06.2016 № АД/43482/16 «Об отнесении к рекламе информации с личным обращением» указывается, что в случае направления посредством смс-сообщения информации, содержащей сведения о товарах, работах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), такая информация может признаваться рекламой, если она носит обобщенный характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение в сообщении (упоминание имени и отчества абонента), представляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

Исходя из содержания информации в рассматриваемом смс-сообщении, она обращена к неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам, предоставляемым АО «Райффайзенбанк», в частности к услугам по предоставлению кредита на определенных условиях, формирование и поддержание интереса к данным услугам и продвижения их на рынке, и, следовательно, данная информация является рекламной,

несмотря на наличие обращения к конкретному лицу («Максим, получите кредит...»).

Таким образом, конкретных доказательств, подтверждающих наличие добровольного согласия абонента на получение рекламы АО «Райффайзенбанк» представлено не было.

Следовательно, в данном случае согласие на получение рекламы не было получено надлежащим образом.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В силу части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» за нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» ответственность несет рекламораспространитель.

Пункт 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определяет рекламораспространителя как лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Получение рассматриваемого смс-сообщения 09.08.2019 в 10:48 от отправителя с буквенным обозначением «Raiffeisen» через сервисный центр +7-916-896-04-38 на номер абонента подтверждается скриншотом смс-сообщения, представленным заявителем.

Ярославским УФАС России был направлен запрос в ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (исх. № 5809/04-01 от 19.08.19) об отправителе смс-сообщения.

ПАО «Мобильные ТелеСистемы» в ответ на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 8779 от 06.09.2019) сообщило, что номер <...> выделен АО «Райффайзенбанк» в рамках договора на оказание услуг подвижной радиотелефонной связи МТС №Н191 от 19.04.2006 г., заключенного с АО «Райффайзенбанк». Рассматриваемое смс-сообщение поступило 09.08.2019 на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-центр ПАО «МТС» с технологическим номером <...> на абонентский номер<...> с номера <...>.

01.04.2018 между ПАО «МТС» и АО «Райффайзенбанк» было подписано дополнительное соглашение № 10 на оказание услуги «SMS-трафик» к Договору. Для предоставления услуги «SMS-трафик» АО «Райффайзенбанк» был предоставлен сервисный номер <...>, которому был присвоен буквенный идентификатор «Raiffeisen».

На основании изложенного рекламораспространителем, нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является АО «Райффайзенбанк».

Ответственность за нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в соответствии с которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная

ответственность, но лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Материалы дела позволяют сделать вывод о том, что АО «Райффайзенбанк» имело возможность предотвратить совершение административного правонарушения. Общество могло и должно было предотвратить и не допустить распространение ненадлежащей рекламы.

Учитывая изложенное, должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области Гудкевич Е. В. приходит к выводу о совершении АО «Райффайзенбанк» виновного действия, образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ при назначении АО «Райффайзенбанк» административного наказания учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, смягчающие обстоятельства, на основании документов, представленных в материалы дела. Отягчающих обстоятельств не установлено.

В соответствии с частью 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](#) 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.

На основании изложенного, учитывается, то, что АО «Райффайзенбанк» не относится к субъектам малого либо среднего предпринимательства, в данном случае отсутствуют основания для выдачи предупреждения.

Руководствуясь статьями 4.1, 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, врио руководителя Ярославского УФАС России Гудкевич Е. В.,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь акционерное общество «Райффайзенбанк» (ИНН 7744000302) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ в связи с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», выразившимся в распространении рекламы по сетям электросвязи посредством смс-сообщения без согласия абонента на ее получение, к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 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.

Сумма штрафа, уплачиваемого за нарушения законодательства о рекламе, в полном объеме подлежит зачислению на единый счет по учету доходов Управления федерального казначейства по Ярославской области. При оформлении платежного документа необходимо указать следующие реквизиты:

Получатель: ИНН 7604009440, КПП 760401001

УФК МФ РФ по Ярославской области (администратор Ярославское УФАС России)

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Ярославской области г. Ярославль

БИК 047888001

Счет № 40101810700000010010

УИН

Кроме того, на полях 104, 105 платежного документа необходимо указать код бюджетной классификации 16111601141010003140 и код ОКТМО 78701000 .

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс (4852) 32-93-71).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 1 статьи 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.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

Постановление вступает в законную силу «__» _____2020 г.

Срок предъявления к исполнению 2 (два) года со дня вступления постановления в законную силу.

Врио руководителя

Ярославского УФАС России Е. В. Гудкевич

Дата выдачи постановления «__» _____

(подпись) (расшифровка подписи)