

ПАО КБ «Восточный»

пер. Святителя Иннокентия, дом 1,
г. Благовещенск, 675000

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном
правонарушении №03-03/47-2017

08 августа 2017
Петрозаводск

г.

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (далее - Карельское УФАС России) Пряхин Артур Борисович, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении публичного акционерного общества «Восточный экспресс банк» (ИНН 2801015394, КПП 280101001, место нахождения: 675000, Амурская область, г. Благовещенск, пер. Святителя Иннокентия, дом 1, далее - ПАО КБ «Восточный», Общество) по факту нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие законного представителя Общества, надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 09.06.2017 по делу №03-02/18-2017 реклама следующего содержания: «Переобуть» машину? Легко с кредитом от ПАО КБ «Восточный»! Всего от 15%! Т. 8-800-100-7-100», распространенная 12.03.2017 в 17:11 по сетям электросвязи на телефонный номер <> посредством SMS-сообщения, была признана ненадлежащей, нарушившей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», поскольку распространялась без предварительного согласия абонента.

Основанием для принятия комиссией соответствующего решения послужило поступившее в адрес антимонопольного органа заявление физического лица от 12.03.2017 (вх. от 13.03.2017 №1245) о нарушении ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством SMS-сообщения на мобильный номер абонента <> (<>, далее - Заявитель).

В ходе рассмотрения дела было установлено, что телефонный номер <>, выделенный Заявителю, относится к номерной емкости оператора связи - ПАО «Мегафон» Столичный филиал (далее – ПАО «Мегафон», выписка из реестра Российской системы и плана нумерации).

Согласно информации, полученной от оператора связи ПАО «Мегафон» с письмом 24.03.2017 №б/н (вх. от 27.03.2017 №1488), оборудованием ПАО «Мегафон» 12.03.2017 в 17 часов 11 минут зафиксировано поступление на абонентский номер <> SMS-сообщения от абонента, имеющего обозначение **«vostbank.ru»**. Отправителем данного SMS-сообщения является АО «МегаЛабс».

Из представленной АО «МегаЛабс» информации с письмом от 20.04.2017 №6305 (вх. от 03.05.2017 №2169) и полученной обществом в ходе претензионной работы от ООО «СМС Трафик» следует, что отправителем вышеуказанного SMS-сообщения является публичное акционерное общество «Восточный экспресс банк» в рамках договора, заключенного с ООО «СМС Трафик».

Одновременно АО «МегаЛабс» был предоставлен в адрес Карельского УФАС России ответ ПАО КБ «Восточный» (исх. от 19.04.2017 №11260197), из которого следует, что: *«В рамках проведения маркетинговых кампаний Банком автоматически формируются списки рассылок наиболее выгодных предложений»*.

*В результате проведенного расследования выявлено, что **номер абонента <>** ошибочно включен в базу номеров для рассылок, в настоящий момент техническая ошибка исправлена»*.

Таким образом, ПАО КБ «Восточный» совершало действия по передаче SMS-сообщения, определяло получателей SMS-сообщения, то есть является рекламораспространителем (лицо, осуществляющее распространение рекламы с использованием любых средств).

Следовательно, действия ПАО КБ «Восточный» по распространению 12.03.2017 в 17:11 на телефонный номер <> без его предварительного согласия рекламы следующего содержания: «Обновить гардероб к весне? «Переобуть» машину? Легко с кредитом от ПАО КБ «Восточный»! Всего от 15%! Т. 8-800-100-7-100» совершены с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона.

Согласно частям 4, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламораспространителем статьи 18 ФЗ «О рекламе» влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской

Федерации об административных правонарушениях.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность в виде административного штрафа для юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

По факту совершения административного правонарушения в адрес Общества было направлено определение «О возбуждении дела об административном правонарушении №03-03/47-2017 и проведении административного расследования» (исх. от 14.06.2017 №03-03/47-2017/2207), согласно которому в соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ ПАО КБ «Восточный» надлежало в пятидневный срок со дня получения настоящего определения представить в адрес Карельского УФАС России предварительное согласия абонента +79265906046 на получение рекламы, а также объяснения и иные имеющиеся необходимые документы для рассмотрения по существу вменяемого правонарушения.

Письмом от 21.06.2017 №4020093-7693В ПАО КБ «Восточный» предоставило письменное пояснение, из которого следует, что «*направление смс-сообщений, носящих информацию о продуктах Банка, осуществляется Банком с помощью электронных сервисов операторов подвижной связи клиентам Банка, которыми было дано письменное согласие на обработку их персональных данных в целях продвижения Услуг Банка на рынке с помощью средств связи.*

Вышеуказанное смс-сообщение предназначалось для направления именно клиентам Банка, предоставившим письменное согласие.

При формировании набора цифрового обозначения номера абонента произошла техническая ошибка и смс-сообщение было ошибочно направлено Банком на мобильный телефон лицу, который не является клиентом Банка».

Таким образом, ПАО КБ «Восточный» не предоставило согласие абонента на получение рекламы по средствам SMS-сообщения.

12.07.2017 по факту правонарушения в отсутствие надлежащим образом извещенного о времени и месте составления протокола законного

представителя Общества составлен протокол об административном правонарушении.

Определением от 13.07.2017 «О назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №03-03/47-2017» настоящее дело было назначено к рассмотрению на 08.08.2017.

На момент рассмотрения дела на сайте «Почта России, отслеживание почтовых отправок» по адресу <https://www.pochta.ru/tracking#18502811581116> по указанному почтовому отправлению значилась следующая запись от 24.07.2017 «Получено адресатом».

Рассмотрение настоящего дела состоялось в назначенное время.

Оценив в порядке статьи 26.11 КоАП РФ имеющиеся в материалах дела доказательства, должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

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

Пунктом 3 статьи 26.1 КоАП РФ установлено, что по делу об административном правонарушении выяснению подлежит виновность лица в его совершении.

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 данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ в пункте 16.1 Постановления от 02.06.2004 №10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» разъяснил, что в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (статья 2.2 КоАП РФ) не выделяет. В тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение становится в зависимость от формы вины, 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.

ПАО КБ «Восточный» имело возможность при распространении смс-рекламы предпринять меры по соблюдению требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Общество не представило объективных доказательств невозможности соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые оно не могло предвидеть и предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Таким образом, рассматриваемое административное правонарушение является противоправным, виновным, лицо его совершившее, не могло не осознавать противоправный характер своих действий, но им не были предприняты все зависящие от него меры для соблюдения норм законодательства, ответственность за нарушение которых предусмотрена КоАП РФ.

Дата и время совершения данного правонарушения - 12.03.2017 в 17:11.

Установленной частью 1 статьи 4.5. КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе составляет один год со дня совершения административного правонарушения и в настоящее время не истек.

Место совершения данного административного правонарушения – г. Москва.

Исходя из вышеизложенного, в действиях юридического лица ПАО КБ «Восточный» установлен состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Доказательствами по делу являются материалы дела №03-03/47-2017, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, к числу обстоятельств, отягчающих административную ответственность, относится повторное совершение однородного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

Согласно статье 4.6 КоАП РФ, лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Постановлением Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому Краю о наложении штрафа по делу №4-05/86 от 25.11.2016 №76 ПАО КБ «Восточный» привлечено к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 200 000 (двести тысяч) рублей в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Постановлением Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому Краю о наложении штрафа по делу №4-05/121 от 13.02.2017 №6 ПАО КБ «Восточный» привлечено к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 300 000 (триста тысяч) рублей в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Постановлением Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области о наложении штрафа по делу №06-07/71-2017/14.3 от 22.06.2017 ПАО КБ «Восточный» привлечено к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 200 000 (двести тысяч) рублей в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Таким образом, ПАО КБ «Восточный» привлекалось к административной ответственности за нарушение положений ФЗ «О рекламе» по части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», что свидетельствует о нежелании правонарушителя отказаться от противоправного поведения.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность ПАО КБ «Восточный», не установлено.

Касательно возможности применения статьи 2.9 КоАП РФ должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Статьей 2.9. КоАП РФ предусмотрено, что 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.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место в исключительных случаях. При квалификации правонарушения в качестве малозначительного следует исходить из конкретных обстоятельств его совершения. 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, а учитываются при назначении наказания.

Оценив характер допущенного правонарушения и степень его общественной опасности, должностное лицо Карельского УФАС России не установило исключительных обстоятельств, свидетельствующих о его малозначительности.

В рассматриваемом случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям выражается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении Общества к исполнению своих публично-правовых обязанностей по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

В материалах дела отсутствуют обстоятельства, указывающие на возможность прекращения производства по настоящему делу; данное правонарушение не может быть признано и малозначительным.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации ПАО КБ «Восточный» своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, заместитель руководителя Карельского УФАС России Пряхин Артур Борисович

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на юридическое лицо – ПАО КБ «Восточный» (ИНН 2801015394, 675000, Амурская область, г. Благовещенск, пер. Святителя Иннокентия, дом 1) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административный штраф в размере 400 000 рублей (четыреста тысяч) рублей.

Реквизиты для перечисления штрафа:

Банк получателя: ГРКЦ НБ Республика Карелия Банка России

БИК 048602001

Получатель: ИНН 1001041153, КПП 100101001

Управление Федерального казначейства по Республике Карелия
(Карельское УФАС России)

Счет № 40101810600000010006

ОКТМО 86701000

КБК 161 1 16 26000 01 6000 140

Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе (дело №03-03/36-2017).

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу в сроки, предусмотренные статьей 31.1 КоАП РФ.

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

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 данной статьи, соответствующие материалы направляются судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа. Кроме того, составляется протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено. 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 суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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.

Руководитель
Пряхин

А.Б.