

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

об административном правонарушении

по делу № 021/04/14.3-686/2019

22 октября 2019 г.
Чебоксары

г.

«...», рассмотрев протокол об административном правонарушении от 16.08.2019, составленный «...» и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении **ПАО Банк «ФК Открытие» (ОГРН 1027739019208, ИНН/КПП 7706092528/770501001, 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 2, стр. 4)** по признакам совершения административного правонарушения ответственность, за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее также КоАП РФ), в связи с нарушением части 1 статьи 18 Закона о рекламе,

в присутствии представителя ПАО Банк «ФК Открытие» - «...» (доверенность от 02.10.2018),

УСТАНОВИЛ:

В Чувашское УФАС России в установленном порядке из ФАС России посредством электронной почты 07.05.2019 поступило заявление гражданина «...» (далее - Заявитель) с обращением о неправомерном смс - сообщении рекламного характера.

Согласно заявлению, на номер сотового телефона Заявителя «...») 19.04.2019 в 18 час. 46 мин. поступило смс - сообщение с буквенного номера ОТКРЫТИЕ, с содержанием следующего текста: «Сергей, планировали сделать ремонт, купить новую машину или отправиться в путешествие? Напоминаем, что вам одобрен кредит 140 000 руб. под 9,9% годовых в первый год. Достаточно паспорта. Ждем Вас! 88005050160. ПАО Банк «ФК Открытие».

При этом, согласия на получение данного смс - сообщения Заявитель не

давал. Указанная информация определяется как реклама, поскольку обладает всеми квалифицирующими признаками рекламы применительно к пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, и, таким образом, на нее распространяются все ограничения Закона о рекламе.

Требования к рекламе, распространяющейся по сетям электросвязи, установлены статьей 18 Закона о рекламе.

В силу части 1 статьи 18 Закона о рекламе определено, что распространение рекламы посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи допускаются 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.

Таким образом, рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы. При этом обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

Рассматриваемое смс-сообщение отправлено от абонента, состоящего из буквенного обозначения ОТКРІТІЕ.

Установлено, что рекламная информация направлялась от имени ПАО Банк «Финансовая Корпорация Открытие» (далее также Банк, ПАО Банк «ФК Открытие»).

Банк подтвердил, что отправка на номер сотовой связи "... " 19.04.2019 в 18 час. 46 мин. смс - сообщения с буквенного номера ОТКРІТІЕ, осуществлена ПАО Банк «ФК Открытие».

При этом, Банк считает, что доводы Заявителя об отсутствии его разрешения на получение рекламных сообщений от ПАО Банк «ФК Открытие» опровергаются документом - анкетой от 06.10.2015, представленной Заявителем в Банк при заключении договора текущего счета физического лица.

Как указывает Банк и усматривается, в том числе, из анкеты, Заявителю предоставлено право выбора согласия, либо не согласия на получение от Банка сообщений информационного и рекламного

характера (пункт 2 анкеты). Выбор должен быть осуществлен Заявителем путем подчеркивания необходимого варианта, а именно: «Даю свое согласие /не даю своего согласия (нужное подчеркнуть) ... с целью направления банком на мои адреса и телефоны сообщений информационного и рекламного характера».

В свою очередь, изучение представленного документа указывает на то, что в пункте 2 анкеты клиента ни один из предложенных банком вариантов ответа не выбран Заявителем (не подчеркнут).

Таким образом, довод ПАО Банк «ФК Открытие» о том, что Заявитель не подчеркнув предложенный вариант: «не даю своего согласия», тем самым выразил согласие на получение рекламы, не обоснован и не подтвержден материалами дела.

Согласие должно быть оформлено таким образом, чтобы можно было однозначно установить и достоверно подтвердить волеизъявление абонента на получение рекламной информации.

В конкретном случае, отсутствие подчеркивания Заявителем одного из предложенных вариантов не позволяют с достоверностью определить предоставление им безоговорочного согласия на получение сообщений информационного и рекламного характера.

Кроме того, жалоба Заявителя, поданная в антимонопольный орган, свидетельствует об отсутствии с его стороны согласия в получении рекламы.

ПАО Банк «ФК Открытие» не представлены материальные доказательства наличия волеизъявления Клиента (Заявителя) на получение рекламного сообщения банка.

Таким образом, у ПАО Банк «ФК Открытие» не имелось правовых оснований для направления рассматриваемого рекламного сообщения Заявителю, что указывает на нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе возложена на распространителя рекламы.

Согласно статье 3 Закона о рекламе, рекламодатель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодатель рассматриваемого смс-сообщения, выступивший в лице ПАО Банк «ФК Открытие», распространил смс-сообщение рекламного характера в нарушение требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодраспроствранителями законодательства Российской Федерации о рекламе образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 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.

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 данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ПАО Банк «ФК Открытие» выступило в качестве рекламодраспроствранителя рекламы и тем самым совершило административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

В соответствии с частью 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

В силу части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодраспроствранителем

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 со статьей 2.9 КоАП РФ об административных правонарушениях 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.

При этом оценка малозначительности деяния должна соотноситься с причинением либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Понятие малозначительности административного правонарушения является категорией оценочной и определяется судьей, органом, должностным лицом, уполномоченным решить дело в каждом конкретном случае с учетом выявленных обстоятельств.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Совершенное ПАО Банк «ФК Открытие» правонарушение посягает на установленный в Российской Федерации порядок распространения рекламы, создает существенную угрозу охраняемым общественным правоотношениям, следовательно, не может быть признано малозначительным.

В соответствии с частью 3 статьи 4.1 Кодекса Российской

Федерации об административных правонарушениях 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.

При назначении наказания ПАО Банк «ФК Открытие» учтены обстоятельства и характер совершенного правонарушения, финансовое положение юридического лица. Обстоятельства, отягчающие, либо смягчающие административную ответственность, отсутствуют.

С учетом установленных обстоятельств, ПАО Банк «ФК Открытие» виновно в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, так как именно данным юридическим лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению требований законодательства о рекламе, при отсутствии к тому чрезвычайных и непредотвратимых обстоятельств.

Определяя степень ответственности ПАО Банк «ФК Открытие», считаю возможным применить меру наказания в пределах низшей санкции, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 23.48, п.1 ч.1 ст. 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ПАО Банк «ФК Открытие» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить ПАО Банк «ФК Открытие» наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (Сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф

должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объёме.

Сумму штрафа за нарушение законодательства о рекламе надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Получатель:

ИНН 2128017971,

КПП 213001001 УФК по Чувашской Республике (Чувашское УФАС России)

Банк получателя:

Отделение –НБ Чувашская Республика г.Чебоксары,

БИК 049706001,

р/счет 40101810900000010005,

КБК 161 1 16 26000 01 6000 140,

ОКТМО 97701000

Наименование платежа: «Денежные взыскания (штраф) за нарушение законодательства о рекламе по делу № 021/04/14.3-686/2019».

В соответствии с частью 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 районный суд в течение 10 дней с момента получения или вручения копии

постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 силу части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

В силу статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

«...»