

(почтой с уведомлением)

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

14 мая 2021 года

Санкт-Петербург

Я, ВРИО заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России) <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 008/04/14.3-67/2021, возбуждённого протоколом об административном правонарушении, составленным <...>, заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия (далее — Калмыкское УФАС России), в отношении ПАО Банк «Финансовая Корпорация Открытие» (место нахождения: ул. Летниковская, д. 2, стр. 4, Москва, 115114; ОГРН: 1027739019208, ИНН:7706092528) (далее- ПАО Банк «ФК Открытие»).

УСТАНОВИЛА:

В Санкт-Петербургское УФАС России поступили протокол по делу № 008/04/14.3-67/2021 об административном правонарушении, решение по делу № 008/05/18-323/2020 по признакам нарушения законодательства о рекламе (вх.№ 11083/21 от 05.04.2021), переданные Калмыкским УФАС России для рассмотрения дела по подведомственности.

В Калмыцкое УФАС России поступило обращение <...> на рекламу, распространяемую 23.10.2020 г. в 20 часов 29 минут посредством SMS-сообщения следующего содержания: «Николай, планировали обновить автомобиль или прокачать полезные навыки? Напоминаем, что вам одобрен кредит 90 000 руб. под 6,9 % годовых в первый год. Достаточно паспорта. Ваш промокод — 1144842134. Ждем вас! <...>. ПАО Банк «ФК Открытие».

В ответ на запрос Калмыцкого УФАС России от 27.10.2020г. №08/1839, ПАО Банк «ФК Открытие» сообщил следующее, что в рамках проведенного расследования Банк подтверждает отправку 23.10.2020г. СМС-сообщения на номер <...>, при этом Банк не может представить документы, свидетельствующие о наличии согласия абонента на получение рекламной информации от Банка.

26.11.2020 г. Калмыцким УФАС России было возбуждено дело № 008/05/18-323/2020 в отношении ПАО Банка «ФК Открытие».

Комиссия Калмыцкого УФАС России, с учетом письменной и устной позиции доверенного представителя ПАО Банк «Финансовая корпорация Открытие» по делу, рассмотрев документы, имеющиеся в материалах дела № 008/05/18-323/2020, пришла к следующим выводам:

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона «О рекламе» реклама - это 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.

Реклама ПАО Банка «ФК Открытие» распространялась по сетям электросвязи на номер абонентский номер <...>, была адресована неопределенному кругу лиц и имела объектом рекламирования финансовые услуги, оказываемые ПАО Банк «Финансовая корпорация Открытие».

Довод Банка о том, что текст смс-сообщения, отправленного на номер <...> с номера с буквенным идентификатором 23.10.2020г., не носил рекламного характера и имел целью информирование определенное лицо об услугах банка, Комиссия не принимает по следующим основаниям:

Реклама всегда нацелена на определенную часть населения, так называемую «целевую аудиторию» - группу потенциальных потребителей, в том числе на конкретных потребителей, систематически пользующихся услугами, товарами.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношений, возникающих в связи с реализацией объекта рекламирования.

Лицо, которому направлялись сообщения по сети электросвязи, входит в неопределенный круг лиц возможного правоотношения, о которых заранее не известно вступят ли они в конкретные правоотношения с Банком по поводу предлагаемых услуг.

Тот факт, что Банк определил целевую аудиторию рекламы — некий перечень абонентов, имеющих присвоенный к своим личным данным, в том числе имени, телефонный номер, которым Банк предлагает предоставление финансовых услуг по «персональным» условиям, не

опровергает того, что рекламные сообщения адресованы неопределенному кругу лиц, то есть кругу, который не может быть заранее определен в качестве конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, поскольку неизвестно, кто из адресатов под воздействием рекламы обратится в Банк за услугами.

Несмотря на упоминание в тексте смс-сообщения имени абонента, указанная в смс-сообщении информация содержит сведения об оказываемых финансовых услугах Банка и такие сведения не носят персонализированного характера, по существу, представляют интерес для неопределенного круга лиц.

Между ПАО Банк «Финансовая корпорация Открытие» и заявителем отсутствуют договорные и (или) иные гражданско-правовые отношения. <...> не являлся и не является клиентом Банка.

Таким образом, оснований полагать, что направление смс-сообщения на абонентский номер лица, не имеющего гражданско-правовых отношений с Банком на момент поступления смс-сообщения, а также не являющегося лицом, которое намерено, вступит в конкретные правоотношения с Банком по поводу предлагаемых услуг, является информированием у Комиссии отсутствуют.

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона «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. Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие 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.

В соответствии с постановлением Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее — постановление Пленума ВАС РФ) согласие абонента может быть выражено в любой форме, однако такая форма согласия должна быть достаточной для идентификации такого согласия и подтверждения волеизъявления лица на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя (см. абзац четвертый пункту 15 постановления Пленума ВАС РФ).

Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно относиться к конкретному рекламодателю, либо рекламораспространителю, и должно быть явно выражено.

Согласие <...> на получение рекламы на абонентский номер <...> не было представлено от Банка «Открытие».

Таким образом, распространение рекламного смс-сообщения на абонентский номер Заявителя, в отсутствие надлежащего согласия на получение такой рекламы нарушает требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Комиссия Калмыцкого УФАС России в результате рассмотрения дела № 008/05/18-323/2020 о нарушении законодательства о рекламе, решением от 24 декабря 2020 рекламу, направленную посредством смс-сообщения 23.10.2020 г. в 20 часов 29 минут на телефонный номер <...>, признала ненадлежащей поскольку она нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В ходе рассмотрения установлено, что местом совершения правонарушения (местом распространения ненадлежащей рекламы) является город Санкт-Петербург.

В соответствии с частью 1 статьи 29.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения.

В соответствии с частью 1 статей 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Данное решение обжаловано в суде не было.

Место и время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 23.10.2020.

29.03.2021 протокол по делу № 008/04/14.3-67/2021 составлен Ностаевой Н.В., заместителем руководителя Калмыцкого УФАС России в присутствии представителя по доверенности № 8ф/461 Абушаевой К.К.

05.04.2021 протокол по делу № 008/04/14.3-67/2021 и другие материалы дела поступили в Санкт-Петербургское УФАС России.

Определением Санкт-Петербургского УФАС России (исх. № 78/9849/21 от 09.04.2021) делу № 008/04/14.3-67/2021, возбужденному Калмыцким УФАС России присвоен № 078/04/14.3-308/2021. Рассмотрение дела № 078/04/14.3-308/2021 назначено к рассмотрению на 19.04.2021 в 14.00 в режиме видеоконференцсвязи (далее — ВКС).

19.04.2021 в Санкт-Петербургское УФАС России поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела об административном

правонарушении № 078/04/14.3-308/2021 от ПАО Банка «ФК Открытие».

Определением Санкт-Петербургского УФАС России (исх. №78/11062/21 от 19.04.2021) срок рассмотрения дела № 078/04/14.3-308/2021 продлен до 21.05.2021.

Определением Санкт-Петербургского УФАС России об отложении рассмотрения дела (исх. №78/11059/21 от 19.04.2021) рассмотрение дела № 078/04/14.3-308/2021 назначено на 14.05.2021 в 10:30.

14.05.2021 в 10 часов 30 минут на рассмотрение дела № 078/04/14.3-308/2021 законный представитель ПАО Банк «ФК Открытие» не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела.

На основании изложенного дело № 078/04/14.3-308/2021 рассмотрено в отсутствие законного представителя ПАО Банк «ФК Открытие», но в присутствии представителя ПАО Банк «ФК Открытие» по доверенности <...>.

14.05.2021 на рассмотрении дела № 078/04/14.3-308/2021 <...> не согласился с выводами Комиссии Калмыцкого УФАС России и поддержал позицию, изложенную в возражениях (вх. № 11083/21).

В соответствии с частью 2 статьи 2.1. КоАП РФ, юридическое лицо признаётся 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.

В Санкт-Петербургском УФАС России отсутствуют сведения об обстоятельствах, свидетельствующих об отсутствии у ПАО Банк «ФК Открытие» возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, а также об обстоятельствах, свидетельствующих о принятии всех зависящих от ПАО Банк «ФК Открытие» мер по их соблюдению.

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

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-308/2021 обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность ПАО Банк

«ФК Открытие» не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 2.1, ст. 4.1, ч.1 ст.14.3, ст.ст. 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Назначить ПАО Банк «Финансовая Корпорация Открытие» (место нахождения: ул. Летниковская, д. 2, стр. 4, Москва, 115114; ОГРН: 1027739019208, ИНН:7706092528) административное наказание в виде административного штрафа в размере 110 000 (ста десяти тысяч) рублей 00 копеек за совершение административного правонарушения (нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. ПАО Банк «Финансовая Корпорация Открытие» представить в Санкт-Петербургское УФАС России копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа.

Штраф должен быть перечислен на следующие реквизиты:

ИНН 7825413361, КПП 780101001

Получатель: УФК по г. Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России)

Счёт № 40102810945370000005

Северо-Западное ГУ Банка России по г. Санкт-Петербургу

БИК 014030106

УИН 16100500000000960480

Код дохода (КБК): 161 1 16 01141 01 0003 140 (денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемые федеральными органами государственной власти)

ОКТМО 40307000

Платёжные поручения оформляются плательщиками в соответствии с Правилами указания информации в полях расчётных документов на перечисление налогов, сборов и иных платежей в бюджетную систему Российской Федерации, утверждённых Приказом Минфина РФ от 24.11.2004 № 106н.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно частью 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 надлежащем порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

На основании статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229 «Об исполнительном производстве», постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

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

Врио заместителя руководителя
управления

<...>