

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 036/04/14.3-256/2021 об административном правонарушении

«13» сентября 2021 года

город Воронеж

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России) Логошин Андрей Владимирович, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 036/04/14.3-256/2021, возбужденного в отношении Публичного акционерного общества Банк «ФК Открытие» (ОГРН 1027739019208, адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 2, стр. 4, далее – ПАО Банк «ФК Открытие»), в связи с непосредственным обнаружением государственным инспектором отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области Лисенко Сергеем Александровичем достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (часть 1,6 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в присутствии представителя ПАО Банк «ФК Открытие» <...>,

### **УСТАНОВИЛ:**

Решением № 036/05/5-609/2021 от 14 июля 2021 г. реклама, распространенная ПАО Банк «ФК Открытие» признана ненадлежащей. Указанным решением установлено следующее.

13.04.2021 года в Воронежское УФАС России поступило заявление (вх. 01-12/479) <...> по признакам нарушения ФЗ «О рекламе».

Как следует из указанного заявления, на мобильный номер заявителя <...> гр. <...> в 20:58 (мск.) 08.04.2021 года поступило СМС сообщение следующего содержания: «Пора обновить интерьер? Получите до 2 577 000 руб. в кредит по индивидуальной ставке 8,9% на весь срок. Предложение действует до 30.04.21 Звоните 88005050160 или запишитесь на удобное время в офис банка openru/pz ПАО «ФК Открытие» с указанием в адресной строке отправителя «OTKRITIE» (далее – рассматриваемая информация). Кроме того, Гражданин сослался на сервисный центр отправителя СМС сообщения - +79043490004. Гражданин указал, что рассматриваемая информация, распространялась на принадлежащий заявителю номер <...> без его согласия.

В соответствии с информацией (вх. № 01-11/1604) предоставленной в Воронежское УФАС России ООО «Т2 Мобайл» (ОГРН 1137746610088), отправление вышеуказанного СМС-сообщения от отправителя «OTKRITIE» было осуществлено абонентом – ООО «МеркуриГолдПродакшн» в рамках услуги «Бизнес SMS».

Письмом (вх. № 01-11/1451 от 27.04.2021 г.) предоставленным в Воронежское УФАС России ПАО Банк «ФК Открытие», Общество подтвердило отправку спорного СМС-сообщения и пояснило, что именно указанное Общество является рекламодателем и рекламораспространителем спорного сообщения.

Также, в письме от 29.04.2021 г. (вх. № 01-11/1493) ПАО Банк «ФК Открытие» указало, что не может предоставить документы, свидетельствующие о наличии согласия абонента на получения рекламной информации от Банка.

Кроме того, по информации предоставленной ПАО Банк «ФК Открытие», отправка спорного СМС-сообщения происходила в рамках договора №0-07/19 от 01.07.2019 г., (далее – Договор №0-07/19) заключенного между Банком и АО «Загрузка».

Учитывая наличие в действиях ПАО Банк «ФК Открытие», ООО «МеркуриГолдПродакшн», АО «Загрузка» признаков нарушения требований ч. 1 ст. 18, ч. 3 ст. 28, Определением № 036/05/5-609/2021, дело о нарушении

законодательства РФ о рекламе назначено к рассмотрению на 11 ч. 00 мин. 07.07.2021 г.

07.07.2021 г. в ходе рассмотрения дела № 036/05/5-609/2021, представитель ПАО Банк «ФК Открытие» <...> поддержала позицию, изложенную в пояснениях Общества (исх. № 01-11/2176 от 01.07.2021 г.).

Комиссия, ознакомившись с материалами дела, изучив объяснения, документы, предоставленные лицами, участвующими в деле, установила следующее.

В соответствии с п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе», реклама - 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.

В соответствии с п. 2 ст. 3 ФЗ «О рекламе», объект рекламирования - 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.

Рассматриваемая информация в соответствии с п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования (услуги ПАО «ФК Открытие», кредит по индивидуальной ставке 8,9% на весь срок), поддерживает интерес к ним и способствует продвижению товара на рынке (далее — рассматриваемая реклама).

Согласно ч. 1 ст. 18 ФЗ «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. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно ч. 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе, статьей 18 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела № 036/05/5-609/2021 представитель ПАО Банк «ФК Открытие» <...> пояснила, что текст спорного СМС сообщения формировался сотрудниками ПАО Банк «ФК Открытие». Также, ПАО Банк «ФК Открытие» передало АО «Загрузка» телефонные номера, на которые было разослано вышеуказанное сообщение.

Кроме того, представитель ПАО Банк «ФК Открытие» пояснила, что ПАО Банк «ФК Открытие» не заключало каких-либо договоров на распространение рассматриваемой рекламы с ООО «МеркуриГолдПродакшн».

Согласно п. 1.1 Договора №0-07/19, Исполнитель (АО «Загрузка») обязуется оказывать Заказчику (ПАО Банк «ФК Открытие») услуги по передаче сообщений Заказчика через оборудование Исполнителя с целью последующей передачи абонентам (далее – Услуги), а заказчик обязуется принимать оказанные

Исполнителем Услуги и оплачивать их в соответствии с условиями Договора. В соответствии с п. 1.3.1 правил предоставления услуг (Приложение № 1 к Договору №0-07/19), передача от Заказчика (ПАО Банк «ФК Открытие») к Исполнителю (АО «Загрузка») информации по отправляемым Сообщениям (текст Сообщения, Идентификатор Клиента и др. требуемая информация) происходит в Системе через сеть Интернет. Транспортный протокол передачи информации согласовывается Сторонами дополнительно, возможные протоколы: HTTP, HTTPS (SSL), XML.

Фактически, АО «Загрузка» предоставило ПАО Банк «ФК Открытие» доступ к собственному оборудованию, с целью отправки спорного СМС сообщения.

Таким образом, учитывая имеющиеся в материалах дела доказательства, а также принимая во внимание пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к выводу о том, что именно ПАО Банк «ФК Открытие» является рекламодателем рассматриваемой рекламы по смыслу части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе».

Доказательств получения предварительного согласия гр. <...> на получение рассматриваемой рекламы, ПАО Банк «ФК Открытие» не предоставлено и в материалах дела № 036/05/5-609/2021 не имеется.

Согласно ч. 3 ст. 28 ФЗ «О рекламе», если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием 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.

Согласно правовой позиции, изложенной в абз. 2 п. 25 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 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.).

Рассматриваемая реклама содержит информацию, влияющую на стоимость кредита, а именно: информацию о максимальной сумме кредита (2 577 000 руб.) и о процентной ставке (8,9%), в то время как отсутствует существенная информация о сроке кредитования.

Таким образом, потенциальный заемщик вправе предполагать, что он сможет получить кредит в сумме 2 577 000 руб. по процентной ставке 8,9% без каких-либо дополнительных условий, в том числе, без срока погашения такого кредита.

Вместе с тем, ПАО Банк «ФК Открытие» в материалы дела № 036/05/5-609/2021 предоставлены тарифы и условия кредитования физических лиц по программе «Универсальный».

Согласно, вышеуказанным условиям, срок кредитования составляет от 24 (при сумме кредита 50 000 руб.) до 60 (при сумме кредита 3 000 000 руб.) месяцев. Кроме того, процентная ставка по кредиту, с учетом страхования составляет от 5.50% до 13.70% годовых соответственно. Без учета страхования, процентная ставка по кредиту составляет 14.90% (на 24 мес.) и 21.10% (на 60 мес.) при сумме кредита до 300 000 руб., а при сумме более 300 000 руб. процентная ставка составляет 13.90% и 16.90% соответственно.

Таким образом, рассматриваемая реклама нарушает требование ч. 3 ст. 28 ФЗ «О

рекламе» поскольку, содержит условия, влияющие на стоимость кредита (сумма кредита, размер процентной ставки), но умалчивает о сроке кредита и необходимости страхования.

В соответствии с п. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно ч. 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель рекламодателем несет ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе, статьей 28 ФЗ «О рекламе».

Материалами дела № 036/05/5-609/2021 установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ПАО Банк «ФК Открытие».

Комиссия не может согласиться с доводами ПАО Банк «ФК Открытие» о том, что спорное СМС сообщение не является рекламой, поскольку адресовано конкретному лицу по следующим обстоятельствам.

Спорное СМС сообщение не персонифицировано. ПАО Банк «ФК Открытие» не предоставлено доказательств того, что предоставление кредита в размере 2 577 000 руб. по процентной ставке 8,9% возможно только получателю такого сообщения (<...>). Кроме того, как следует из пояснений ПАО Банк «ФК Открытие», отправка СМС сообщений фактически осуществляется всем бывшим клиентам ПАО «БИНБАНК», базами данных которого оперирует ПАО Банк «ФК Открытие».

В соответствии с частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

07.09.2021 г. в отношении ПАО Банк «ФК Открытие» составлен протокол № 036/04/14.3-256/2021 об административном правонарушении по части 1,6 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

07.09.2021 г. рассмотрение дела № 036/04/14.3-256/2021 об административном правонарушении назначено на 13.09.2021 г. в 14 ч. 00 мин (мск).

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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.

Согласно части 6 статьи 14.3 КоАП РФ, 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 соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе, частью 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе, частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ПАО Банк «ФК Открытие» подлежит ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», по части 6 статьи 14.3 КоАП РФ за нарушение требований части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 2 статьи 4.4 КоАП РФ, при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) настоящего Кодекса и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, органу, должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

Учитывая изложенное, ПАО Банк «ФК Открытие», являясь рекламодателем и рекламодателем спорной рекламы и осуществив действия, связанные с распространением ненадлежащей рекламы распространенной на мобильный номер <...> гр. <...> в 20:58 (мск.) 08.04.2021 года следующего содержания: «Пора обновить интерьер? Получите до 2 577 000 руб. в кредит по индивидуальной ставке 8,9% на весь срок. Предложение действует до 30.04.21 Звоните 88005050160 или запишитесь на удобное время в офис банка openru/rz ПАО «ФК Открытие» с указанием в адресной строке отправителя «OTKRITIE», совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Местом совершения правонарушения является – городской округ город Воронеж (место регистрации <...>).

Временем совершения правонарушения является 20:58 (мск.) 08.04.2021 (время получения нежелательного СМС сообщения).

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

ПАО Банк «ФК Открытие» имело возможность не осуществлять действий, связанных с распространением 08.04.2021 г. ненадлежащей рекламы, и тем самым, принять зависящие от Общества меры по соблюдению требований части 1 статьи 18, части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе», но данным лицом не были приняты такие меры по их соблюдению.

Доказательств, свидетельствующих о принятии ПАО Банк «ФК Открытие» всех зависящих от него мер для соблюдения требований законодательства РФ о рекламе не предоставлено. ПАО Банк «ФК Открытие» не доказано, что правонарушение было вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне контроля данного юридического лица, при соблюдении той или иной степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него в целях надлежащего соблюдения законодательства РФ о рекламе, что свидетельствует о виновности ПАО Банк «ФК Открытие» в совершении административного правонарушения.

Обстоятельств исключających, смягчающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ, замена административного наказания в виде административного штрафа предупреждением 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 указанного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на сайте <https://www.nalog.ru>, ПАО «ФК Открытие» не является малым или средним предприятием.

С учетом изложенного административное наказание в отношении ПАО «ФК Открытие» в виде административного штрафа, не подлежит замене на предупреждение.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 1 ст. 18, ч. 3 статьи 28, ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ст. 3.5, 14.3, 4.1.1, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

**1.** Признать Публичное акционерное общество Банк «ФК Открытие» (ОГРН 1027739019208, адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 2, стр. 4) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 6 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

**2.** Применить к ПАО «ФК Открытие» меру ответственности в виде административного штрафа за нарушение антимонопольного законодательства Российской Федерации в размере 300 000 (Триста тысяч) рублей.

**3.** Направить копию настоящего постановления ПАО «ФК Открытие» для исполнения.

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 настоящего Кодекса.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения законодательства РФ о рекламе, зачисляются в Федеральный бюджет.

Получатель: УФК по Воронежской области (Воронежское УФАС России)

ИНН: 3664022568

КПП: 366601001

Номер казначейского счета: 03100643000000013100

Единый казначейский счет (ЕКС): 40102810945370000023

Банк получателя: ОТДЕЛЕНИЕ ВОРОНЕЖ БАНКА РОССИИ//УФК по Воронежской области г. Воронеж

БИК ТОФК: 012007084

Код бюджетной классификации - 161 1 16 01141 01 0003 140

ОКТМО 20701000

УИН 16100500000001101503

В платежных документах необходимо сослаться на данное постановление, указав его номер и дату принятия, а также ФИО плательщика платежа.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьей 30.1 и частью 1 статьей 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.