

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о возбуждении дела № 043/04/14.3-222/2021 об административном правонарушении и проведении административного расследования

«22»
года

марта

2021

г. Киров

Я, исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области – <...>, рассмотрев материалы дела № 043/05/18-51/2021 о нарушении рекламного законодательства в отношении юридического лица – акционерного общества «Банк Русский Стандарт» (далее – АО «Банк Русский Стандарт», Банк) по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

У С Т А Н О В И Л:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 043/05/18-51/2021 (резюлютивная часть решения оглашена 15 марта 2021 года; в полном объеме решение изготовлено 19 марта 2021 года) признана ненадлежащей реклама следующего содержания: *«Добрый день, меня зовут Анна, Банк Русский стандарт, для Вас выгодные условия по оформлению наличных на любые Ваши цели без залога и справок. Если у Вас есть планы, мы будем рады помочь. Чтобы узнать подробнее – нажмите «1». перезвонить Вам – нажмите – «2»*, распространявшаяся 11.11.2020 в 16:39 по сетям электросвязи (телефонной связи) на абонентский номер +7922<...> с номера +7800<...> в отсутствие согласия абонента на её получение, поскольку она противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «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.

Под неопределенным кругом лиц применительно к Федеральному закону «О рекламе» следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации. Исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что квалифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения названной информации до ее

получателей.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования – это 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно Международному кодексу рекламной практики, принятому Международной торговой палатой в 1937 г., под потребителем рекламы понимается любое лицо, которому адресована реклама или которого она может достичь, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем.

Информация: *«Добрый день, меня зовут Анна, Банк Русский стандарт, для Вас выгодные условия по оформлению наличных на любые Ваши цели без залога и справок. Если у Вас есть планы, мы будем рады помочь. Чтобы узнать подробнее – нажмите «1». перезвонить Вам – нажмите – «2»* является рекламой, поскольку обладает всеми юридически значимыми признаками рекламы, а именно:

- распространена по сетям электросвязи, а именно по телефонной связи на абонентский номер +7922<...>;

- адресована неопределенному кругу лиц, поскольку из содержания вышеуказанной аудиозаписи не ясно, для кого именно создано данное сообщение (предложение) и на восприятие кого данное сообщение направлено – тем лицам, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования (неперсонифицированный характер телефонного звонка);

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: услугам, оказываемым АО «Банк Русский Стандарт», формированию интереса к ним за счет предложения «выгодных условий» по оформлению наличных;

Таким образом, вышеуказанная информация содержит все признаки рекламы, перечисленные в пункте 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является рекламой и на такую информацию, а также на порядок ее размещения распространяются положения Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 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. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно пункту 35 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 N 126-ФЗ «О связи», под электросвязью понимаются любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: «Согласно части 1 статьи 18 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. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Федеральный закон «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя».

Таким образом, обязанность доказывания наличия предварительного согласия абонента на получение рекламы возложено на рекламораспространителей: АО «Банк Русский Стандарт», ПАО «Ростелеком».

Согласно информации, представленной физическим лицом в обращении от 11.12.2020 № б/н (вх. № 8724 от 14.12.2020) и письме от 24.12.2020 № б/н (вх. № 9045 от 24.12.2020) абонент своего согласия на получение рекламных звонков от Банка не давал, клиентом АО «Банк Русский Стандарт» не является.

Исходя из информации, представленной АО «Банк Русский Стандарт» от 10.03.2021 № б/н (вх. № 1483 от 12.03.2021) следует, что АО «Банк Русский Стандарт» произвело 11.11.2020 в 16:39 телефонный набор абонентского номера +7922<...> в результате ошибки. У Банка отсутствовал умысел нарушать законодательство Российской Федерации о рекламе. Согласие абонента по номеру +7922<...> на получение рекламной информации от имени АО «Банк Русский Стандарт», в том числе с абонентского номера +7800<...> Банком в материалы дела не представлено.

Таким образом, распространение рекламной информации о возможности оказания услуг, а также о действующих банковских продуктах АО «Банк Русский Стандарт» физическому лицу, не являющемуся клиентом Банка, а также в отсутствие соответствующего согласия на распространение такой информации нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», предусматривающей однозначный запрет на распространение рекламы при отсутствии согласия абонента.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований законодательства РФ о рекламе по

части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламораспространителем понимается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, представленной ПАО «Ростелеком» письмом от 12.03.2021 № б/н (вх. № 1482 от 12.03.2023) абонентский номер +7800<...> выделен АО «Банк Русский Стандарт» на основании договора № 339-11-16 на оказание Услуги Интеллектуальной сети связи «Бесплатный вызов с предоставлением Интеллектуального номера в КДУ 800» и Соглашения № 74 от 01.01.2019 к Договору № 339-11-16 от 01.05.2011.

Кроме того, исходя из письменных пояснений АО «Банк Русский Стандарт» следует, что распространение рекламы о возможности оказания услуг, а также о действующих банковских продуктах АО «Банк Русский Стандарт» осуществлялось сотрудником Банка.

Исходя из имеющихся в материалах дела документов, а также способа распространения рекламной информации установлено, что рекламораспространителем вышеуказанной рекламы, исходя из понятия, установленного статьей 3 Федерального закона «О рекламе», является АО «Банк Русский Стандарт» (ИНН: 7707056547, ОГРН: 1027739210630), которое несет ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

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

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь ст. 28.1, 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Возбудить в отношении юридического лица – **АО «Банк Русский Стандарт»**, дело № 043/04/14.3-222/2021 об административном правонарушении по факту нарушения 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.

2. Провести административное расследование.

3. В соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ АО «Банк Русский Стандарт» надлежит в **пятидневный срок со дня получения настоящего определения представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области** следующие документы и сведения, заверенные надлежащим образом:

- письменные пояснения по факту нарушения части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Запрошенные документы необходимо направить по почте и по электронной почте на адрес fo43@fas.gov.ru.

4. **Законному представителю АО «Банк Русский Стандарт» надлежит явиться 22 апреля 2021 года в 09 часов 00 минут** по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, каб. № <...> для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении, либо направить представителя с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу № 043/04/14.3-222/2021 со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.