

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 18-14.3ч.1/16

об административном правонарушении

10 марта 2016 года

г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области, <...>, рассмотрев материалы административного дела № 18-14.3ч.1/16, возбужденного в отношении Акционерного Общества Коммерческий банк «Русский Славянский Банк» (ОГРН 1027739837366, ИНН 7706193043, КПП 775001001, зарегистрировано Государственным учреждением Московская регистрационная палата 08.04.1999 по адресу: 129090, г. Москва, проспект Мира, дом 3, строение 3) (далее - Банк РСБ 24 (АО), по факту распространения рекламы посредством сети электросвязи без предварительного согласия абонента <...>, с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в отсутствие представителя Банка РСБ 24 (АО), извещенного о дате, месте и времени рассмотрения дела определением Челябинского УФАС России от 12.02.2016 года № 1646/08,

в присутствии специалиста - эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...>

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛ:

04 августа 2015 года заявителю на его телефонный номер поступило СМС-сообщение с рекламой от отправителя под буквенным обозначением Ruslavbank без его предварительного согласия.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Информация, поступившая 04 августа 2015 года заявителю на его телефонный номер в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой,

поскольку, направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к конкретному товару – услугам предоставления кредита и их продвижение на рынке.

В силу части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно [статье 2](#) Федерального закона «О связи», это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки, в случае осуществления рассылки по его инициативе, не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно договору от 01 июля 2013 года № 194/13 на оказание услуг предоставления доступа к Системе и обработки данных Банк РСБ 24 (АО) осуществляет направление СМС-сообщений с рекламой.

Сведений о том, что Банк РСБ 24 (АО) не осуществлял рассылку СМС - сообщения с рекламой: «24,8% na kredit do 31/08 Vam predodobrena summa do 500000 rub/? Platj 18800 rub/ Nuzhen tol'ko passport! Zvonite 8-800-555-43-73» от отправителя под буквенным обозначением Russlavbank в Челябинское УФАС России не предоставлено.

Часть 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» устанавливает, что рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, направление СМС - сообщения с рекламой: «24,8% na kredit do 31/08 Vam predodobrena summa do 500000 rub/? Platj 18800 rub/ Nuzhen tol'ko passport! Zvonite 8-800-555-43-73» от отправителя под буквенным обозначением Russlavbank по сетям электросвязи, согласно договору от 01 июля 2013 года № 194/13, осуществляет Банк РСБ 24 (АО), являющийся рекламодателем указанной рассылки.

Сведений (документов) о том, что перед направлением Банком РСБ 24 (АО)

получено предварительное согласие абонента телефонного номера <...> на рассылку СМС-сообщений при рассмотрении дела не представлено.

Из анализа норм Федерального закона «О связи», Федерального закона «О рекламе» следует, что заказчик рассылки СМС-сообщений должен принять меры по однозначной идентификации именно абонента (а не лица, указавшего телефонный номер при заполнении документов, дающих согласие на направление рекламных и информационных материалов), а также получить предварительное согласие абонента на направление ему рекламной информации посредством использования сетей электросвязи, то есть получить согласие непосредственно перед направлением конкретного сообщения рекламного характера определенному абоненту.

Документов, материалов, указывающих, что Банком РСБ 24 (АО) приняты все достаточные меры по соблюдению требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при направлении СМС-сообщений с рекламой: «24,8% na kredit do 31/08 Vam predodobrena summa do 500000 rub/? Platj 18800 rub/ Nuzhen tol'ko passport! Zvonite 8-800-555-43-73» от отправителя под буквенным обозначением Russlavlbank на номер абонента <...> Челябинским УФАС России при рассмотрении дела не получено, Банком РСБ 24 (АО) не предоставлено.

В силу статьи 44.1 Федерального закона «О связи» обязанность по идентификации абонента перед направлением ему СМС-сообщений, в том числе рекламного характера возложена на заказчика рассылки в случае, если рассылка осуществлялась по его инициативе.

Условие о предварительном согласии абонента на распространение рекламы по сетям электросвязи следует из части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, с учетом того, что нормы законодательства Российской Федерации о рекламе предполагают направление рекламы посредством использования сетей электросвязи только с предварительного согласия абонента, Банк РСБ 24 (АО), являясь заказчиком рассылки СМС-сообщений с рекламой: «24,8% na kredit do 31/08 Vam predodobrena summa do 500000 rub/? Platj 18800 rub/ Nuzhen tol'ko passport! Zvonite 8-800-555-43-73» на основании договора от 01 июля 2013 года № 194/13, мог принять все возможные меры по получению предварительного согласия абонента с номером <...> на распространение рекламы. Такие меры Банком РСБ 24 (АО) не приняты, в связи с чем допущено нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно заявителю (абоненту телефонного номера <...>) поступило СМС-сообщение с рекламой: «24,8% na kredit do 31/08 Vam predodobrena summa do 500000 rub/? Platj 18800 rub/ Nuzhen tol'ko passport! Zvonite 8-800-555-43-73» без его предварительного согласия.

Пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе от 25 декабря 2015 года.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

На основании пункта 7 статьи 3 Закона «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем рекламы финансовых услуг является Банк РСБ 24 (АО) как лицо, осуществляющее распространение рекламы по сетям электросвязи на основании договора от 01 июля 2013 года № 194/13.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно части 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В силу пункта 16.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 2 июня 2004 г. N 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» форма вины (статья 2.2 КоАП РФ) юридического лица в КоАП РФ не выделяется. Следовательно, 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.

Материалами дела установлено, что Банк РСБ 24 (АО) в отсутствие объективно непреодолимых препятствий, имел возможность выполнить мероприятия по получению надлежащего предварительного согласия абонента на рассылку СМС-сообщений с рекламой от отправителя под буквенным обозначением «Russlavbank», однако обществом не были приняты соответствующие меры, что доказывает факт наличия у Банка РСБ 24 (АО) вины в совершении вменяемого обществу нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

04 августа 2015 года заявителю на его телефонный номер <...> поступило СМС-сообщение с рекламой от отправителя под буквенным обозначением «Russlavbank» без его предварительного согласия, соответственно, срок привлечения к административной ответственности, рекламодателя данной рекламы, Банка РСБ 24 (АО) истекает 04 августа 2016 года.

Распространение Банком РСБ 24 (АО) СМС-сообщения с рекламой: «24,8% na kredit do 31/08 Vam predodobrena summa do 500000 rub/? Platj 18800 rub/ Nuzhen tol'ko passport! Zvonite 8-800-555-43-73» без предварительного согласия абонента, противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению Банком РСБ 24 (АО) требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У Банка РСБ 24 (АО) отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе». Однако Банк РСБ 24 (АО) не принял необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах Банк РСБ 24 (АО) признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину Банка РСБ 24 (АО) в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

С учетом изложенного, Банку РСБ 24 (АО) может быть назначено минимальное наказание, предусмотренного санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно – административный штраф в размере ста тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Акционерное Общество Коммерческий банк «Русский Славянский Банк» (ОГРН 1027739837366, ИНН 7706193043, КПП 775001001, зарегистрировано Государственным учреждением Московская регистрационная палата 08.04.1999 по адресу: 129090, г. Москва, проспект Мира, дом 3, строение 3) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к Банку РСБ 24 (АО) административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере **100 000 (ста тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 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.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111626000016000140, ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), отделение Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В силу части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе

о государственных и муниципальных платежах, по истечении 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, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

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 Арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения 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.

После уплаты штрафа копии документов, свидетельствующих об уплате административного штрафа, просим представить в Челябинское УФАС России по факсу (351) 263-18-39 либо по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, каб. 320.

Постановление объявлено 10 марта 2016 года в отсутствие представителя Банка РСБ 24 (АО).