

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 08-28/А33-16

«14» марта 2016 г.

г. Москва

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (адрес: 123423, г. Москва, Карамышевская наб., д. 44) Стрельников Дмитрий Юрьевич, рассмотрев материалы дела № 08-28/А33-16 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП), возбужденного в отношении публичного акционерного общества «СБЕРБАНК РОССИИ» (адрес: 117997, г. Москва, ул. Вавилова, д. 19; ОГРН: 1027700132195; ИНН: 7707083893; КПП: 775001001; дата регистрации в качестве юридического лица - 20.06.1991) (далее – ПАО СБЕРБАНК), в отсутствие законного представителя ПАО СБЕРБАНК, извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении, направившего защитника <...> (доверенность – № 404-Д от 05.10.2015 г.),

УСТАНОВИЛ:

Московским областным УФАС России установлен факт поступления на территории Московской области 26.03.2015 в 17:19 на абонентский номер <...> СМС-сообщения (отправитель: 900) с рекламой следующего содержания: «<...>, вклад в Сбербанк – отличный способ сохранить сбережения в нестабильное время! Оформите вклад онлайн по ставке выше, чем в отделении. Подробнее по бесплатному тел. 88005555550. Ваш Сбербанк», без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы и без наименования лица, оказывающего финансовые услуги.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон 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.

Правообладателем используемого в СМС-сообщении товарного знака СБЕРБАНК согласно свидетельству на товарный знак № 436469 является ПАО СБЕРБАНК.

Согласно письму ФАС России от 25.06.2013 № АК/24455/13, под рекламой

понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному списку. Информация, указанная в рассматриваемом СМС-сообщении, содержит сведения об услугах ПАО СБЕРБАНК обобщенного характера и является рекламой.

Рассылка смс-сообщений по каналам телефонной связи не может быть произведена иначе как на конкретный абонентский номер <...> что позволяет говорить об адресном характере отправлений. Однако, специфика связи с абонентами, сама по себе не может являться основанием для признания информации, содержащейся в СМС-сообщениях, как предназначенной исключительно для конкретного абонента.

Рассматриваемая реклама указывает на возможность воспользоваться финансовой услугой - вкладом с повышенной процентной ставкой, предоставляемой ПАО СБЕРБАНК.

В соответствии с частью 1 статьи 28 Закона о рекламе, реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

Согласно пункту 1 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации, наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму.

Рассматриваемая реклама в нарушение части 1 статьи 28 Закона о рекламе не содержала наименования лица, оказывающего финансовые услуги.

В соответствии с частью 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 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.

Согласно пункту 1 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Абонентский номер <...> выделен ПАО «МЕГАФОН» <...> на основании договора об оказании услуг связи.

В соответствии с пунктом 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», 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 рекламодателя либо рекламодателем.

Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно, во-первых, относиться к конкретному рекламодателю либо рекламодателем, во-вторых, должно быть выражено явно.

20.06.2012 <...> заполнено заявление на получение международной дебетовой карты ПАО СБЕРБАНК. Целью заполнения <...> формы заявления является получение международной дебетовой карты, при этом одним из условий предоставления услуги банковского обслуживания является согласие клиента на получение рекламно-информационных материалов Банка. Возможность отказа от получения рекламно-информационных материалов форма заявления не предусматривает.

Таким образом, клиенты ПАО СБЕРБАНК поставлены в условия, при которых подписание договора банковского обслуживания невозможно без выражения согласия на получение рекламы.

Согласно пункту 2 статьи 450.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

В соответствии с пунктом 2 статьи 453 Гражданского Кодекса Российской Федерации при расторжении договора обязательства сторон прекращаются, если иное не предусмотрено законом, договором или не вытекает из существа обязательства.

Необходимость отдельного оформления отказа от каждого условия, определенного в договоре законодательством Российской Федерации не установлена.

Договор банковского обслуживания, заключенный между Семеновым Т.А. и ПАО СБЕРБАНК, расторгнут 29.01.2015, в связи с чем, правовых оснований для направления 26.03.2015 рассматриваемого СМС-сообщения в адрес заявителя у ПАО СБЕРБАНК не имелось.

Таким образом, рассматриваемая СМС-реклама распространялась без предусмотренного частью 1 статьи 18 Закона о рекламе согласия абонента.

ПАО СБЕРБАНК является рекламодателем и рекламодателем указанной рекламы.

Согласно частям 6 и 7 статьи 38 Закона о рекламе, рекламодатель несет ответственность за нарушение требований части 1 статьи 28 Закона о рекламе, рекламодателем несет ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 и части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

На основании изложенного установлен факт нарушения ПАО СБЕРБАНК части 1 статьи 18 и части 1 статьи 28 Закона о рекламе при

распространении рассматриваемой рекламы.

Ответственность за совершение данного административного правонарушения предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП 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.

Оценив все обстоятельства и документы, приобщенные к материалам дела № 08-28/А33-16, прихожу к выводу о том, что у ПАО СБЕРБАНК имелась возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, однако Обществом не были предприняты все зависящие от него меры по соблюдению данных требований.

Факт совершения административного правонарушения юридическим лицом – ПАО СБЕРБАНК (адрес: 117997, г. Москва, ул. Вавилова, д. 19; ОГРН: 1027700132195; ИНН: 7707083893; КПП: 775001001; дата регистрации в качестве юридического лица - 20.06.1991) подтверждается протоколом по делу № 08-28/А33-16 об административном правонарушении от 09.03.2016 г., а также другими материалами дела.

Сроки давности привлечения ПАО СБЕРБАНК к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, предусмотренные частью 1 статьи 4.5 КоАП, не истекли. Оснований для прекращения производства по делу не установлено.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положения юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность и отягчающие административную ответственность.

Доказательства малозначительности совершенного правонарушения не представлены и при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, по делу не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, по делу не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

Руководствуясь ст. 33, 34, 38 Закона о рекламе и ст. 4.1, 4.4, 4.5, ч. 1 ст. 14.3, ст. 23.48, 29.9, 29.10 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ПАО СБЕРБАНК (адрес: 117997, г. Москва, ул. Вавилова, д. 19; ОГРН: 1027700132195; ИНН: 7707083893; КПП: 775001001; дата регистрации в качестве юридического лица - 20.06.1991) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП 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 статьёй 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

ИНН 7703671069 КПП 773401001

УФК по Московской области

(для Московского областного УФАС России)

Отделение 1 Москва,

г. Москва 705,

р/с 40101810600000010102

БИК 044583001

ОКТМО 46000000

КБК 161 1 16 26000 01 6000 140

УИН 0319881416031700000400493

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, возможно направить по факсу **8(499)755-23-23 доб. 050-892**.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с п. 3 ч. 1 и ч. 3 ст. 30.1, а также ч. 1 ст. 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП 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.

Заместитель руководителя

Д.Ю. Стрельников

А.А. Жуков

(499) 755-23-23 (доб. 050-215)