

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ АДМИНИСТРАТИВНОГО НАКАЗАНИЯ

03 декабря 2021 года
Санкт-Петербург

Санкт-

Я, ВРИО заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России) *****, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 078/04/14.3-1377/2021, в отношении ООО

«Хоум Кредит энд Финанс Банк» (адрес места нахождения: 125124, ОГРН: 1027700280937, ИНН/КПП 7735057951 /771401001)

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России), осуществляющее государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, поступило обращение физического лица (с приложением), относительно ненадлежащей, по мнению заявителя, нарушающей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» рекламы поступившей на абонентский номер заявителя *****, посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям подвижной радиотелефонной связи (рассылка смс) от отправителя «HomeCredit».

Согласно обращению, на абонентский номер заявителя *****, без его согласия, поступили рекламные смс-сообщения в период с 25.12.2020 по 23.03.2021 в рамках собственной услуги «услуги Банка».

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

Согласно части 1 статьи 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 распространённой 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. Заявитель указывает, что 10 декабря 2020 года уведомил ООО «Хоум кредит энд Финанс Банк» (далее - Банк) об отзыве своего согласия на отправку смс-сообщений рекламного характера, путем совершения звонка в Банк.

Исходя из имеющихся документов и материалов, рекламораспространителем указанных смс-сообщений является ООО «Хоум кредит энд Финанс Банк» (далее- Банк) (адрес места нахождения, ОГРН 1027700280937, ИНН/КПП 7735057951/775001001, зарегистрировано в качестве юридического лица 04.10.2002).

Распространение указанных смс-сообщений осуществлено в рамках заключенного договора № Н63 о предоставлении услуг сети сотовой радиотелефонной связи для корпоративных абонентов МТС от 01.10.2005 года между Банком и ПАО «МТС».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

Признание конкретного лица рекламораспространителем осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств размещения рекламы, с учетом непосредственных действий (бездействия), осуществлявшихся таким лицом при размещении (распространении) рекламы.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 31.03.2021 (исх. № 78/12564/21) в отношении ООО «Хоум кредит энд Финанс Банк» возбуждено производство по делу № 078/05/18-473/2021 по

признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». В качестве заинтересованного лица привлечено ПАО «Мобильные телесистемы». Рассмотрение дела № 078/05/18-473/2021 назначено на 28.05.2021 в 10 часов 30 минут в системе видеоконференцсвязи (далее ВКС).

18.05.2021 в адрес Санкт-Петербургского УФАС России поступили документы и материалы от ООО «Хоум кредит энд Финанс Банк» (вх. № 16534-ЭП/21), согласно которым Банк указывает: «...рекламодателем и распространителем направленных смс-сообщений является ООО «Хоум кредит энд Финанс Банк». Доставка смс-сообщений осуществлена ПАО «МТС» на основании заключенного с Банком договора № 63 о предоставлении услуг сети сотовой радиотелефонной связи для корпоративных абонентов от 01.10.2005. В силу п.п. 3.3.5 и 3.3.23 Дополнительного соглашения услуги Банка не должны противоречить требованиям законодательства Российской Федерации, до начала оказания услуг Банк обязан обеспечить наличие согласий от пользователей на получение ими коротких и текстовых сообщений. Таким образом, обязанность по получению согласия от пользователей-клиентов Банка на получение коротких текстовых сообщений возложена на Банк. Согласно банковской программе «Отклик», куда вносятся все обращения (устные и письменные), поступающие в Банк, ***** обратился в банк 18.03.2016 г. за получением справки-выписки о состоянии счета по договору

№ 70014003149 на английском языке. Иных обращений от клиента не поступало...Телефонный номер клиента удален из информационной рассылки Банка, в связи с поступлением запроса из Управления федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу...Текстовые сообщения направленные Банком, адресованы конкретному лицу, следовательно данные сообщения не могут быть квалифицированы как реклама...». ООО «Хоум кредит энд Финанс Банк» также указало, что между Банком и заявителем заключен Договор № 7014003149. Из данного договора следует, что ***** , являясь клиентом Банка — дал свое согласие на получение смс-сообщений о новых продуктах банках, а также услугах Банка. В данном договоре указано: «...мое согласие бессрочно, но если я хочу отказаться от использования моих данных, я могу обратиться в Банк...».

25.05.2021 в адрес Санкт-Петербургского УФАС России поступили документы и материалы от ПАО «Мобильные телесистемы» (вх. № 17363-ЭП/21). Из них следует, что рассылка осуществлена по

инициативе ООО «Хоум кредит энд Финанс Банк», а ПАО «МТС» лишь осуществило технологические действия, предоставляя техническую возможность совершить рассылку смс-сообщений.

28.05.2021 на рассмотрение дела № 078/05/18-473/2021 в режиме ВКС стороны по делу не явились при надлежащем уведомлении о времени и месте. Комиссия изучив все материалы и пояснения сторон по делу приходит к следующим выводам.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно Письму ФАС России от 11.11.2019 N ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»: «...Федеральным законом «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента. Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламодателя. При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58).

Так, по мнению ФАС России, согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования статьи 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя».

Исходя из материалов и информации, содержащейся в Санкт-Петербургском УФАС России заявителем 10.12.2020 был осуществлен звонок по многоканальному номеру Банка, указанного на официальном сайте «homecredit.ru» *****, что подтверждается приложенной к заявлению аудиозаписью разговора с оператором

Банка. В рамках указанного разговора заявитель отозвал свое согласие у Банка на получение рекламных и информационных смс-сообщений. Заявка об отключении рекламной рассылки оператором Банка, представившейся Антониной, была принята. После отзыва согласия смс-сообщения не перестали поступать на абонентский номер заявителя.

Довод Банка о том, что текст смс-сообщения, отправленного на абонентский номер заявителя, не носит рекламного характера, 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 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, а представляют интерес для неопределенного круга лиц, следовательно рассматриваемые смс-сообщения являются рекламными.

Таким образом, в материалах дела № 078/05/18-473/2021 отсутствуют доказательства, свидетельствующие о прекращении на период распространения рекламных смс-сообщений на абонентский номер заявителя, после осуществленного заявителем звонка об отзыве согласия, так как смс-сообщения рекламного характера поступили в период с 25.12.2020 по 23.03.2021 в рамках собственной услуги «услуги Банка», в то время как отзыв согласия заявителем был направлен 10.12.2020.

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС в результате рассмотрения дела № 078/05/18-473/2021 о нарушении законодательства РФ о рекламе решением от 28.05.2021 (исх. № 78/15924/21) признала ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» на абонентский номер заявителя посредством направления коротких текстовых сообщений по сетям подвижной радиотелефонной связи в период до 23.03.2021 от отправителя с буквенно-цифровым обозначением «HomeCredit», поскольку в ней нарушены требования установленные частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Данное решение обжаловано в суде не было.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа.

Место и время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 23.03.2021.

Письмом № 78/30911/21 от 02.11.2021 законный представитель ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» вызван на 23.11.2021 года в 11 часов 00 минут для составления протокола об административном правонарушении.

16.11.2021 в адрес Санкт-Петербургского УФАС России поступили пояснения от ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк», а также ходатайство о составлении протокола об административном правонарушении в отсутствие представителя Банка (вх. № 35589-

ЭП/21). В соответствии с пояснениями по делу № 078/04/14.3-1413/2021 «...10.04.2014 Клиентом дано Банку согласие на получение информации о состоянии счетов, Договора, о партнерах Банка, новых продуктах и услугах...».

23.11.2021 законный представитель ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» на составление протокола не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола об административном правонарушении. Протокол составлен в отсутствие законного представителя.

Определением Санкт-Петербургского УФАС России (исх. № 78/33285/21 от 24.11.2021) рассмотрение дела № 078/04/14.3-1413/2021 назначено на 03.12.2021 в 10 часов 00 минут в режиме ВКС.

03.12.2021 в 10 часов 00 минут на рассмотрение дела № 078/04/14.3-1413/2021 законный представитель ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела.

На основании изложенного дело № 078/04/14.3-1413/2021 рассмотрено в отсутствие законного представителя ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк», но в присутствии представителя ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» по доверенности № 1-6/44 от 01.02.2021 г. *****, поддержала позицию направленную ранее в Санкт-Петербургское УФАС России (вх. № 35589- ЭП/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 ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, а также об обстоятельствах, свидетельствующих о принятии всех зависящих от ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» мер по их соблюдению.

В соответствии с пунктом 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении

административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Сроки давности привлечения ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» 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 при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельства, смягчающих административную ответственность, по делу не установлены.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-1413/2021 обнаружены обстоятельства отягчающие административную ответственность, в том числе повторное совершение однородного административного правонарушения ООО

«Хоум Кредит энд Финанс Банк».

28.07.2020 Постановлением Управлением Федеральной антимонопольной службы по Московской области в рамках административного дела № 050/04/14.3- 1018/2020 ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» было назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьёй 14.3 КоАП РФ.

28.07.2020 Постановлением Управлением Федеральной антимонопольной службы по Московской области в рамках административного дела № 050/04/14.3- 1043/2020 ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» было назначено административное наказание за совершение административного правонарушения,

ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьёй 14.3 КоАП РФ.

28.07.2020 Постановлением Управлением Федеральной антимонопольной службы по Московской области в рамках административного дела № 050/04/14.3- 1044/2020 ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» было назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьёй 14.3 КоАП РФ.

28.07.2020 Постановлением Управлением Федеральной антимонопольной службы по Московской области в рамках административного дела № 050/04/14.3- 1045/2020 ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» было назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьёй 14.3 КоАП РФ.

11.12.2021 Постановлением Управлением Федеральной антимонопольной службы по г. Москве в рамках административного дела № 077/04/14.3-21967/2020 ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» было назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьёй 14.3 КоАП РФ.

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 ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» (адрес места нахождения: 125124, ОГРН: 1027700280937, ИНН/КПП 7735057951 /771401001) административное наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (трёхсот 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. ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» 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 № 401028109453700000005

Северо-Западное ГУ Банка России по г. Санкт-
Петербургу БИК 014030106

УИН 161005000000001200714

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.

Временно исполняющий обязанности заместителя руководителя