ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об

административном правонарушении № 042/04/14.3-2076/2021

«16» декабря 2021 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-2076/2021, возбужденного протоколом от 02.12.2021 в отношении Публичного акционерного общества «Уральский банк реконструкции и развития» (далее – ПАО КБ «УБРиР», юридический адрес: 620014, г. Екатеринбург, ул. Сакко и Ванцетти, 67, ОГРН 1026600000350, Дата присвоения ОГРН 23.08.2002, ИНН 6608008004, КПП 667101001), в отсутствие законного представителя, защитника ПАО КБ «УБРиР», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

28.09.2021 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-386/2021 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ПАО КБ «УБРиР» нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), при распространении рекламы посредством смс - сообщений на абонентский номер заявителя 8-923-610-99-19, следующего содержания:

-02.09.2020 «Закажите доставку кредита или оформите в офисе. ПАО КБ УБРиР» от абонента UBRR;

-02.09.0202 «Закажите доставку кредита или оформите в офисе. ПАО КБ УБРиР» от абонента UBRR;

-19.09.2020 «Закажите доставку кредита или оформите в офисе. ПАО КБ УБРиР» от абонента UBRR;

-24.01.2021 «Для оформления кредита ждем Вас в офисе банка Кемерово г, Ленина пр-кт, д. 82, оф.пом. 135 ПАО КБ УБРиР» от абонента UBRR.

В соответствии с письмом ФАС России от 25.06.2013 № АК/24455/13 «О рекламных смс – сообщениях», согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - это 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 данной норме под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщений на абонентский номер 8-923-610-99-19 заявитель не давал, кроме того, 19.09.2020 заявителем была направлена претензия по электронной почте paderin@ubrr.ru - лицу, ответственному за обработку персональных данных (согласно сведений с сайта Роскомнадзора), с требованием о прекращении обработки персональных данных и исключением номера телефона заявителя из базы данных банка (претензия имеется в материалах). 02.10.2020 на электронную почту заявителя поступил ответ, в котором было указано, что номер заявителя исключен из рекламной рассылки (ответ имеется в материалах).

Также из заявления следует, что заявитель никаких заявок на оформление кредитов/займов нигде и никогда не оставляла и ни в какие финансовые организации (ни лично, ни через интернет) за получением займов не обращалась, согласий на получение уведомлений рекламного характера от ПАО КБ «УБРиР» не предоставляла.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

В соответствии с пунктом 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей телефон поступила реклама.

Рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи 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 (часть 1 статьи 44.1 Закона о связи).

Поскольку Законом о рекламе не определены порядок и форма получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, такое согласие может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от

конкретного рекламораспространителя. При этом под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение (пункт 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

Таким образом, распространение рекламы по сети подвижной радиотелефонной связи возможно лишь при получении на это предварительного согласия лица, которому фактически принадлежит телефонный номер (абонент).

Таким образом, распространение рекламы по сети подвижной радиотелефонной связи возможно лишь при получении на это предварительного согласия лица, которому фактически принадлежит телефонный номер (абонент); простое заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и части 1 статьи 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126 – ФЗ «О связи».

В данном случае бремя доказывания факта получения согласия лежит на рекламораспространителе, в случае получения претензий от самого абонента, а также в случае предъявления соответствующих вопросов компетентным государственным органом и, следовательно, является его риском.

В материалы данного дела ПАО КБ «УБРиР» представило скриншот из базы субпартнера, поставщика заявки, в соответствии с которым 14.03.2020 абонент 8-923-610-99-19 – Носова Татьяна Валерьевна, 03.11.1977 года рождения, паспорт 1569 351663, дала свое согласие на обработку и передачу третьим лицам информации.

Однако, Комиссией Кемеровского УФАС России в результате рассмотрения дела № 042/05/18-386/2021 установлено, что данные лица, давшего согласие на получение рекламы (отчество, дата рождения, паспортные данные) и данные заявителя по данному делу не совпадают.

На основании изложенного, согласие абонента 8-923-610-99-19 на получение рекламы от ПАО КБ «УБРиР» отсутствует.

Следовательно, в нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» ПАО КБ «УБРиР» распространило рекламу посредством смс - сообщений без согласия абонента 8-923-610-99-19.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ПАО КБ «УБРиР».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия ПАО КБ «УБРиР», выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений без согласия абонента, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ПАО КБ «УБРиР» административного правонарушения: 02.09.2020, 19.09.2020, 24.01.2021.

Место совершения ПАО КБ «УБРиР» административного правонарушения: Кемеровская области – Кузбасс.

12.10.2021 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 02.12.2021 в 10 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ПАО КБ «УБРиР» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

30.11.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ПАО КБ «УБРиР» (исх. от 29.11.2021 № _7116-01/138397) о составлении протокола в отсутствие законного представителя, защитника ПАО КБ «УБРиР».

02.12.2021 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-2076/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ПАО КБ «УБРиР» уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

02.12.2021 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-2076/2021 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 16.12.2021 в 11 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ПО КБ «УБРиР» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

116.12.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-2076/2021 в отсутствие законного представителя, защитника ПАО КБ «УБРиР» уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-2076/2021 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ПАО КБ «УБРиР», выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи

18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений без согласия абонента, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению по истечении срока давности привлечения к административной ответственности.

ПАО КБ «УБРиР» были направлены смс – сообщения на абонентский номер 8-923-610-99-19 02.09.2020, 19.09.2020, 24.01.2021.

Таким образом, на момент рассмотрения данного дела (16.12.2021) прошел год, т.е. истек срок давности привлечения к административной ответственности лица, совершившего правонарушение на дату направления смс – сообщений 02.09.2020, 19.09.2020.

Вместе с тем, срок давности привлечения ПАО КБ «УБРиР» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе на дату направления смс - сообщения 24.01.2021, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ПАО КБ «УБРиР» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ПАО КБ «УБРиР» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ПАО КБ «УБРиР», выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 24.01.2021 посредством смс – сообщений без согласия абонента, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ПАО КБ «УБРиР» подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-2076/2021 от 02.12.2021, решением Комиссии Кемеровского УФАС России от 28.09.2021 по делу № 042/05/18-386/2021 и другими материалами.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rmsp.nalog.ru ПАО КБ «УБРиР» не относится к субъектам малого предпринимательства, в связи с чем, основания для применения части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ отсутствуют.

Кроме того, заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области установлено, что ранее, 20.08.2020г. ПАО КБ «УБРиР» было привлечено Свердловским УФАС России к административной ответственности постановлением по делу об административном правонарушении № 066/04/14.3-2416/2020 с назначением административного наказания в виде штрафа в размере 150 тысяч рублей за совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. Данное постановление вступило в законную силу 07.09.2020.

В части 1 статьи 4.3 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных отягчающих вину обстоятельств, включая продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его; повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения; вовлечение несовершеннолетнего в совершение административного правонарушения; совершение административного правонарушения группой лиц; совершение административного правонарушения в условиях стихийного бедствия или при других чрезвычайных обстоятельствах; совершение административного правонарушения в состоянии опьянения либо отказ от прохождения медицинского освидетельствования на состояние опьянения при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, совершившее административное правонарушение, находится в состоянии опьянения.

Согласно пункту 19.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О

некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» в силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

Согласно статье 4.6 лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Следовательно, 24.01.2021 ПАО КБ «УБРиР» совершило повторное правонарушение в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность ПАО КБ «УБРиР» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ПАО КБ «УБРиР» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ПАО КБ «УБРиР» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ПАО КБ «УБРиР» в пределах санкции, определенной вышеназванной правовой нормой.

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Публичное акционерное общество «Уральский банк реконструкции и развития» (юридический адрес: 620014, г. Екатеринбург, ул. Сакко и Ванцетти, 67, ОГРН 1026600000350, Дата присвоения ОГРН 23.08.2002, ИНН 6608008004, КПП 667101001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить Публичному акционерному обществу «Уральский банк реконструкции и развития» (юридический адрес: 620014, г. Екатеринбург, ул. Сакко и Ванцетти, 67, ОГРН 1026600000350, Дата присвоения ОГРН 23.08.2002, ИНН 6608008004, КПП 667101001) штраф в размере 200 (двухсот) тысяч рублей.

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Единый казначейский счет 40102810745370000032

ОТДЕЛЕНИЕ КЕМЕРОВО БАНКА РОССИИ//УФК по Кемеровской области - Кузбассу г. Кемерово

Корреспондентский счет (номер казначейского счета) 03100643000000013900

БИК 013207212

Код бюджетной классификации (КБК) 161 1 16 01141 01 0003 140

ИНН 4207012419

КПП 420501001

ОКТМО 32701000

УИН

Назначение платежа: денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 042/04/14.3-2076/2021).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

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

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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.

Заместитель руководителя управления <...>