

**Публикация документа не является официальной. Официально правовые акты публикуются в официальных печатных изданиях в соответствии с действующим законодательством.**

ПАО «Восточный экспресс банк»

ул. Шевчука, д. 23,

г. Хабаровск, 680007

пер. Святителя Иннокентия, д. 1,

г. Благовещенск, Амурская обл.,

675000

Исходящий № 1600/03 от 01.04.2015

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 21

об административном правонарушении

Резолютивная часть оглашена 27.03.2015

В полном объеме изготовлено 01.04.2015

Великий Новгород

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России) Виниченко Ольга Сергеевна, рассмотрев протокол № 21 от 26.02.2015 и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица – Публичного акционерного общества «Восточный экспресс банк» (ИНН 2801015394; юридический адрес: 675000, Амурская обл., г. Благовещенск, пер. Святителя Иннокентия, д. 1; почтовый адрес: 680007, Хабаровский край, г. Хабаровск, ул. Шевчука, 23; далее – ПАО «Восточный экспресс банк») в связи с обнаружением в его действиях нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) и иных достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП),

### УСТАНОВИЛ:

15.09.2014 в Новгородское УФАС России поступило заявление физического лица К. (далее – заявитель) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении смс-рекламы в сети сотовой связи без согласия абонента на ее получение (далее – Заявление).

Из Заявления следует, что 09.09.2014 в 11 часов 07 минут на абонентский номер заявителя в сети оператора услуг связи ЗАО «Теле2» от абонента VOSTOCHNY поступило смс-сообщение следующего содержания: «Оформи заявку на кредитную карту ОАО КБ «Восточный» на сайте [www.express-bank](http://www.express-bank) и получи скидку 3%. Для оформления и получения карты нужно только паспорт <...> т. 8-800-100-64-46». Заявитель согласия на получение смс-сообщений рекламного характера на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал.

В результате рассмотрения Заявления и изучения дополнительно собранных доказательств установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе под объектом рекламирования понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Товар представляет собой продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Анализируя содержание вышеуказанного смс-сообщения следующего содержания: «Оформи заявку на кредитную карту ОАО КБ «Восточный» на сайте [www.express-bank](http://www.express-bank) и получи скидку 3%. Для оформления и получения карты нужно только паспорт <...> т. 8-800-100-64-46» можно прийти к выводу, что информация, содержащаяся в смс-сообщении, обладает всеми признаками рекламы финансовых услуг. Они же являются объектом рекламирования.

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.

Представленная Заявителем регистрационная форма абонента не содержит предварительного согласия заявителя на получения рекламы посредством сотовой радиотелефонной связи.

Таким образом, указанная реклама финансовых услуг распространялась посредством использования радиотелефонной связи с признаками нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, а именно распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на её получение.

Из информации, представленной оператором связи Теле2 (ЗАО «Ростовская сотовая связь»), следует что, 09.09.2014 в 11 часов 07 минут рассылку смс-сообщений, через смс-центр ЗАО «Ростовская сотовая связь» с номером +79043490004 осуществляла компания ООО «ОСК», с которой заключен Договор № 216/SMS/IMSI от 01.09.2013.

Согласно пункту 3.2.10 указанного Договора ООО «ОСК» обязуется осуществлять смс-рассылку только тем абонентам ЗАО «Ростовская сотовая связь», которые являются клиентами ООО «ОСК» или его партнеров и выразили ООО «ОСК» или его партнерам свое явно выраженное согласие на их получение в письменной форме.

В соответствии с информацией, представленной ООО «ОСК», сообщение, с вышеуказанным содержанием, было перенаправлено техническими мощностями ООО «ОСК» на основании Договора № 342 от 16.10.2013, заключенного с ПАО «Восточный экспресс банк».

В соответствии с пунктом 2.2.2 вышеуказанного Договора ПАО «Восточный» обязуется строго соблюдать Правила предоставления услуг.

Согласно пункту 9 Приложения № 2 (Правила предоставления услуг) к Договору № 342 от 16.10.2013 услуги по рассылке смс-сообщений от ПАО «Восточный экспресс банк» осуществляется пользователям, давшим согласие на их получение.

Следовательно, в данном случае рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы, содержащей признаки ненадлежащей, является ПАО «Восточный экспресс банк».

Из письменных объяснений ПАО «Восточный экспресс банк» (вх. № 10693 от 09.12.2014 Новгородского УФАС России) следует, что при осуществлении рассылки 09.09.2014 в 11 часов 07 минут на абонентский номер заявителя в сети оператора услуг связи ЗАО «Теле2» смс-сообщения следующего содержания: «Оформи заявку на кредитную карту ОАО КБ «Восточный» на сайте [www.express-bank](http://www.express-bank) и получи скидку 3%. Для оформления и получения карты нужно только паспорт <...> т. 8-800-100-64-46» произошел технический сбой и смс-сообщение было ошибочно направлено указанному абоненту.

Материалами дела подтверждается тот факт, что рассматриваемая реклама была отправлена заявителю на его абонентский номер без предварительного согласия абонента или адресата (заявителя) на получение рекламы.

Учитывая вышеизложенное, в распространенном заявителю смс-сообщении следующего содержания: «Оформи заявку на кредитную карту ОАО КБ «Восточный» на сайте [www.express-bank](http://www.express-bank) и получи скидку 3%. Для оформления и получения карты нужно только паспорт <...> т. 8-800-100-64-46» имеется нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившееся в распространении рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без получения предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 Закона о рекламе).

Имеющиеся доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. её рекламораспространителя – ПАО «Восточный экспресс банк».

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

О месте и времени рассмотрения дела ПАО «Восточный экспресс банк» было надлежащим образом уведомлено, на рассмотрение дела представители не явились. До рассмотрения настоящего дела по существу от ПАО «Восточный экспресс банк» поступило ходатайство о рассмотрении дела № 21 об административном правонарушении в их отсутствие.

Запрошенные в соответствии с определением от 26.02.2015 о назначении времени и места рассмотрения дела № 21 об административном правонарушении документы ПАО «Восточный экспресс банк» не представило.

Исследовав материалы дела об административном правонарушении, уполномоченное должностное лицо, рассматривающее настоящее дело, приходит к следующим выводам.

Материалами дела № 21 от 26.02.2015 об административном правонарушении подтверждается факт наличия в рассматриваемой рекламе, рекламораспространителем которой является ПАО «Восточный экспресс банк», нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. Следовательно, в действиях ПАО «Восточный экспресс банк» по распространению данной ненадлежащей рекламы содержится событие административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП, в соответствии с которой нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП 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 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.

По смыслу этой нормы права юридическое лицо как коллективный субъект располагает соответствующими этому статусу возможностями и способно предпринять иные (более весомые) меры, нежели физическое или должностное лицо, в целях соблюдения требований публичного порядка.

Действующее законодательство Российской Федерации, в том числе и Закон о рекламе, является

общедоступной, а не закрытой информацией. Поэтому ПАО «Восточный экспресс банк» имело возможность и должно было изучить действующее законодательство, проявить должное отношение к осуществлению деятельности рекламодателя, предвидеть и не допустить установленное нарушение законодательства о рекламе.

Однако ПАО «Восточный экспресс банк» как рекламодатель не проявило должной степени ответственности и осмотрительности, что привело к совершению им действий по распространению рассматриваемой ненадлежащей рекламы, содержащих событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП.

Анализ материалов дела позволяет сделать вывод о том, что у ПАО «Восточный экспресс банк» имелась возможность для соблюдения части 1 статьи 18 Закона о рекламе и недопущения распространения ненадлежащей рекламы. При этом объективных обстоятельств, делавших невозможным выполнение ПАО «Восточный экспресс банк» требований Закона о рекламе, не установлено.

Таким образом, установленное нарушение законодательства о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы совершено по вине её рекламодателя – ПАО «Восточный экспресс банк». Следовательно, в его действиях имеется состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП.

**Место и время совершения административного правонарушения –** Великий Новгород, 09.09.2014.

Обстоятельство, смягчающее административную ответственность, в соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 4.2 КоАП - добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор).

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП, не установлено.

Допущенных при производстве по делу об административном правонарушении нарушений процессуальных требований, установленных КоАП, последствием которых явилось необеспечение лицу, в отношении которого возбуждено рассматриваемое дело, предусмотренных КоАП гарантий, не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП, соблюдены.

Руководствуясь частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях рекламодателя – Публичного акционерного общества «Восточный экспресс банк» (ИНН 2801015394; юридический адрес: 675000, Амурская обл., г. Благовещенск, пер. Святителя Иннокентия, д. 1; почтовый адрес: 680007, Хабаровский край, г. Хабаровск, ул. Шевчука, 23; далее – ПАО «Восточный экспресс банк») при распространении рекламы следующего содержания: «Оформи заявку на кредитную карту ОАО КБ «Восточный» на сайте [www.express-bank](http://www.express-bank) и получи скидку 3%. Для оформления и получения карты нужно только паспорт <...> т. 8-800-100-64-46» по сетям электросвязи посредством использования подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента – физического лица К. административное правонарушение, выразившееся в нарушении им законодательства о рекламе (части 1 статьи 18 Закона о рекламе), ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на рекламодателя – Публичное акционерное общество «Восточный экспресс банк» административный штраф за совершенное правонарушение в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

3. Сумму штрафа Публичному акционерному обществу «Восточный экспресс банк» надлежит перечислить в бюджет:

ИНН 5321047553

КПП 532101001

Получатель: УФК по Новгородской области (Новгородское УФАС России)

Счет: 40101810900000010001

Банк: Отделение Новгород

БИК: 044959001

Кор. счёт: Нет

ОКТМО: 49701000

Код БК: 16111626000016000140

(Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе)

Руководитель Управления,

Государственный советник РФ 2 класса

О.С. Виниченко

В соответствии с частью 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 штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьёй 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в [части 1](#) настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение трех 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 федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

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

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.