П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск | Дело № **055/04/14.3-483/2021**

01 июня 2021 года

Врио заместителя руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) (...), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 18.05.2021 и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об акционерного общества «Банк Русский Стандарт», адрес: 105187, г. Москва, ул. Ткацкая, д. 36, ОГРН 1027739210630, ИНН 7707056547 (далее также Общество, АО «Банк Русский стандарт»),

в отсутствие законного представителя Общества, извещенного надлежащим образом (почтовый идентификатор отправления 644010 51 96858 1, пояснения от 27.05.2021 № б/н),

У С ТА Н О В И Л А:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 06.04.2021 по делу № 055/05/18-242/2021 реклама, распространенная Обществом, была признана ненадлежащей, нарушающей требования частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Обществом направлены пояснения от 06.05.2021 № б/н, от 27.05.2021 № б/н: (…)

Протоколом об административном правонарушении от 18.05.2021 № 055/04/14.3-483/2021 возбуждено дело в отношении АО «Банк Русский стандарт».

Доказательствами по делу об административном правонарушении, установленными

протоколом и другими документами, подтверждено следующее.

В адрес Омского УФАС России из ФАС России направлено обращение гражданина (абонентский номер +7(…) по факту получения им 14.02.2021 в 12:04 часов телефонного звонка рекламного характера от абонента +7(…)

По утверждению заявителя, реклама распространялась без его предварительного согласия на ее получение.

В качестве доказательства заявителем была приложена аудиозапись телефонного разговора следующего содержания:

«- С двадцать восьмого января мы увеличили максимальную сумму и снизили переплату, не упустите возможность реализовать ваши планы на лучших условиях. Позвольте рассказать вам подробнее о предложении банка «Русский стандарт», для этого нажмите – один. Если вы хотите просто уточнить условия предложения, нажмите два. Если вам не интересно предложение банка, нажмите восемь.

- Ну, вы даете.

- Добрый день, хорошие новости для вас. С двадцать восьмого января мы увеличили максимальную сумму и снизили переплату… Благодарим вас за отклик».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Объектом рекламирования является товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама (пункт 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Указанная информация подпадает под понятие рекламы:

- распространена по сетям электросвязи в адрес неопределенного круга лиц;

- направлена на привлечения внимания на предоставление услуг банком «Русский стандарт».

Оператором связи ООО (…) представлена информация о том, что:

- абонентом номера +7(…) является гражданин (…) (факт поступления телефонного звонка подтвержден детализацией).

- абонентский номер + 7(…) выделен за АО «Банк Русский стандарт» на основании договора об оказании услуг связи от 23.05.2017 № 41767263.

1. В силу части 1 статьи 18 Федерального 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

В пункте 26 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Согласие абонента +7 (…) (заявителя) на получение рекламы АО «Банк Русский стандарт» получено не было.

2. На основании части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки).

Под запрет, установленный в части 2 статьи 18 Закона о рекламе, подпадают как случаи, когда выбор абонента (абонентского номера) осуществляется не человеком, а техническим устройством, программой, компьютером, машиной, так и случаи, когда набор такого номера осуществляется автоматически, без участия человека (даже если выбор абонентов был произведен человеком).

В данном случае, когда абонент +7(…) отвечал на входящие вызовы, ему транслировалась запись голоса, содержащая текст рекламного сообщения.

При этом основное содержание доводимой до абонента посредством использования автодозвона информации заключалось в озвучивании преимуществ услуг, оказываемых Обществом.

Таким образом, из представленной в адрес Омского УФАС России аудиозаписи следует, что рассматриваемый звонок совершен с помощью автоматического набора номера и дальнейшего озвучивания рекламного сообщения, предварительно записанного либо созданного с помощью компьютерных программ, а равно звонок с сообщением рекламного характера совершен без участия человека.

Указанное также отражено в письме ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19 «О применении части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

АО «Банк Русский стандарт» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с частью 6 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, -

влечет наложение административного штрафа на граждан в размере 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.

Таким образом, АО «Банк Русский стандарт», имея возможность для соблюдения требований частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершило административное правонарушение, ответственность за которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является г. Омск.

Временем совершения административного правонарушения является февраль 2021 года.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

При назначении наказания учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

К обстоятельствам, смягчающим административную ответственность Общества С.В. (ст.4.2 КоАП РФ), должностное лицо относит добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение.

Обстоятельством, отягчающим административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ), признан **факт повторного совершения административного правонарушения**, что подтверждается постановлениями Оренбургского УФАС России от 14.05.2021 № 056/04/14.3-423/2021, Челябинского УФАС России от 22.04.2021 № 074/04/14.3-759/2021, Кировского УФАС России от 18.02.2021 № 043/04/14.3-1070/2020, Тульского УФАС России от 16.06.2020 № 071/04/14.3-319/2020.

Доказательств того, что совершенное Обществом правонарушение относится к категории малозначительных и является исключительным случаем, при рассмотрении дела об административном правонарушении Обществом представлено не было.

Относительно довода Общества о том, что «*ошибочное совершение Банком звонка 14.02.2021 г. телефонного звонка на номер +7(...) не привело к причинению абоненту вреда*» должностное лицо отмечает, что по юридической конструкции рассматриваемое административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, образует формальный состав. В связи с этим существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий в результате допущенного правонарушения, а в пренебрежительном отношении Общества к исполнению своих

публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

Вместе с тем, должностное лицо, назначая наказание, учитывает характер совершенного правонарушения, степень вины правонарушителя, его имущественное положение и иные существенные обстоятельства, что отвечает принципам справедливости наказания, его индивидуализации и соразмерности.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать акционерное общество «Банк Русский стандарт» (ОГРН 1027739210630, ИНН 7707056547) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить ему наказание в виде **административного штрафа в размере 155 000 (Сто пятьдесят пять тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случаев, предусмотренных частями 1.1, 1.3, 1.3-1 и 1.4 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности **по реквизитам, указанным в платежном поручении**, являющимся неотъемлемой частью настоящего постановления.

ВНИМАНИЕ!

При оплате административного штрафа **платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номере идентификатора начисления УИН,** указанного в назначении платежа прилагаемого к настоящему постановлению бланка платежного поручения.

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 срока, указанного в части 1, 1.1 или 1.4 настоящей статьи,

судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток, а в случаях, предусмотренных частями 1.1 и 1.4 настоящей статьи, в течение одних суток судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям. 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.

Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, не составляется в случае, указанном в примечании 1 к статье 20.25 настоящего Кодекса.

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 вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.