

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-1247/2021

о назначении административного наказания

«07» июля 2021г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол № 054/04/14.3-1247/2021 от 24.06.2021г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении АО «Газпромбанк» (юридический адрес: 117420, г. Москва, ул. Намёткина, д.16, к.1, ОГРН: 1027700167110, дата присвоения ОГРН: 28.08.2002, ИНН: 7744001497, КПП: 772801001), по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в присутствии: представителя АО «Газпромбанк» - <...> (доверенность № Д-Ф29-029/40 от 26.01.2021г.),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 21733э от 03.12.2020г.) о нарушении Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») при распространении рекламы посредством смс-сообщения 01.11.2020 в 11:12 на номер телефона заявителя +<...> от отправителя: Gazprombank, следующего содержания: «<...>! Оформите кредит наличными от Газпромбанка без визита в офис: ставка от 5,9% годовых на сумму до 5 млн руб. Подробнее gazprombank.ru/ccash Банк ГПБ (АО). Не оферта».

По указанному факту возбуждено дело № 054/05/18-167/2021, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения

в оборот.

Информация, полученная заявителем посредством смс-сообщения, является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы. Объектом рекламирования выступает кредит наличными.

Согласно ч.1 ст.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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с информацией, представленной ООО «Т2 Мобайл», буквенный идентификатор отправителя «Gazprombank» принадлежит ООО «СМС Трафик», исходя из изложенного рекламодателем рассматриваемой информации является ООО «СМС Трафик» (115230, г.Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д.20а, стр.4, подъезд 1, этаж 2, пом.2).

В адрес ООО «СМС Трафик» Новосибирским УФАС России направлялся запрос о предоставлении информации.

16.02.2021г. в ответ на Определение о возбуждении дела от 03.02.2021г. ООО «СМС Трафик» представлен отзыв (вх. № 2340э), в соответствии с которым согласно договору о предоставлении услуг телематической связи №248/10 от 15.09.2011г., заключенному между ООО «СМС Трафик» (Исполнитель) и АО «Газпромбанк» (Заказчик), Исполнитель по заданию Заказчика оказывает последнему услугу «Отсылка SMS».

Для оказания услуг по договору Исполнитель использует свой программно-аппаратный комплекс (Систему). Под Системой в силу договора понимается принадлежащий Исполнителю комплекс оборудования и программного обеспечения, который позволяет обрабатывать сообщения.

Характер работы с ним предполагает, что Исполнитель организует доступ к сервису посредством установки программного обеспечения на устройства Заказчика или предоставляет ему доступ через защищенный канал к закрытой части сайта.

Комплекс оборудования и программного обеспечения, являющийся ноу-хау Исполнителя и охраняющийся в режиме коммерческой тайны, позволяет Заказчику самостоятельно формировать текст сообщения, следить за доставкой сообщений и работать с базой для отправки.

Текст, определяемый Заказчиком, доводится до операторов в автоматическом порядке, без изменений и просмотра со стороны Исполнителя. Сообщение не проходит никаких процедур утверждения, согласования с Исполнителем, так как Исполнитель только предоставляет доступ к Системе.

АО «Газпромбанк» в ответ на запрос Новосибирского УФАС России сообщило (вх. № 1430 от 01.02.2021г.), что смс-сообщение, направленное 01.11.2020 в 11:12 было направлено банком.

По факту поступления запроса банком была проведена проверка, в ходе которой установлено, что смс-сообщение было направлено на номер телефона вследствие технического сбоя в автоматизированной системе банка, при этом согласие на получение смс-сообщений с целью продвижения банком продуктов и услуг заявителем в банк не предоставлялось.

В ответ на Определение о возбуждении дела № 054/05/18-167/2021 от 03.02.2021 АО «Газпромбанк» сообщило, что обращение заявителя в банк с просьбой исключить его из списка получателей рекламных рассылок было обработано банком 27.10.2020, при этом, фактически, в силу маршрута загрузки данных, данные об отзыве согласия стали доступны 31.10.2020, что подтверждается скриншотом.

Также Общество указало, что номер заявителя +<...> добавлен в стоп-лист, что подтверждается служебной запиской № 291-4/8969 от 19.10.2020г.

Рассмотрев данные доводы, Новосибирское УФАС России отмечает следующее.

Согласно ч.1 ст.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.

Указанное сообщение является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы. Объектом рекламирования выступает кредит наличными.

При отправлении сообщения рекламного характера на номер заявителя +<...> у АО «Газпромбанк» отсутствовало согласие данного абонента на распространение информации рекламного характера, что является нарушением указанной нормы ст. 18 Закона «О рекламе». При наличии возможности Обществом не было предпринято достаточных действий по недопущению распространения рекламы на номер заявителя +<...>. Таким образом, АО «Газпромбанк» нарушило требования ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

Решением по делу № 054/05/18-167/2021 от 09.04.2021г. АО «Газпромбанк» признано

нарушившим ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с ч.4 ст.38 Закона «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – 01.11.2020г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение ст. 18 Закона «О рекламе» образует состав административного правонарушения, предусмотренного **ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ**, согласно которой нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем [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 граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тыс. рублей.

Таким образом, в действиях АО «Газпромбанк» содержится правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, Новосибирское УФАС России приходит к выводу о том, что в материалах дела имеется достаточно доказательств для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения по делу.

С учетом имеющихся в деле доказательств, Новосибирское УФАС России считает доказанным наличие в действиях общества состава административного правонарушения.

Факты нарушения удостоверяются: решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 22.04.2021г. по делу №054/05/18-167/2021 о нарушении законодательства РФ о рекламе; материалами дела №054/05/18-167/2021 о нарушении законодательства РФ о рекламе.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто

административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Административным правонарушением в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Как следует из диспозиции части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, объектом правонарушения являются общественные отношения в сфере государственного регулирования рекламы, распространяемой по сетям электросвязи.

Объективная сторона правонарушения выражена в нарушении рекламодателем запрета распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, в отсутствие предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Объективная сторона правонарушения, совершенного АО «Газпромбанк», выражается в направлении SMS-сообщения абоненту-владельцу номера +<...> без предварительного согласия абонента.

Субъектом данного правонарушения является юридическое лицо – АО «Газпромбанк».

Применительно к субъективной стороне необходимо принимать во внимание, что с учетом предусмотренных статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации характеристик предпринимательской деятельности (осуществляется на свой риск), отсутствие вины предпринимателя, при наличии в его действиях признаков объективной стороны правонарушения, предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, от предпринимателя не зависящих.

Доказательств принятия АО «Газпромбанк», всех зависящих от него мер по соблюдению установленных правил и норм в рамках рассмотрения настоящего дела не установлено.

В связи с этим, в деянии АО «Газпромбанк» усматривается вина предусмотренная частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, поскольку у последнего имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но Обществом не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное

правонарушение, в соответствии с 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.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Срок давности привлечения АО «Газпромбанк» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, установленных пунктами 4,7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, являются оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ отсутствуют.

Данное правонарушение совершено АО «Газпромбанк» впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причинило имущественного ущерба.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, наличие смягчающего обстоятельства, установленного п.4 ч.1 ст.4.2 КоАП РФ, отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст.4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, 29.6 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Акционерное общество «Газпромбанк» (юридический адрес: 117420, г. Москва, ул. Намёткина, д.16, к.1, ОГРН: 1027700167110, дата присвоения ОГРН: 28.08.2002, ИНН: 7744001497, КПП: 772801001) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

2. Применить к АО «Газпромбанк» меру административной ответственности в виде штрафа в размере 100000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 статьей 31.5 КоАП РФ.

Получатель: Управление Федерального казначейства по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России л/с: 04511127040), ИНН 5405116098, КПП 540501001, Банк получателя: Сибирское ГУ Банка России//УФК по Новосибирской области г. Новосибирск, Номер счета ЕКС (ЕКС - единый казначейский счет) 40102810445370000043, Номер казначейского счета: 03100643000000015100, КБК 16111601141010003140, БИК 015004950, ОКТМО 50701000, УИН: 16100500000001032900, назначение платежа: Оплата штрафа по постановлению 054/04/14.3-1247/2021 за АО «Газпромбанк».

В соответствии со статьей 31.1 КоАП постановление об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления об административном правонарушении, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 КоАП РФ в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Частью 5 статьи 32.2 КоАП предусмотрено, что при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 статьи 32.2 КоАП, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП.

В соответствии со ст. 29.11 КоАП РФ, резолютивная часть Постановления объявлена немедленно.