

ПАО «Совкомбанк»
156000, г. Кострома, пр-т Текстильщиков,
д. 46

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-1012/77-16
«22» сентября 2016 года г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной
службы по г. Москве <...>, рассмотрев Протокол от 08 сентября 2016 года и
материалы

дела об административном правонарушении № 4-14.3-1012/77-16, возбужденного в
отношении ПАО «Совкомбанк» в связи с нарушением части 1 статьи 18

Федерального

закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе),
выразившимся

в распространении рекламы посредством использования телефонной связи без
предварительного согласия абонента на ее получение, ответственность за данное
правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской
Федерации

об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие защитника ПАО
«Совкомбанк»,

УСТАНОВИЛ:

Решением комиссии Московского УФАС России от 17 мая 2016 года по делу
№ 3-18-85/77-15 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе
в

действия ПАО «Совкомбанк» по факту распространения 13.01.2016 года с
телефонного

номера: +7-383-286-80-93 на телефонный номер <...> <...> посредством телефонного
звонка

рекламы, следующего содержания: «Здравствуйте, я сотрудница Совкомбанка,
меня

зовут Олеся. После общения с Вами мы приготовили для Вас специальное
предложение, о

котором я хочу Вам рассказать...», установлен факт нарушения части 1 статьи 18
Закона

1

о рекламе.

Поступление рассматриваемой рекламы на номер телефона: <...>

подтверждается аудиозаписью телефонного разговора, содержащий текст
рассматриваемого сообщения, а также детализированной выпиской,
представленной заявителем (вх. № 4579 от 10.02.2016).

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой является 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 соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ

«О связи», абонент — пользователь услугами связи, с которым заключен договор

об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь — любое излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам.

В силу специфики способа распространения по сетям электросвязи, такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный номер лица, предполагается диспозицией части 1 статьи 18 Закона о рекламе и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер спорного телефонного звонка.

Кроме того, под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации.

При этом, исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что квалифицирующим признаком информации как рекламной является ее адресованность

неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей.

Отсутствие в тексте распространяемой информации какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие определенно идентифицировать ее единственного получателя, позволяет говорить о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц, вне зависимости от того, каким количеством лиц

она была получена.

В рассматриваемой рекламе отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст рекламы не

содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи с чем реклама, исходя

из ее содержания, не имеет ограничений по распространению.

В материалы дела не представлено доказательств распространения рассматриваемых сообщений, распространенных посредством телефонного звонка,

исключительно на один телефонный номер <...> а равно в адрес одного физического лица —

заявителя.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе, под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или

иного введения в оборот.

В ходе рассмотрения дела не было установлено, что заявитель когда-либо являлся клиентом ПАО «Совкомбанк». Из текста самой рекламы прямо следует, что целью ее

распространения является привлечение внимания лица — потребителя рекламы к услугам, оказываемым ПАО «Совкомбанк».

Таким образом, информация, распространенная на номер телефона: <...>, отвечает всем признакам рекламы: распространена посредством телефонного звонка; адресована

неопределенному кругу лиц; направлена на привлечение внимания к банковским услугам.

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. 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.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако, Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Вместе с тем, согласие на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламораспространителя.

Согласно поступившему заявлению физического лица, <...>, владельца телефонного номера: <...>, согласие на получение рекламы от ПАО «Совкомбанк» он

не давал. Доказательств получения согласия абонента на получение рекламы ПАО «Совкомбанк» не представлено, а умолчание абонента (непредставление оператору

3

сведений о согласии на получение рекламы) не может быть расценено как согласие

на ее получение.

Доводы ПАО «Совкомбанк» относительно того, что Обществом было получено предварительное согласие абонента являются необоснованными в связи со следующим:

Как указало ПАО «Совкомбанк», номер телефона заявителя был сообщен его матерью при составлении анкеты заемщика. При этом номер заявителя содержится

в разделе «Контактная информация — Доп. телефон».

Подобное сообщение номера телефона не может считаться надлежаще оформленным согласием абонента на получение на его телефонный номер рекламной информации. Как указано выше согласие абонента должно быть выражено в форме, достаточной для его идентификации и позволяющий сделать однозначный вывод о желании получать рекламу от конкретного рекламодателя. При этом, согласие на получение рекламы может быть выражено абонентом самостоятельно. Сообщение номера абонента рекламодателю третьими лицами не свидетельствует о выраженном намерении самого абонента получать на свой телефон рекламу.

Более того, в рассматриваемом случае, исходя из представленной в материалы дела анкеты, номер телефона представлен не в рамках согласия на получение на него рекламы, а как дополнительный контактный номер.

Необходимо отметить, что из представленной анкеты <...> никоим образом не следует, что вследствие заполнения анкеты, лицо дает свое согласие на получение рекламной информации как на свой номер телефона, так и на иные, указанные в качестве дополнительных контактов, номера.

Данная позиция противоречит части 1 статьи 18 Закона о рекламе, которая призвана, в первую очередь, оградить абонентов от нежелательной рекламы, распространяемой по сетям электросвязи.

Довод ПАО «Совкомбанк» относительно того, что заявитель выразил свое согласие на получение рекламы, согласившись посетить отделение банка после первого звонка на его мобильный телефон, подлежит отклонению, так как изначально распространение рекламы посредством телефонного звонка на номер заявителя было осуществлено с нарушением части 1 статьи 18 Закона о рекламе, а

отклик потребителя на ненадлежащую по способу своего распространения рекламу не свидетельствует о намерении лица в дальнейшем получать такую рекламу, которая по своей сути является незаконной.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с Российским планом нумерации, телефонный номер: +7-383-286-80-93, с которого заявителю поступил звонок рекламного характера, закреплен за ПАО «МТС».

В соответствии с представленными в материалы дела № 3-18-85/77-15, документами и сведениями, телефонный номер <...> -383-286-80-93 передан в пользование ПАО «Совкомбанк» на основании Договора об оказании услуг связи № 154396581067 от 01.09.2014, заключенного между ПАО «Совкомбанк» и ПАО

4
«МТС».

Исходя из вышеизложенного, непосредственное доведение рекламной информации до потребителя осуществляло ПАО «Совкомбанк» в силу прямого доступа к использованию телефонного номера.

Следовательно, в данном случае имеются все основания считать ПАО

«Совкомбанк» рекламодателем в понимании пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несут рекламодатель и распространитель.

Таким образом, ответственным за распространение рассматриваемой рекламы с нарушением статьи 18 Закона о рекламе является ПАО «Совкомбанк».

Место совершения административного правонарушения — г. Москва (место поступления 13.01.2016 в 07:03 на телефонный номер <...> <...> с телефонного номера: +7-

383-286-80-93 рекламы: «Здравствуйте, я сотрудница Совкомбанка, меня зовут Олеся.

После общения с Вами мы подготовили для Вас эксклюзивное предложение, о котором я хочу Вам рассказать...»).

Время совершения административного правонарушения — 13.01.2016 в 07:03 (время поступления на телефонный номер <...> <...> с телефонного номера: +7-383-286-80-

93 рекламы: «Здравствуйте, я сотрудница Совкомбанка, меня зовут Олеся. После общения с Вами мы подготовили для Вас специальное предложение, о котором я хочу

Вам рассказать...»).

В соответствии с частью 1 статьи 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.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено,

что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых

КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от

него меры по их соблюдению.

Вина ПАО «Совкомбанк» состоит в распространении 13.01.2016 в 07:03 на телефонный номер <...> <...> с телефонного номера: +7-383-286-80-93 посредством телефонного звонка рекламы, следующего содержания: «Здравствуйте, я сотрудница

Совкомбанка, меня зовут Олеся. После общения с Вами мы подготовили для Вас специальное предложение, о котором я хочу Вам рассказать...» с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе. Должностным лицом УФАС России не

установлено объективных обстоятельств, делающих невозможным соблюдение указанных требований.

Ответственность за невыполнение требований установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях.

В соответствии с частью 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.

Должностным лицом, не установлено обстоятельств, смягчающих административную ответственность, а также отягчающих административную ответственность ПАО «Совкомбанк».

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан — от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц — от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом штраф, подлежащий взысканию составляет 100 000 рублей.

Руководствуясь статьями 33, 38 Закона о рекламе, статьями 4.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ПАО «Совкомбанк» (адрес: 156000, г. Кострома, пр-т Текстильщиков, д.46, дата регистрации — 01.09.2014, ОГРН 1144400000425, ИНН 4401116480, КПП 440101001) виновным в совершении правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить ПАО «Совкомбанк» (адрес: 156000, г. Кострома, пр-т Текстильщиков, д.46, дата регистрации — 01.09.2014, ОГРН 1144400000425, ИНН 4401116480, КПП 440101001) наказание в виде административного штрафа в размере — 100 000 (ста тысяч рублей ноль копеек) руб.

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.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ, 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 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

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

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, зачисляются в соответствующие бюджеты в соотношении:

6

- 40% в Федеральный бюджет;
- 60% в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрировано ПАО «Совкомбанк», перечислением через банк, обслуживающий хозяйствующий субъект.

Реквизиты для уплаты административных штрафов, предусмотренных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (квитанция прилагается):

Получатель:

Банк получателя:

Назначение платежа:

ИНН/КПП: 7706096339 / 770101001

УФК по г. Москве (для Московского УФАС России,
л/с 04731324890)

Отделение 1 Москва

р/с 40101810800000010041

БИК 044583001

ОКТМО 45375000

КБК 161 1 16 26000 016000140

Административный штраф, зачисляемый в федеральный бюджет по делу № 4-14.3-1012/77-16

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

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражном суде в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с пунктом 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.

Приложение: квитанция на 1 листе.

Заместитель руководителя <...>

7