ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об

административном правонарушении № 042/04/14.3-1051/2021

«29» июня 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 № 042/04/14.3-1051/2021, возбужденного протоколом от 16.06.2021 в отношении акционерного общества «Банк Русский Стандарт» (далее – АО «Банк Русский Стандарт», юридический адрес: 105187, г. Москва, ул. Ткацкая, 36, ОГРН 1027739210630, Дата присвоения ОГРН 03.10.2002, ИНН 7707056547, КПП 771901001), в отсутствие законного представителя, защитника АО «Банк Русский Стандарт»,

УСТАНОВИЛА:

14.04.2021 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-307/2021 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании АО «Банк Русский Стандарт» нарушившим требования частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), при распространении рекламы 15.01.2021 в 19 часов 14 минут посредством телефонного звонка от абонента 8-495-136-38-01 на абонентский номер заявителя <…>, следующего содержания:

- «Добрый день. Отличные новости для Вас. С 10 января мы увеличили сумму и снизили проценты. Для Вас предложение на самых выгодных условиях от Банка Русский Стандарт. Позвольте рассказать Вам подробнее о предложении. Для этого нажмите «1». Если Вы хотите просто уточнить условие предложения, нажмите «2»».

Поступление звонка 15.01.2021 в 19 часов 14 минут на телефон заявителя подтверждается представленной записью разговора и детализацией предоставленных услуг по абонентскому номеру <…>. Во время телефонного звонка заявитель находился в Кемеровской области.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «ВымпелКом» (исх. от 16.02.2021 № ВР-04/б/н) следует, что абонентский номер 8-495-136-38-01 выделен по договору о предоставлении телекоммуникационных услуг от 10.10.2010 № <…> АО «Банк Русский Стандарт».

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер <…> заявитель не давал.

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 письмом ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19 «О применении части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, предоставляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание).

Такие обстоятельства могут рассматриваться антимонопольными органами как нарушение рекламораспространителем требований части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с аудиозаписью разговора, представленного заявителем, в начале представленного разговора абоненту был воспроизведен заранее записанный аудиофрагмент (автоматизированная запись).

Согласно части 2 статьи 18 ФЗ «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).

Следовательно, распространение АО «Банк Русский Стандарт» рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента <…> содержит признаки нарушения частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

Следовательно, в данном случае рекламораспространителем является АО «Банк Русский Стандарт».

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 АО «Банк Русский Стандарт», выразившиеся в нарушении требований частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка, 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 АО «Банк Русский Стандарт» административного правонарушения: 15.01.2021 в 19 часов 14 минут.

Место совершения АО «Банк Русский Стандарт» административного правонарушения: Кемеровская область.

30.04.2021 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 16.06.2021 в 09 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес АО «Банк Русский Стандарт» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

03.06.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения защитника АО «Банк Русский Стандарт» (исх. от 31.05.2021), из которых следует, что в соответствии с правовой позицией Конституционного Суда Российской Федерации, сформулированной в постановлениях от 12.05.1998 № 14-П, от 15.07.1999 № 11-П, от 30.07.2001 № 13-П и в определении от 14.12.2000 № 244-О, санкции, налагаемые органами государственной власти, являются мерой юридической ответственности, поэтому размер взыскания должен отвечать критерию соразмерности и применяться с соблюдением принципов справедливости наказания, его индивидуализации и дифференцированности, с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Клиентами Банка являются более 29 млн. человек. В целях доведения информации до своих клиентов, выразивших соответствующее согласие на получение от Банка рекламы, Банк проводил информационную кампанию путем ручного набора телефонных номеров таких клиентов (также в ручную включался фрагмент записи голоса диктора, когда клиент снимал телефонную трубку).

Учитывая, что набор номера производился вручную работником Банка, имело место техническая ошибка.

У Банка отсутствовал умысел нарушать законодательство о рекламе. Ошибочное совершение Банком звонка 15.01.2021 на номер <…> не привело к причинению абоненту вреда.

На момент осуществления звонка 15.01.2021 должностным лицом, осуществляющим руководство процессом взаимодействия с клиентами, а также определяющим список адресатов для рассылки является Директор Департамента реализации целевых кампаний АО «Банк Русский Стандарт» - <…>.

АО «Банк Русский Стандарт» просит учесть изложенное при рассмотрении дела об административном правонарушении.

16.06.2021 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-1051/2021 об административном правонарушении в отсутствие

законного представителя, защитника АО «Банк Русский Стандарт», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

16.06.2021 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1051/2021 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 29.06.2021 в 10 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес АО «Банк Русский Стандарт» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

29.06.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-1051/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника АО «Банк Русский Стандарт», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела об административном правонарушении.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-1051/2021 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Из письменных пояснений АО «Банк Русский Стандарт», представленных в адрес Кемеровского УФАС России следует, что на момент осуществления звонка 15.01.2021 должностным лицом, осуществляющим руководство процессом взаимодействия с клиентами, а также определяющим список адресатов для рассылки является Директор Департамента реализации целевых кампаний АО «Банк Русский Стандарт» - <…>.

Вместе с тем, заместителем руководителя управления установлено, что в соответствии с должностной инструкцией директора Департамента реализации целевых кампаний, директор Департамента подчиняется Председателю Правления Банка, следовательно, в данном случае рекламораспространителем является АО «Банк Русский Стандарт».

Действия АО «Банк Русский Стандарт», выразившиеся в нарушении требований частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ

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.

АО «Банк Русский Стандарт» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у АО «Банк Русский Стандарт» 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 АО «Банк Русский Стандарт», выразившиеся в нарушении требований частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения АО «Банк Русский Стандарт» подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-1051/2021 от 16.06.2021.

Срок давности привлечения АО «Банк Русский Стандарт» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместитель 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.

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.

Заместителем руководителя управления установлено, что АО «Банк Русский Стандарт» было привлечено к административной ответственности Башкортостанским УФАС России 28.10.2020 (дело об административном правонарушении № 002/04/14.3-2778/2020) с назначением административного

наказания в размере 100 тысяч рублей. Данное постановление вступило в законную силу 06.11.2020.

В соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ 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, АО «Банк Русский Стандарт» совершило повторное правонарушение в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность АО «Банк Русский Стандарт» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

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 АО «Банк Русский Стандарт» не относится к субъектам малого предпринимательства, в связи с чем, основания для применения части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ отсутствуют.

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 АО «Банк Русский Стандарт» 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 АО «Банк Русский Стандарт» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание АО «Банк Русский Стандарт» в пределах санкции, определенной вышеназванной правовой нормой.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать акционерное общество «Банк Русский Стандарт» (юридический адрес: 105187, г. Москва, ул. Ткацкая, 36, ОГРН 1027739210630, Дата присвоения ОГРН 03.10.2002, ИНН 7707056547, КПП 771901001), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить акционерному обществу «Банк Русский Стандарт» (юридический адрес: 105187, г. Москва, ул. Ткацкая, 36, ОГРН 1027739210630, Дата присвоения ОГРН 03.10.2002, ИНН 7707056547, КПП 771901001) штраф в размере 105 (ста пяти) 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) 16111601141010003140

ИНН 4207012419

КПП 420501001

ОКТМО 32701000

УИН 16100500000001020139

Назначение платежа: денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 042/04/14.3-1051/2021).

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.