

18 июля 2019 г.

г. Тула

10 часов

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-114/2019, возбужденного в отношении юридического лица – ПАО «Банк «ФК Открытие» (ИНН 7706092528, ОГРН 1027739019208, 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 2, стр. 4), в отсутствие законного представителя, уведомленного надлежащим образом (почтовый идентификатор № 30099137375502 – 11.07.2019г. – получено адресатом), в присутствии представителя ПАО «Банк «ФК Открытие» по доверенности б/н от 20.12.2018г. <--->,

#### **УСТАНОВИЛА:**

12.03.2019г. в 13:15 на телефонный номер <...> <--->, принадлежащий гр. <--->, с номера ОТКРИТИЕ поступило рекламное SMS-сообщение следующего содержания: «Валерий, оформите моментальную OpenCard с кредитным лимитом до 500 000 рублей., бесплатным обслуживанием и кэшбеком 3% за все покупки. Ждем вас в любом офисе ПАО Банк «ФК Открытие» с паспортом и справкой о доходе. Подробнее open.ru/осс1, 88005050161».

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», является рекламой.

В соответствии с частью 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с пунктом 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 58 от 08.10.2012г. «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 рекламодателя.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе»

ответственность за данное правонарушение несет рекламодатель.

В силу пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Из письменных пояснений ПАО «Банк «ФК Открытие» (вх. № 1850 от 17.04.2019г.) следует, что Общество осуществляло отправку SMS-сообщения на номер <...> <--->, владелец номера числится в базах данных клиентом банка, но поиск документов, подтверждающих предварительное согласие абонента на получение рекламы, не дал результатов.

Письмом от 03.04.2019г. (вх. № 1655) Тульский филиал ООО «Т2 Мобайл» предоставил в Управление детализацию услуг связи абонента +7953443<--->, согласно которой 12.03.2019г. в 13:15 гр. <---> поступило с номера ОТКРИТИЕ SMS-сообщение.

Проведенной Управлением проверкой установлено, что рекламодателем рекламного SMS-сообщения: «Валерий, оформите моментальную Орекард с кредитным лимитом до 500 000 рублей., бесплатным обслуживанием и кэшбеком 3% за все покупки. Ждем вас в любом офисе ПАО Банк «ФК Открытие» с паспортом и справкой о доходе. Подробнее [oren.ru/ocsc1,88005050161](http://oren.ru/ocsc1,88005050161)» является ПАО «Банк «ФК Открытие».

В ответ на определение о возбуждении дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-114/2019 от 07.05.2019г. (исх. № 2/1844) ПАО «Банк «ФК Открытие» предоставило письменное пояснение, согласно котором рассматриваемое SMS-сообщение не является рекламой, так как направлено конкретному лицу, а не адресовано неопределенному кругу лиц в соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе».

В целях уточнения данной информации Управлением вынесено определение об истребовании дополнительных необходимых материалов по делу № 071/04/14.3-114/2019 от 05.06.2019г. (исх. № 2/2420), которым у ПАО «Банк «ФК Открытие» запрошена уточняющая информация:

1. Указать оператора(-ов) связи, обслуживающего(-их) ресурс под буквенным обозначением «ОТКРИТИЕ» (для юридического лица - наименование, юридический, почтовый адреса, ИНН, ОГРН; при наличии - номер телефона, факса, адрес электронной почты; для индивидуального предпринимателя - Ф.И.О., адрес регистрации, ИНН, ОГРНИП; при наличии - адрес фактического проживания, номер телефона, факса, адрес электронной почты). Предоставить копию(-ии) договора(-ов), заключенного(-ых) между оператором(-ами) связи и Обществом.
2. Указать номер телефона, состоящий из цифр, который подменен буквенным обозначением «ОТКРИТИЕ».

ПАО «Банк «ФК Открытие» сообщило, что осуществляет отправку SMS-сообщений на основании договора предоставления услуг, заключенного с ООО «ОСК».

Управлением в адрес ООО «ОСК» направлено определение об истребовании дополнительных необходимых материалов по делу № 071/04/14.3-114/2019 от 14.06.2019г. (исх. № 2/2607), а именно: «письменное пояснение о характере SMS-рассылки, совершенной ПАО «Банк «ФК Открытие» 12.03.2019г. в 13:15 с уникального нэйминга «OTKRITIE», следующего содержания: «Валерий, оформите моментальную OpenCard с кредитным лимитом до 500 000 рублей., бесплатным обслуживанием и кэшбеком 3% за все покупки. Ждем вас в любом офисе ПАО Банк «ФК Открытие» с паспортом и справкой о доходе. Подробнее open.ru/ocsc1, 88005050161». Какой была данная рассылка, массовой или единоразовой в адрес абонента +7953443<-->? Предоставить подтверждающие документы».

ООО «ОСК» по указанному определению предоставило письменное пояснение, из которого не следует, что спорное SMS-сообщение носит единоразовый характер рассылки.

В соответствии с позицией ФАС России, изложенной в письмах от 25.06.2013 [N АК/24455/13](#) "О рекламных SMS-сообщениях", от 27.06.2016 [N АД/43482/16](#) "Об отнесении к рекламе информации с личным обращением" указано, что "...в случае направления посредством СМС-сообщения информации, содержащей сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), такая информация может признаваться рекламой, если она носит обобщенный характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение в сообщении (упоминание имени и отчества абонента), представляет интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой...".

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) установлено, что нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение ПАО Банк «ФК Открытие» части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», что влечет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;
- временем совершения административного правонарушения является 12.03.2019г. в 13:15;
- местом совершения административного правонарушения является

Тульская область.

Факт совершения административного правонарушения юридическим лицом – ПАО Банк «ФК Открытие» подтверждается протоколом по делу № 071/04/14.3-114/2019 об административном правонарушении от 5 июля 2019 года, а также материалами административного дела № 071/04/14.3-114/2019.

Срок давности привлечения юридического лица – ПАО Банк «ФК Открытие», к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенном на официальном сайте Федеральной налоговой службы России, ПАО Банк «ФК Открытие» не является субъектом малого или среднего предпринимательства.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела, в действиях юридического лица – ПАО Банк «ФК Открытие» обстоятельства смягчающие и отягчающие административную ответственность административную ответственность не установлены.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

#### **ПОСТАНОВИЛА:**

**Признать** юридическое лицо - ПАО «Банк «ФК Открытие» (ИНН 7706092528, ОГРН 1027739019208, 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 2, стр. 4), **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и **назначить ему наказание** в виде административного штрафа **в размере 101 000 (сто одна тысяча) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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.

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

**Реквизиты для уплаты административного штрафа:**

**Получатель:** ИНН 7107026090/КПП 710601001



Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – до 26 сентября 2019 года