

# ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении  
№ 135 Р-А/2016 в отношении ПАО «Азиатско-Тихоокеанский банк»

15 ноября 2016 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю Оберемок В. В., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 135 Р-А/2016, возбужденного в отношении ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» (юридический адрес: 675000, Амурская область, г. Благовещенск, ул. Амурская, д.225; ИНН: 2801023444; ОГРН: 1022800000079; дата регистрации в качестве юридического лица- 22.08.2002) протоколом Краснодарского УФАС России № 59/2016 от 03.11.2016 г. об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) по факту нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении по сетям электросвязи посредством смс-сообщения рекламы содержания: *«Ваши близкие порекомендовали вас, поэтому мы рады предложить вам кредит «ПРОСТО 15» с уникальной ставкой 15% годовых! Звоните прямо сейчас 88007554000 или заполните заявку на нашем сайте [https://click.ru/9hvor/»](https://click.ru/9hvor/)*, полученной 15 марта 2016 года в 13 часов 00 минут на телефонный номер<...> ,

*в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 135 Р-А/2016 представителя лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, - ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк»,*

## УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением

заявления гр. <...> (вх. № <...> г.) о признаках нарушения законодательства о рекламе Краснодарским УФАС России был выявлен факт распространения посредством смс-сообщения на телефонный номер <...> рекламы содержания: *«Ваши близкие порекомендовали вас, поэтому мы рады предложить вам кредит «ПРОСТО 15» с уникальной ставкой 15% годовых! Звоните прямо сейчас 88007554000 или заполните заявку на нашем сайте <https://click.ru/9hvor/>»,* полученной 15 марта 2016 года в 13 часов 00 минут, с нарушением требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 69 Р/2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламораспространителя – ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк». Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 01.09.2016 г. (в полном объеме 12.09.2016 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей и ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (исполнено). По данному факту Краснодарским УФАС были переданы материалы дела № 69 Р/2016 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Данные обстоятельства подтверждены фотоматериалами, представленными заявителем (в деле).

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

Телефонный номер <...> принадлежит гр. <...> , что подтверждено копией договора об оказании услуг связи <...> .

Гр. <...> , являясь абонентом номера <...> , не давал своего согласия на получение смс-сообщений с вышеуказанной рекламой.

Из документов и материалов, представленных ПАО «ВымпелКом» (вх.№ эл./п. 2982 от 16.05.2016) по запросу Краснодарского УФАС России (исх.№ 8836/7 от 28.04.2016 г.) следует, что номер «АТВ» с которого было отправлено смс-сообщение с рекламой вышеуказанного содержания, закреплен за ООО «СМС Трафик», что подтверждается распечаткой биллинговой системы.

Рассмотрев заявление гр. <...> (вх. № <...>) и представленные материалы,

10.06.2016 г. Краснодарское УФАС России возбудило дело № 69 Р/2016 в отношении ООО «СМС Трафик» по признакам нарушения требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Из документов и материалов, представленных в Краснодарское УФАС России ООО «СМС Трафик» (вх.№ эл./п. 5119 от 02.08.2016 г.), следует, что смс-сообщение с рекламой вышеуказанного содержания было отправлено ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» в рамках договора № 417/11 от 01.04.2011 г.

Комиссией Краснодарского УФАС России был сделан вывод об отсутствии в действиях ООО «СМС Трафик» признаков нарушения законодательства о рекламе и привлечено в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк».

ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» были представлены письменные объяснения (вх.№ 8918 от 01.09.2016 г.), из которых следует, что в ходе рекламной компании, предназначенной для клиентов и давших согласие на получение рекламы, сотрудник ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» при наборе номера для отправки рекламы допустил техническую ошибку в номере телефона, в результате чего смс-сообщение было направлено абоненту номера <...>, который не является клиентом банка.

Согласно п.3.2.2 договора № 417/11 предоставления услуг от 01.04.2011 г., заключенного между ООО «СМС-Майл» (дополнительным соглашением к договору права и обязанности Исполнителя были переданы ООО «СМС-Трафик») и ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» (Заказчик) Заказчик обязан получить от клиента, на телефон которого планируется отправка сообщений с информацией Заказчик, письменное или устное согласие на получение таких сообщений; выслать на телефон клиента сообщение, информирующее о данной договоренности и содержащую контактную информацию Заказчика.

Согласно п. 5.3 договора № 417/11 предоставления услуг от 01.04.2011 г. ответственность за содержание исходящих от Заказчика сообщений несет сам Заказчик.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Таким образом, бремя доказывания получения предварительного согласия абонента лежит на рекламораспространителе.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем рекламы содержания: *«Ваши близкие порекомендовали вас, поэтому мы рады предложить вам кредит «ПРОСТО 15» с уникальной ставкой 15% годовых! Звоните прямо сейчас 88007554000 или*

заполните заявку на нашем сайте <https://click.ru/9hvor/>, полученной 15 марта 2016 года в 13 часов 00 минут на телефонный номер <...>, является ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» (юридический адрес: 675000, Амурская область, г. Благовещенск, ул. Амурская, д.225; ИНН: 2801023444; ОГРН: 1022800000079; дата регистрации в качестве юридического лица- 22.08.2002).

Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 1 ст. 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, действия рекламораспространителя – ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк», выразившиеся в распространении по сетям электросвязи рекламы содержания: *«Ваши близкие порекомендовали вас, поэтому мы рады предложить вам кредит «ПРОСТО 15» с уникальной ставкой 15% годовых! Звоните прямо сейчас 88007554000 или заполните заявку на нашем сайте <https://click.ru/9hvor/>, полученной 15 марта 2016 года в 13 часов 00 минут на телефонный номер <...>, без предварительного согласия абонента с нарушением ч.1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», образуют состав административного правонарушения предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.*

Кроме того, ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» в письменных объяснениях (вх.№ 7424 от 01.11.2016 г.; вх.№ 11337 от 07.11.2016 г.) просило применить положения ст.2.9 КоАП РФ в связи с малозначительностью правонарушения.

Краснодарское УФАС России не согласен с вышеуказанным доводом по следующим основаниям.

Пунктом 18 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» разъяснено, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Кроме того, согласно [абзацу 3 пункта 18.1](#) Постановления квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений [п. 18](#) данного постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного

лицом деяния.

По смыслу [ст. 2.9](#) КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Совершение ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» указанного правонарушения нельзя отнести к категории малозначительного.

Вина юридического лица в совершении административного правонарушения может выражаться различным образом, в том числе в полном игнорировании требований законодательства о рекламе, в неиспользовании всех доступных средств для соблюдения установленных правил и т.п.

Обстоятельства дела об административном правонарушении № 135 Р-А/2016 свидетельствуют о том, что ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк», являясь рекламодателем, оказывающим услуги в качестве такого на постоянной основе, не были приняты необходимые и достаточные меры по соблюдению требований Федерального закона «О рекламе».

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям в данном случае выразилась в пренебрежительном, халатном отношении ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» к исполнению своих публично-правовых обязанностей по соблюдению требований, предусмотренных [Федеральным законом «О рекламе»](#).

В соответствии с ч.3 ст. 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.

В соответствии с ч.1 ст. 4.1.1 КоАП РФ являющимися 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](#) КоАП РФ 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](#) статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Однако, ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» не состоит в реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, а следовательно, к Обществу ст. 4.1.1 КоАП РФ не может быть применена.

В связи с чем, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение.

Обстоятельств в соответствии со ст.4.2 КоАП РФ, смягчающих ответственность и обстоятельств в соответствии со ст.4.3 КоАП РФ, отягчающих ответственность на дату рассмотрения дела, Краснодарским УФАС России не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» (юридический адрес: 675000, Амурская область, г. Благовещенск, ул. Амурская, д.225; ИНН: 2801023444; ОГРН: 1022800000079; дата регистрации в качестве юридического лица- 22.08.2002) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

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.

Штраф надлежит уплатить по следующим реквизитам:

**161 1 16 26000 01 6000 140** – Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе

ИНН:2309053192 КПП 231001001

**Получатель УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной**

# АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО Краснодарскому краю)

Банк получателя Южное ГУ Банка России г. Краснодар

БИК 040349001

Р/счет 40101810300000010013

Назначение платежа КБК (указать код штрафа)

НДС не предусмотрен

ОКТМО: 03701000

Очередность платежа 4

УИН:0319880868111500000620433

При оплате административного штрафа в платежном поручении, в назначении платежа **необходимо обязательно указывать УИН: 0319880868111500000620433**

Тел/факс: 253-66-82

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 частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней 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.

Заместитель руководителя управления

В.В. Оберемок

