

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 074/04/14.3-2283/2021

об административном правонарушении

27 сентября 2021 года
Ленина, 59

г. Челябинск, пр.

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...>, рассмотрев материалы административного дела № 074/04/14.3-2283/2021, возбужденного в отношении Директора Департамента реализации целевых кампаний АО «Банк Русский Стандарт» <...>, по факту распространения рекламы путем направления 27.03.2021 на телефонный номер +7-926-987-18-11 звонка рекламного характера с номера +7-495-139-92-57 без предварительного согласия абонента, с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие лица, в отношении которого возбуждено дело, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении, что подтверждается объяснением <...> (вх. № 12495-ЭП/21 от 09.09.2021) направленного в ответ на Определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 074/04/14.3-2283/2021 и продлении срока его рассмотрения (исх. № СК/10807/21 от 26.08.2021) и ходатайством об рассмотрении дела № 074/04/14.3-2283/2021 в отсутствие,

УСТАНОВИЛА:

Челябинским УФАС России рассмотрено заявление физического лица (вх. № 4468/21 от 29.03.2021) по факту поступления 27.03.2021 на телефонный номер +7-926-987-18-11 звонка рекламного характера с телефонного номера +7-495-139-92-57 без предварительного согласия абонента.

В качестве доказательства заявителем представлена аудиозапись телефонного звонка, по результатам прослушивания которой специалистами Челябинского УФАС России составлен акт прослушивания аудиозаписи № 18-2021 от 01.04.2021.

По результатам прослушивания аудиозаписи выявлено следующее:

«- Да

- Добрый день! Отличная новость – с 1 марта для Вас снижена процентная ставка и увеличена сумма. Позвольте рассказать Вам о предложении банка Русский Стандарт, для этого нажмите 1. Если Вам не интересно предложение банка, нажмите 9. Хорошо, всего доброго!».

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи www.rossvyaz.ru, телефонный номер +7-495-139-92-57 входит в ресурс нумерации оператора связи ПАО «Вымпел-Коммуникации».

Согласно сведениям, представленным ПАО «Вымпел-Коммуникации», абонентский номер +7-495-139-92-57 выделен АО «Банк Русский Стандарт» <...>

Согласно пояснениям, полученным от АО «Банк Русский Стандарт» (вх. № 5722-ЭП/21 от 22.04.2021), банк в целях доведения информации до своих Клиентов, выразивших соответствующее согласие о возможности оказания услуг, а также о действующих банковских продуктах, 27 марта 2021 года проводил информационную кампанию путем ручного набора телефонных номеров работниками Банка.

Так, при осуществлении телефонного звонка 27.03.2021 на абонентский номер клиента АО «Банк Русский Стандарт» работником Банка, осуществляющим телефонный набор номера, была допущена ошибка в одной цифре и как следствие – ошибочно произведен звонок на номер +7-926-987-18-11.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Из содержания аудиозаписи, в частности информации: «с 1 марта для Вас снижена процентная ставка и увеличена сумма. Позвольте рассказать Вам о предложении банка Русский Стандарт» усматривается, что звонок содержит предложение об оказании финансовых услуг.

Таким образом, информация, которая поступила заявителю посредством телефонного звонка, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей.

В силу части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно статье 2 Федерального закона «О связи», это пользователь услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента,

выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки, в случае осуществления рассылки по его инициативе, не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно Письму ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламодателя. При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

В связи с тем, что заявитель утверждает, что не давал согласия на получение рекламы от абонента +7-495-139-92-57, кроме того АО «Банк Русский Стандарт» подтвердил факт телефонного звонка на номер +7-926-987-18-11, то распространение указанной рекламы противоречит части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

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

Рекламодателем следует признать АО «Банк Русский Стандарт» <...>, как лицо, осуществившее распространение рекламы.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по делу № 074/05/18-1420/2021 от 23 июня 2021 года.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 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 пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В силу части 3 статьи 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей подлежит административной ответственности (статья 2.4 КоАП РФ).

В соответствии с примечанием к статье 2.4. КоАП РФ руководители организаций, совершившие административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций, физические лица, являющиеся учредителями (участниками) юридических лиц несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно письменным пояснениям АО «Банк Русский Стандарт» (вх. № 7546-ЭП/21 от 02.06.2021), 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» <...> (Приказ от 26.11.2020 № 220-07-к о переводе работника на другую работу (постоянно)).

24.01.2017 года между Банком и <...> заключен трудовой договор № 59. <...> принята на должность Начальника Управления реализации целевых кампаний Департамента развития отношений с клиентами АО «Банк Русский Стандарт», с 26.11.2020 <...> переведена на должность Директора Департамента реализации целевых кампаний.

В соответствии с пунктом 28, 29, 31 Должностной инструкции Директора Департамента реализации целевых кампаний от 01.12.2020 <...> обязана осуществлять: руководство и контроль за процессом взаимодействия с клиентами по существующим каналам связи; определение/контроль определения списка адресатов (абонентов) для рассылки рекламы/информационных сообщений по существующим каналам коммуникации (в том числе путем осуществления прямых контактов с клиентом с помощью средств связи, включая почтовые отправления, телефонную связь, электронные средства связи, в том числе SMS-сообщения, факсимильную связь, электронную почту и другие средства связи; контроль за соответствием формы, содержания, способа размещения/распространения рекламных/информационных материалов установленным требованиям законодательства о рекламе, антимонопольного законодательства.

<...> занимая должность Директора Департамента реализации целевых кампаний на момент совершения правонарушения, несет ответственность за нарушения, допущенные АО «Банк Русский Стандарт» в ходе осуществления деятельности по распространению рекламы.

В соответствии со статьей 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежат в числе прочих выяснению виновность лица в совершении административного правонарушения, а также обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении.

Одним из элементов состава административного правонарушения является его субъективная сторона, в числе характерных признаков которой имеется вина.

В соответствии с частью 1 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало, либо относилось к ним безразлично.

Частью 2 статьи 2.2 КоАП РФ установлено, что административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Вина <...> выразилась в ненадлежащем исполнении обязанности по соблюдению требований рекламного законодательства при распространении рекламы 27.03.2021 посредством направления звонка рекламного характера на телефонный номер +7-926-987-18-11 с номера +7-495-139-92-57 без предварительного согласия абонента, в результате чего были нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Место совершения административного правонарушения: Челябинская область, г. Озерск.

Время совершения административного правонарушения: 27 марта 2021 года.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное статьей 14.3 КоАП РФ, начинается исчисляться со дня совершения административного правонарушения.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинается течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

Распространение рекламы осуществлено АО «Банк Русский Стандарт» 27 марта 2021 года.

Таким образом, срок давности привлечения <...>. к административной ответственности за данное нарушение истекает 27 марта 2022 года.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих <...> надлежащему соблюдению требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», не выявлено.

У <...> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения

законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе». Однако <...> не приняла необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах <...> признается виновной в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно пункту 18.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 указанного постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

С учетом характера совершенного <...> административного правонарушения, должностное лицо Челябинское УФАС России считает, что основания для признания деяния, совершенного <...> малозначительным по ст. 2.9 КоАП РФ и освобождении от административной ответственности отсутствуют.

Согласно статье 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Из этого следует, что основополагающим принципом, закрепленным статьей 3.1 КоАП РФ, является применение мер административной ответственности в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Должностное лицо Челябинского УФАС России полагает, что наложение на <...> административного штрафа является обязательным условием для предупреждения совершения им новых правонарушений в сфере рекламного законодательства РФ.

Обстоятельств, исключающих вину <...> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, предусмотренную пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение, поскольку рекламные звонки на момент рассмотрения дела об административном правонарушении были прекращены.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ обстоятельством, отягчающим административную ответственность является повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в

соответствии со [ст. 4.6](#) КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

В соответствии со [ст. 4.6](#) КоАП РФ, лицу, 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.

<...>

С учетом изложенного, <...> может быть назначено наказание, предусмотренное санкцией части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, а именно – административный штраф в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Директора Департамента реализации целевых кампаний АО «Банк Русский Стандарт» <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к <...>. административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 КоАП РФ в размере 4 000 (четыре тысяч) рублей.

В соответствии с частью 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.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК <...>, ОКТМО <...> на счет федерального казначейства: УФК по Челябинской области (Челябинское УФАС России), банк получателя: Отделение Челябинск, г. Челябинск, БИК <...>, номер счета банка получателя средств, корреспондентского счета (банковского счета, входящего в состав единого казначейства счета) <...>, р/с <...>, ИНН <...>, КПП <...>, **УИН**<...>

При оплате штрафа в платежном документе обязательно указывать **УИН <...>**

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа <...> предлагается направить в Челябинское УФАС России (телефон/факс: (351) 263-18-39) **надлежащим образом заверенные копии платежных документов.**

В силу части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на

срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно части 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 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 настоящего Кодекса, 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. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

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 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.

После уплаты штрафа копии документов, свидетельствующих об уплате административного штрафа, просим представить в Челябинское УФАС России по факсу (351) 263-18-39 либо по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, каб. 320.