

Публичное акционерное общество Банк «Финансовая Корпорация Открытие»

ул. Летниковская, д. 2, стр. 4, Москва, 115114

## **ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

### **о назначении административного наказания по делу № 078/04/14.3-992/2022**

05 сентября 2022 года Санкт-Петербург

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) <...>, находясь в помещении Санкт-Петербургского УФАС по адресу: Санкт-Петербург, В.О, 4-я линия, д.13, лит. А (зал заседаний), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 15.08.2022 исх. № ОБ/18897/22 и другие материалы дела об административном правонарушении № 078/04/14.3-992/2022, возбуждённого в отношении ПАО Банк «ФК Открытие» (адрес: 115114, Москва, ул. Летниковская, д. 2, стр. 4, ОГРН 1027739019208, ИНН 7706092528, КПП 770501001, зарегистрировано в качестве юридического лица 15.12.1992).

### **УСТАНОВИЛ:**

В Санкт-Петербургское УФАС России), осуществляющее государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, поступило обращение физического лица, относительно ненадлежащей, по мнению заявителя, нарушающей требования части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рекламы поступившей на абонентский номер заявителя <...> посредством звонка от абонента с номером <...>.

Согласно обращению заявителя (вх. № 29323-ИП/21): «...Я являюсь пользователем абонентского номера <...> 14 сентября 2021 года в 12 часов 56 минут на него с номера <...> поступил входящий звонок с рекламой услуг ПАО Банк «Финансовая Корпорация Открытие». При этом вызов осуществлялся автоматически...», «...Вместе с тем я никогда не являлся клиентом указанного банка, не предоставлял ему свои персональные данные, согласия на их использование или на использование моего номера телефона для распространения рекламы

не давал...».

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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 с частью 1 статьи 18 ФЗ «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.

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение рекламных звонков, поступивших на его абонентский номер.

В соответствии с частью 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 дозвонивания, автоматического рассылки).

Санкт-Петербургским УФАС России был направлен запрос в ПАО «ВымпелКом» о предоставлении информации о лице, которому предоставлен абонентский номер <...>.

Исходя из поступивших от ПАО «ВымпелКом» документов и материалов в Санкт-Петербургское УФАС России, рекламодателем указанных звонков рекламного характера является ПАО Банк «Финансовая Корпорация» (адрес места нахождения: ул. Летниковская, д. 2, стр. 4, Москва, 115114, ИНН/КПП 7706092528/770501001, ОГРН 1027739019208)

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1, частью 2 статьи 18 данного Федерального закона, несёт рекламодатель. Признание конкретного лица рекламодателем

осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств размещения рекламы, с учетом непосредственных действий (бездействия), осуществлявшихся таким лицом при размещении (распространении) рекламы.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 18.10.2021 (исх. № 78/29496/21) в отношении ПАО «Финансовая корпорация Открытие» возбуждено производство по делу № 078/05/18-1281/2021 по признакам нарушения требований части 1 и части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе». Рассмотрение дела № 078/05/18-1281/2021 назначено на 10.10.2021 в 11 часов 00 минут в системе видеоконференцсвязи (далее ВКС).

09.11.2021 в Санкт-Петербургского УФАС России поступили пояснения ПАО «Финансовая корпорация Открытие» (вх. 34567-ЭП/21), согласно которым Банк не признает своей вины и указывает на то, что направленное голосовое сообщение носит информационный характер. Кроме того, Банк указал, что прекратил осуществлять информирование заявителя.

10.11.2021 на рассмотрение дела № 078/05/18-1281/2021 в режиме ВКС присутствовал заявитель (согласно обращению) и представитель лица в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от ПАО «Финансовая корпорация Открытие» - <...>, который подтвердил позицию ПАО «Финансовая корпорация Открытие» указанную в письменных пояснениях.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель 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»: «...Федеральным законом «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента. Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламораспространителя. 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 рекламораспространителя (пункт 15 постановления Пленума Высшего

Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

Так, по мнению ФАС России, согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования статьи 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя....».

В материалах дела № 078/05/18-1281/2021 отсутствует предварительное согласие заявителя на получение звонков рекламного характера, распространенных ПАО «Финансовая Корпорация Открытие».

Волеизъявление абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя, а именно ПАО «Финансовая Корпорация Открытие», не выражено.

На основании вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама была распространена с нарушением части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России своим решением от 17 ноября 2021 года № 78/32297/21 по делу № 078/05/18-1281/2021 признала ненадлежащей рекламу, распространённую 14.09.2021 в 12:56 на абонентский номер заявителя посредством совершения звонка от абонента с номером <...>. Комиссия усмотрела в действиях ПАО Банк «ФК Открытие» нарушение части 1 и 2 статьи 18 Закона о рекламе.

Субъекты ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе определены статьёй 38 Закона о рекламе. В силу части 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламораспространитель несёт ответственность за нарушение требований частей 1 и 2 статьи 18 этого закона.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (часть 4 статьи 38 Закона о рекламе).

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа.

Время совершения административного правонарушения: длящееся правонарушение выявлено 14 сентября 2021 года.

Место совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург.

Таким образом, в действиях рекламодателя ПАО Банк «ФК Открытие» как юридического лица усматривается наличие события административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Санкт-Петербургское УФАС России уведомлением от 01 августа 2022 года № 78/17919/22 сообщило ПАО Банк «ФК Открытие» о том, что составление протокола об административном правонарушении в отношении данного общества состоится 15 августа 2022 года в 11 часов 30 минут.

На момент составления протокола об административном правонарушении в распоряжении Управления имелись сведения о надлежащем уведомлении ПАО Банк «ФК Открытие» о месте и времени составления протокола.

ПАО Банк «ФК Открытие» получило указанное уведомление 9 августа 2022 года.

В назначенное время от ПАО Банк «ФК Открытие» явился <...> .

<...> предоставил позицию Банка по настоящему делу (вх. № 20843/22), согласно которой ПАО Банк «ФК Открытие» считает, что в его действиях отсутствует состав административного правонарушения, в связи с тем, что звонок рассматриваемый в деле № 078/05/18-1281/2021 не является рекламой.

Определением Санкт-Петербургского УФАС России от 17.08.2022 исх. № 78/19129/22 срок рассмотрения дела № 078/04/14.3-992/2022 продлен до 30.09.2022. Рассмотрение дела назначено на 05 сентября 2022 года в 10 часов 45 минут в режиме ВКС.

31.08.2022 в адрес Санкт-Петербургского УФАС России поступили пояснения ПАО Банк «ФК Открытие» вх. № 22455-ЭП/22.

05.09.2022 на рассмотрение дела № 078/04/14.3-992/2022 в режиме ВКС присутствовал представитель по доверенности ПАО Банк «ФК Открытие» <...>, который подтвердил позицию ПАО Банк «ФК Открытие» изложенную в пояснениях (вх. № 20843/22) и в протоколе № ОБ/18897/22, согласно которой Банк просит при вынесении административного наказания учесть статью 2.9 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1. КоАП РФ, юридическое лицо признаётся виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В Санкт-Петербургском УФАС России отсутствуют сведения об обстоятельствах, свидетельствующих об отсутствии у ПАО Банк «ФК Открытие» возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, а также об обстоятельствах, свидетельствующих о принятии всех зависящих от ПАО Банк «ФК Открытие» мер по их соблюдению.

В соответствии с пунктом 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершённого им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-992/2022 обнаружены обстоятельства отягчающие административную ответственность, в том числе повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП за совершение однородного административного правонарушения.

В соответствии с частью 1 статьи 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, за исключением случая, предусмотренного частью 2 настоящей статьи.

21.03.2022 ПАО Банк «ФК Открытие» исполнило Постановление Управления антимонопольной службы по Кемеровской области в рамках административного дела № 042/04/14.3-1837/2021 по признакам нарушения статьи 14.3 КоАП РФ.

02.02.2022 ПАО Банк «ФК Открытие» исполнило Постановление Управления антимонопольной службы по Краснодарскому краю в рамках административного дела № 023/04/14.3-5209/2021 по признакам

нарушения статьи 14.3 КоАП РФ.

24.01.2022 ПАО Банк «ФК Открытие» исполнило Постановление Управления антимонопольной службы по Воронежской области в рамках административного дела № 036/04/14.3-369/2021 по признакам нарушения статьи 14.3 КоАП РФ.

03.02.2022 ПАО Банк «ФК Открытие» исполнило Постановление Управления антимонопольной службы по Санкт-Петербургу в рамках административного дела № 078/04/14.3-1377/2021 по признакам нарушения статьи 14.3 КоАП РФ.

02.02.2022 ПАО Банк «ФК Открытие» исполнило Постановление Управления антимонопольной службы по Краснодарскому краю в рамках административного дела № 023/04/14.3-5631/2021 по признакам нарушения статьи 14.3 КоАП РФ.

24.02.2022 ПАО Банк «ФК Открытие» исполнило Постановление Управления антимонопольной службы по Республике Алтай в рамках административного дела № 004/04/14.3-443/2021 по признакам нарушения статьи 14.3 КоАП РФ.

24.02.2022 ПАО Банк «ФК Открытие» исполнило Постановление Управления антимонопольной службы по г. Москве в рамках административного дела № 077/04/14.3-732/2022 по признакам нарушения статьи 14.3 КоАП РФ.

08.06.2022 ПАО Банк «ФК Открытие» исполнило Постановление Федеральной антимонопольной службы в рамках административного дела № 08/04/14.3-20/2022 по признакам нарушения статьи 14.3 КоАП РФ.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-992/2022 обнаружены обстоятельства смягчающие административную ответственность ПАО Банк «ФК Открытие». Так ПАО Банк «ФК Открытие» добровольно прекратило противоправное поведение, которое выразилось в нарушении части 1 и части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе». Данный факт установлен в рамках производства по делу № 078/05/18-1281/2021

На основании изложенного, руководствуясь ст. 2.1, ст. 4.1, ч.1 ст.14.3, ст. 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Назначить ПАО Банк «ФК Открытие» (адрес: 115114, Москва, ул. Летниковская, д. 2, стр. 4, ОГРН 1027739019208, ИНН 7706092528, КПП

770501001) административное наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (трехсот тысяч) рублей 00 копеек за совершение административного правонарушения (нарушение части 1 и части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. ПАО Банк «ФК Открытие» представить в Санкт-Петербургское УФАС России копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа.

Штраф должен быть перечислен на следующие реквизиты:

ИНН 7825413361, КПП 78010100,

Получатель: УФК по г. Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России)

Счёт № 40102810945370000005

Северо-Западное ГУ Банка России по г. Санкт-Петербургу

БИК 014030106

УИН 16100500000001491093

Код дохода (КБК): 161 1 16 01 141 01 0003 140 (денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемые федеральными органами государственной власти)

ОКТМО 40307000

Платёжные поручения оформляются плательщиками в соответствии с Правилами указания информации в полях расчётных документов на перечисление налогов, сборов и иных платежей в бюджетную систему Российской Федерации, утверждённых Приказом Минфина РФ от 24.11.2004 № 106н.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно частью 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 в надлежащем порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

На основании статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229 «Об исполнительном производстве», постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

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