ПАО Банк «ФК Открытие»

ул. Летниковская, 2, стр. 4,

г. Москва, 115114

копия потерпевшему:

<……..>

<……..>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу
об административном правонарушении № 08-28/А46-19

«04» апреля 2019 года г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (адрес: 123423, г. Москва, Карамышевская наб., д. 44) Стрельников Дмитрий Юрьевич, рассмотрев протокол и материалы дела № 08-28/А46-19 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП), возбужденного в отношении ПАО Банк «ФК Открытие» (место нахождения: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 2, строение 4; ОГРН: 1027739019208; ИНН: 7706092528; КПП: 770501001, дата регистрации в качестве юридического лица 01.07.2002) (далее – ПАО Банк «ФК Открытие»), в отсутствие законного представителя ПАО Банк «ФК Открытие», извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении, направившего защитника Арбузова К.А. (доверенность от 27.09.2018).

УСТАНОВИЛ:

22.03.2019 начальником отдела контроля за рекламной деятельностью Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области А.А. Федоровой составлен протокол № 08-28/А46-19 об административном правонарушении (исх. № 08/4416/19 от 22.03.2019).

Московским областным УФАС России установлен факт поступления на территории Московской области 10.12.2018 в 13:55 на принадлежащий заявителю абонентский номер <……..> СМС-сообщения следующего содержания: «Участвуй в розыгрыше до 100 000 руб в декабре! Оформите бесплатную opencard с кредитным лимитом до 300 000 руб» без предусмотренного частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно письменным пояснениям ПАО Банк «ФК Открытие», рассматриваемое смс-сообщение распространялось ООО «ОСК» на основании Договора № sms-02/07-09 от 04.06.2009, заключенного между КБ «РБР» (ЗАО) (Заказчик) и ООО «ОСК» (Исполнитель). Коммерческий Банк «Русский Банк Развития» (Закрытое

акционерное общество) изменил наименование на Открытое акционерное общество Банк «Открытие» (п. 1.1. гл. 1 Устава ОАО Банк «Открытие»). Открытое акционерное общество «Банк Открытие» 05.11.2014 г. прекратило деятельность в связи с реорганизацией в форме присоединения к Открытому акционерному обществу «Ханты-Мансийский банк», организационно правовая форма которого была изменена на Публичное акционерное общество «Ханты-Мансийский банк». Публичное акционерное общество «Ханты-Мансийский банк» 22.08.2016 г. прекратило деятельность в связи с реорганизацией в форме присоединения к Публичному акционерному обществу Банк «Финансовая Корпорация Открытие».

Согласие <……..> на получение рекламы было получено ПАО Банк «ФК Открытие» при заключении договора об оказании услуг связи.

Рассмотрев представленные документы и материалы установлено следующее.

Согласно письменным пояснениям ПАО «МТС», абонентский номер <……..> выделен ПАО «МТС» <……..> на основании договора об оказании услуг подвижной связи.

ПАО «МТС» подтверждает факт поступления 10.12.2018 в 13:55 на абонентский номер <……..> рекламного СМС-сообщения от отправителя (OTKRITIE). Кроме того, поступление указанного СМС-сообщения подтверждается скриншотом, приложенным к обращению.

Объектом спорного СМС-сообщения является оказание услуг по предоставлению кредита.

Целью распространения СМС-сообщения является привлечение внимания к акции, проводимой ПАО Банк «ФК Открытие», формирование или поддержанию интереса к нему и его продвижению на рынке.

Таким образом рассматриваемое СМС-сообщение является рекламой.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой признается 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 пунктом 1 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи) абонентом признается пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно части 1 статьи 18 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.

Согласно пункту 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя либо рекламораспространителя.

Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно, во-первых, относиться к конкретному рекламодателю либо рекламораспространителю, во-вторых, – должно быть выражено явно.

Согласно материалам дела № 08-28/А46-19 абонентский номер <……..>выделен ПАО «МТС» <……..> на основании договора об оказании услуг подвижной связи.

Между КБ «РБР» (ЗАО) (Заказчик) и ООО «ОСК» (Исполнитель) 04.06.2009 был заключен Договор предоставления услуг № sms-02/07-09 (далее – Договор). Предметом Договора является предоставление за плату Исполнителем Заказчику услуг по предоставлению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке SMS-сообщений.

Согласно пунктом 3 Правил предоставления услуг, являющихся Приложением № 2 от 04.06.2009 к Договору (далее – Правила), ООО «ОСК» предоставляет КБ «РБР» (ЗАО) услуги доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование и доставку СМС-сообщений.

В соответствии с пунктом 12 Правил Заказчик обязуется использовать услуги только для передачи информации своим сотрудникам и/или клиентам.

Согласно пункту 14 Правил, Заказчик обязуется не использовать услугу для распространения ненужной получателю, незапрошенной информации вида СПАМ: в частности, являются недопустимыми следующие действия: Рассылка информации получателям, высказавшим ранее явное нежелание получать эту информацию.

В соответствии с пунктом 2.5 Договора СПАМ – массовая рассылка СМС-сообщений рекламного или иного характера лицам, не являющимся абонентами Заказчика, а также рассылка Абонентам Заказчика информации, не относящейся к предмету договора о банковском обслуживании.

ПАО Банк «ФК Открытие» представило в материалы дела Заявление <……..> на открытие текущего банковского счета физического лица <……..> (далее – Заявление на открытие счета). Согласно пункту 2 раздела 2 «Декларация клиента»

Заявления на открытие счета <……..> выразил согласие на направление ему Коммерческих предложений Банка.

В соответствии с разделом 1 «Персональные данные клиента» Заявления на открытие счета, Заявитель указал контактный телефон <……..>. Таким образом, <……..> выразил свое согласие на возможность получения рекламной информации на определенный номер телефона <……..>.

Вместе с тем, рекламное СМС-сообщение было направлено на абонентский номер <……..>.

Доказательств предварительного согласия <……..> на направление ему рассматриваемого рекламного СМС-сообщения на абонентский номер <……..> ПАО Банк «ФК Открытие» не представлено.

Согласно письму ФАС России от 27.06.2016 № АД/43482/16, в случае направления информации по сетям электросвязи, 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, способного формировать интерес к данному объекту рекламирования.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, ПАО Банк «ФК Открытие» является рекламораспространителем указанной рекламы.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Учитывая изложенное, ПАО Банк «ФК Открытие» нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Ответственность за совершение административного правонарушения предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП).

Время совершения административного правонарушения: 10.12.2018 в 13:55.

Место совершения административного правонарушения: Московская область.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, по делу не установлено.

Доказательства малозначительности совершенного правонарушения не представлены и при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, по делу не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

На основании изложенного, учитывая обстоятельства совершенного административного правонарушения, руководствуясь статьями 23.48, 29.1, 29.7, 29.9 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ПАО Банк «ФК Открытие» (место нахождения: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 2, строение 4; ОГРН: 1027739019208; ИНН: 7706092528; КПП: 770501001, дата регистрации в качестве юридического лица 01.07.2002) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП 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 статьёй 31.5 КоАП.

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

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

ИНН 7703671069 КПП 770301001

УФК по Московской области

(для Московского областного УФАС России)

Банк: ГУ Банка России по ЦФО,

р/с 40101810845250010102

БИК 044525000

ОКТМО 46000000

КБК 16111626000016000140

УИН 16116040400001583313

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, необходимо направить по факсу **8(499)755-23-23 доб. 050-892** или по электронной почте **to50@fas.gov.ru**.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и части 3 статьи 30.1, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении,

вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП 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 Д.Ю. Стрельников

В.М.М

8(499)755-23-23 (доб.050-216)