

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 072/04/14.3-260/2022

об административном правонарушении

28.06.2022г. г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России) <...>, рассмотрев материалы дела №072/04/14.3-260/2022, возбужденного в отношении «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) (адрес: 675004, Амурская область, г. Благовещенск, ул. Амурская, д.225, ОГРН 1022800000079, ИНН 2801023444, КПП 280101001, дата регистрации:14.02.1992г.) по признакам нарушения части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии представителя (защитника) «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) – <...> (доверенность №6 от 12.01.2022г.), которому права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные ст.25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс) разъяснены,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе № 072/05/18-52/2021 от 18.02.2022г. признана ненадлежащей реклама следующего содержания:

«-Алло.

- Добрый день, <...>?

- Да, кто спрашивает?

- Меня зовут Софья, менеджер по работе с корпоративными клиентами Азиатско-Тихоокеанского Банка. <...>, я звоню Вам, как руководителю организации, ведь Вас наверняка заботит вопрос экономии на расходах Банка. Мы в свою очередь готовы предложить лучшие условия по расчётно-кассовому обслуживанию и не только ...

- А откуда мой номер у вас?

- Нам предоставляют номера контрагенты, которые с нами работают, Ваши контрагенты, они рекомендуют для открытия счета ...

- Нет, ничего не надо, я на вас жалобу в ... антимонопольную службу напишу, мне не нужны рекламные звонки, абсолютно.

- Я Вас поняла, до свидания», распространенная 06.10.2021г. в 12:00 с абонентского номера +79617394265 посредством телефонной связи без предварительного согласия абонента +<...>, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

25.05.2022г. специалистом Тюменского УФАС России в отношении «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) был составлен протокол об административном правонарушении № 072/04/14.3-260/2022.

Исследовав материалы административного дела, установлено следующее.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе, реклама - это 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. Объект рекламирования – товар, средство его индивидуализации, 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.

Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама. Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

Таким образом, звонок рекламного характера, поступивший 06.10.2021г. в 12:00 на абонентский номер +<...> от абонента +79617394265, является рекламой с четко определяемым объектом рекламирования - услуги Азиатско-Тихоокеанского Банка, на привлечение внимания к которым направлен объект рекламирования, а следовательно, на которую распространяются требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В данном случае, лицо, в адрес которого распространялась реклама заранее не определено.

Согласно статье 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Таким образом, учитывая, что в материалы дела не представлено письменное

согласие абонента на получение звонков рекламного характера, нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства РФ о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством РФ об административных правонарушениях.

Ответственность за нарушение требований ч.1 ст. 18 Закона о рекламе несет рекламодатель (ч. 7 ст. 38 ФЗ "О рекламе").

«Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) является рекламодателем, поскольку рассматриваемый звонок рекламного характера был направлен с абонентского номера, выделенного «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) (адрес: 675004, Амурская область, г. Благовещенск, ул. Амурская, д.225, ОГРН 1022800000079, ИНН 2801023444, КПП 280101001, дата регистрации: 14.02.1992г.) на основании Договора об оказании услуг связи «Билайн» № <...> от <...>г..

В соответствии с Условиями заключенного Договора, Абонент принял на себя обязательство:

подп.3, п. 4.1: не использовать предоставляемые по Договору телефонные номера для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства РФ о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством РФ об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Частью 2 указанной статьи предусмотрено, что юридическое лицо признается 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.

«Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) имело возможность для соблюдения законодательства РФ о рекламе, поскольку в ходе рассмотрения настоящего дела не установлены факты, а в материалах административного дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что Обществом были приняты все зависящие от него меры, направленные на недопущение совершения вменяемого административного правонарушения.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 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 пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Объектом правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы, а также регламентированный порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективную сторону состава административного правонарушения образует распространение рекламы с нарушением требований законодательства о рекламе, а именно ч.1 ст. 18 Закона о рекламе.

Правонарушение, предусмотренное ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям пренебрежительным отношением лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям, предусмотренным Законом о рекламе, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Часть 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусматривает наступление административной ответственности вне зависимости от наличия/отсутствия отрицательных последствий распространения ненадлежащей рекламы.

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/14.3-260/2022 выступает – «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) (адрес: 675004, Амурская область, г. Благовещенск, ул. Амурская, д.225, ОГРН 1022800000079, ИНН 2801023444, КПП 280101001, дата регистрации: 14.02.1992г.).

Вина «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) состоит в том, что оно не выполнило установленных Законом о рекламе требований и не предприняло всех зависящих от него мер по их соблюдению.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО), распространяя вышеуказанную рекламу, с нарушением рекламного законодательства, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – город Тюмень.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела №072/05/18-52/2021 – 06.10.2021г.

В своих пояснениях «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) подтверждает, что им был совершен телефонный звонок 06.10.2021г. в 12:00 на абонентский номер +<...>, однако, по мнению Банка, им не была озвучена информация, способная привлечь внимание потребителей, сформировать положительное представление о реализуемой услуге, необходимое для ее продвижения и поддержания интереса. Звонок носил информационный характер, соответственно согласие абонента не

требуется.

Вместе с тем, экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В рассматриваемом случае доведенная до заявителя информация отвечает квалифицирующим признакам рекламы:

- распространена посредством телефонной связи;

- направлена на привлечение внимания к рекламируемому товару - услугам Азиатско-Тихоокеанского Банка.

Дело об административном правонарушении № 072/04/14.3-260/2022 в соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера, совершенного «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) административного правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения, при рассмотрении дела не установлено.

Пунктом 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» предусмотрено, что малозначительность 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.

Безразличное отношение лица к своим публично-правовым обязанностям, которые установлены действующим законодательством, свидетельствует о существенной угрозе охраняемым общественным отношениям. Следовательно, признать допущенное «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) правонарушение в качестве малозначительного недопустимо.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Срок давности привлечения «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ, замена административного

наказания в виде административного штрафа предупреждением являющимся 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 настоящего Кодекса 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 указанного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на сайте <https://rmsp.nalog.ru/>, «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) не является малым или средним предприятием.

С учетом изложенного административное наказание в отношении «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) в виде административного штрафа, не подлежит замене на предупреждение.

Обстоятельств исключающих административную ответственность, не установлено.

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.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, признаются: добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении.

Вместе с тем, «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) уже привлекалось к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе. Постановлением Алтайского УФАС России от 20.04.2021 по делу №022/04/14.3-286/2021 к Банку применена мера наказания в виде штрафа в размере 100 000 рублей, постановление вступило в законную силу 08.05.2021, штраф уплачен 17.05.2021, постановлением Иркутского УФАС России от 22.07.2021 по делу №038/04/14.3-1115/2021 к Банку применена мера наказания в виде штрафа в размере 100 000 рублей, постановление вступило в законную силу 02.08.2021, штраф уплачен 25.01.2022, постановлением Приморского УФАС России от 29.07.2021 по делу №025/04/14.3-842/2021 к Банку применена мера наказания в виде штрафа в размере 100 000 рублей, постановление вступило в законную силу 02.09.2021, штраф уплачен 12.10.2021, постановлением Приморского УФАС России от 10.09.2021 по делу №025/04/14.3-894/2021 к Банку применена мера наказания в виде штрафа в размере 100 000 рублей.

Согласно ст. 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.

На момент совершения рассматриваемого административного правонарушения (06.10.2021г.) «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) было привлечено к административной ответственности и со дня окончания исполнения вышеупомянутых постановлений один год не истек.

Таким образом, совершение правонарушения повторно признается обстоятельством, отягчающим административную ответственность

На основании изложенного, руководствуясь частью 7 статьи 5, пункта 2 части 2 статьи 28, частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», статьями 4.1, 4.1.1., 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Применить к «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) (адрес: 675004, Амурская область, г. Благовещенск, ул. Амурская, д.225, ОГРН 1022800000079, ИНН 2801023444, КПП 280101001, дата регистрации: 14.02.1992г.), меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей за совершение правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3. КоАП РФ.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Получатель платежа: Управление Федерального казначейства по Тюменской области (Тюменское УФАС России)

Наименование банка: Отделение Тюмень Банка России/УФК по Тюменской области г. Тюмень

ЕКС (номер банковского счета): 40102810945370000060

Номер казначейского счета: 03100643000000016700

БИК: 017102101

ИНН: 7202081799

КПП: 720301001

ОКТМО: 71701000

код бюджетной классификации – 161 116 01141 01 0003 140

УИН: 16100500000001434359

Назначение платежа: «Нарушение ч.1 ст.14.3 КоАП РФ».

Согласно статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен в

полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу

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, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 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 управления <...>