

Акционерное общество "Газпромбанк"

## **ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

### **по делу № 025/04/14.3-868/2022 о назначении административного наказания**

25 ноября 2022 года г. Владивосток

10 часов 00 минут

Я, заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 025/04/14.3-868/2022 в отношении юридического лица – акционерного общества «Газпромбанк» (ОГРН 1027700167110, дата присвоения ОГРН 28.08.2002, ИНН 7744001497, КПП 772801001) (далее - А О «Газпромбанк»), в связи с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), выразившегося в распространении ненадлежащей рекламной информации, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

24.02.2022 по результатам рассмотрения дела № 025/05/18-62/2022, Комиссия Приморского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) признала ненадлежащей рекламу, нарушающей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

При рассмотрении дела № 025/05/18-62/2022 Комиссией установлены следующие обстоятельства.

27.12.2021 в Приморское УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 9445) (далее также – Заявитель), в котором он сообщил о распространении на его телефонный номер <...> в нарушение требований ФЗ «О рекламе», рекламного sms-сообщения, согласие на получение которого он не давал.

Рекламное sms-сообщение поступило 25.12.2021 в 10:02 с телефонного номера с буквенным обозначением «Gazprombank» следующего содержания:

*«Сергей Юрьевич, самые смелые мечты сбываются с кредитом от Газпромбанка – от 6.9% и до 5 млн руб. Подайте заявку на [gpb.ru/ccash](http://gpb.ru/ccash) При сумме до 1 млн руб. нужен только паспорт! Банк ГПБ (АО). Не оферта».*

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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 пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является 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 пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или

иного введения в оборот.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи 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.

Из информации, представленной ПАО «МТС» (вх. № 10 ДСП от 25.01.2022) следует, что телефонный номер с буквенным обозначением «Gazprombank», с которого поступило sms-сообщение, используется ООО «СМС Трафик». Оператор связи представил копию договора № б/н от 12.12.2017 заключенного с ООО «СМС Трафик» и приложение № 1 к договору от 12.12.2017, в котором содержится буквенное обозначение «Gazprombank».

Определением Приморского УФАС России от 26.01.2022 (исх. № 558/07-3) в отношении ООО «СМС Трафик» и Банка было возбуждено дело № 025/05/18-62/2022 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

21.02.2022 от Банка поступили письменные пояснения (вх. № 1112), из которых следует, что рассылка осуществлялась на основании договора от 15.09.2011 № 248/10 заключенному между Банком и ООО «СМС Трафик». Согласно указанному договору ООО «СМС Трафик» представляет Банку услугу «Отсылка sms». Рекламодателем является Банк, который самостоятельно разработал рекламный текст. Заявитель не является клиентом Банка. Согласно имеющейся информации телефонный номер, на который поступила реклама, принадлежит другому лицу, который является клиентом Банка.

После получения определения Банком предприняты меры по актуализации телефонного номера клиента, а на номер Заявителя направление рекламы прекращено.

24.02.2022 представитель Банка поддержала представленные ранее пояснения. В материалы дела представлена копия клиентской карточки.

Изучив имеющиеся материалы настоящего дела, Комиссия признает рассматриваемое рекламное sms-сообщение ненадлежащей рекламой, нарушающей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» по следующим основаниям.

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

Предварительное согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента, однозначно установить и подтвердить, кто именно предоставил такое согласие.

Согласия Заявителя на получение рекламного sms-сообщения от указанного мероприятия в материалы дела не представлено.

В соответствии с частями 6, 7, 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель. Рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Комиссия считает, что реклама, распространялась без предварительного согласия абонента, тем самым с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», где ООО «СМС Тарифик» является рекламораспространителем, а АО «Газпромбанк» является рекламодателем и рекламопроизводителем.

В соответствии с частью 4 статьи 38 ФЗ «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 частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, 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, в действиях АО «Газпромбанк», как рекламодателя и рекламопроизводителя, следствием которых явилось распространение рекламы с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

*Датой совершения административного правонарушения следует считать 25.12.2021 (дата поступления рекламы).*

*Местом совершения правонарушения следует считать г. Владивосток.*

В связи с вышеизложенным, 30.09.2022 Приморским УФАС России было направлено уведомление о составлении протокола (исх. № 7033/07) и направлено АО «Газпромбанк» (почтовый идентификатор № 80080677504090).

21.10.2022 на составление протокола об административном правонарушении явился представитель АО «Газпромбанк» - <...> (доверенность Д-042.28/503).

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ, частью 5 статьи 25.5 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении (в том числе его защитник/представитель) вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, а также пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

Согласно части 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ, в случае неявки лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, если оно извещено в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в его отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

До составления протокола, представителем <...> представлены письменные пояснения по факту возбуждения в отношении банка дела № 025/04/14.3-868/2022 (вх. б/н от 11.11.2022).

Представитель <...> при составлении протокола поддержала представленные пояснения из которых следует, что общество не согласно с вменяемым нарушением.

Определением от 11.11.2022 (исх. от 14.11.2022 № 5051/22) дело назначено к рассмотрению.

25.11.2022 на рассмотрение дела явился представитель по доверенности <...> которая поддержала ранее представленные пояснения.

Исследовав имеющиеся в материалах дела документы, прихожу к заключению, что распространенная информация АО «Газпромбанк» является рекламой и распространялась/размещалась с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». В материалы дела не представлено надлежащее согласие абонента на получение рекламной информации.

Установлено, что ранее АО «Газпромбанк» не привлекалось Приморским УФАС России к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе в течение года.

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.

При назначении административного наказания лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, может признать смягчающими обстоятельства, не указанные в КоАП РФ или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, 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 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 КоАП РФ,

за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно пункту 3 статьи 3.4 КоАП РФ 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ.

Правонарушение не нанесло вредных последствий, не повлекло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, безопасности государства, а также не причинило имущественного ущерба. Учитывая изложенное, считаю возможным административное наказание в виде административного штрафа заменить на предупреждение.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, а также отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных статьей 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо – АО «Газпромбанк» (ОГРН 1027700167110, дата присвоения ОГРН 28.08.2002, ИНН 7744001497, КПП 772801001) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившегося в распространении рекламы с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Применить к АО «Газпромбанк» меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции

2022-1431