

АО «Почта Банк»

Преображенская площадь, д.8

г. Москва, 107061

<...>

Заявителю (потерпевшему лицу)

Дело №022/04/14.3-158/2021

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №9

о назначении административного наказания

по делу №022/04/14.3-158/2021 об административном правонарушении

23 марта 2021г. г. Барнаул

Я, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол №5 от 10.03.2021 об административном правонарушении, составленный начальником отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, а также материалы дела об административном правонарушении №022/04/14.3-158/2021 в отношении Акционерного общества «Почта Банк» (далее – АО «Почта Банк»), ОГРН 1023200000010; адрес местонахождения юридического лица: 107061, г. Москва, площадь Преображенская, д.8,

в отсутствие потерпевшего (уведомлен надлежащим образом),

в отсутствие представителя АО «Почта Банк» (заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя вхд.№212824 от 19.03.2021г.),

УСТАНОВИЛ:

согласно протоколу об административном правонарушении №5 от 10.03.2021г. АО «Почта Банк» допущено нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), что указывает на событие и состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

24.07.2020г. в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю на рассмотрение поступило заявление гражданина Российской Федерации о получении 24.07.2020г. в 06:44 на абонентский номер <...> с номера «РОСНТАВАНК» смс-сообщения с нежелательной рекламой финансовой услуги: «Владимир, позвольте себе 120 дней свободы от %! Всё возможно с кредитной картой «Элемент 120»: беспроцентный период до 4-х месяцев, предварительно одобренный лимит до 430000 р., оформление бесплатное. Получите карту прямо сейчас в офисе Почта Банка».

По информации, предоставленной ПАО «МТС», рассматриваемое смс-сообщение было отправлено абонентом АО «Лето Банк» (ИНН 3232005484) с номера «РОСНТАВАНК» (+7-985-240-26-44) в рамках Дополнительного соглашения №1 от 15.05.2014г. к Договору об оказании услуг связи от 23.10.2012г. № 177368296528, заключенного между ПАО «МТС» и АО «Лето Банк». С 17 марта 2016г. АО «Лето Банк» переименовано в АО «Почта Банк».

В соответствии со ст.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.

Согласно п.2 ст.3 Федерального 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.

Федеральный закон «О рекламе» предъявляет общие требования к рекламе: «Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются».

Согласно ч.1 ст.18 Федерального 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.

В соответствии с п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя-распространителя.

Согласно пояснениям АО «Почта Банк» 28.04.2016г. от заявителя поступила заявка №15301758 на получение кредита «Потребительский кредит» в АО «Почта Банк». При направлении заявки на проверку в клиентском центре были приложены скан паспорта и фотография заявителя. По результатам рассмотрения заявки Банком было принято положительное решение, однако заявитель от оформления кредита в дальнейшем отказался. Подав заявку на кредит, заявитель предоставил Банку свое согласие на обработку персональных данных и рассылку рекламы. Поскольку по заявке №15301758 от 28.04.2016г. проставлен отказ клиента, в данном случае все печатные формы не сохранились, в связи с чем, документы, подтверждающие согласие заявителя на получение рекламы у Банка отсутствует.

При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель-распространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель-распространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

АО «Почта Банк» не представлено доказательств получения согласия абонента номера <...> на получения рекламы, следовательно реклама распространена с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама – реклама, несоответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст.18 настоящего Федерального закона несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с материалами дела, рекламодателем рассматриваемой рекламы является АО «Почта Банк» (ОГРН 1023200000010, ИНН 3232005484).

Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, реклама «Владимир, позвольте себе 120 дней свободы от %! Всё возможно с кредитной картой «Элемент 120»: беспроцентный период до 4-х месяцев, предварительно одобренный лимит до 430000 р., оформление бесплатное. Получите карту прямо сейчас в офисе Почта Банка», распространенная 24.07.2020г. на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения с номера «РОСНТАВАНК», признана ненадлежащей, не соответствующей требованиям ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч.4 ст.38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч.1 ст.2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или закона субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч.2 ст.2.1 настоящего Кодекса, 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.

АО «Почта Банк» имело реальную возможность обеспечить соблюдение законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, но не приняло к тому надлежащих мер, что привело к нарушению ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» и влечет административную ответственность в соответствии с ч.1 ст.14.3 КоАП.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности. У АО «Почта Банк» имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством Российской Федерации о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, следовательно, в действиях АО «Почта Банк» имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

Антимонопольным органом не установлено обстоятельств, находящихся вне контроля АО «Почта Банк» и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие АО «Почта Банк» должных мер по соблюдению требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в соответствии с которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

10.03.2021г. протокол об административном правонарушении был составлен в отсутствие АО «Почта Банк», надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте его составления. Копия протокола была направлена в адрес Общества заказным письмом с уведомлением о вручении.

19.03.2021г. в антимонопольный орган поступили пояснения по делу от АО «Почта Банк». Общество полагает, что информация, отправленная 24.07.2020г. в 06:44 на мобильный номер <...> с номера «РОСНТАВАНК», была персонифицирована, не была доступна иным лицам, получатель информации был заранее определен. Указанное обстоятельство Общество подтверждает тем, что 28.04.2016г. от получателя информации – физического лица в АО «Почта Банк» поступила заявка №15301758 на получение кредита по программе «Потребительский кредит». При направлении заявки на проверку указанным лицом были приложены скан паспорта и фотография, а также предоставлен Банку согласие на обработку персональных данных и рассылку информации.

АО «Почта Банк» считает, что в действиях Общества отсутствует состав административного правонарушения, и просит производство по делу прекратить.

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 рекламодателя.

Распространенная информация «Владимир, позвольте себе 120 дней свободы от %! Всё возможно с кредитной картой «Элемент 120»: беспроцентный период до 4-х месяцев, предварительно одобренный лимит до 430000 р., оформление бесплатное. Получите карту прямо сейчас в офисе Почта Банка» является рекламой по определению, так как содержит все определяющие понятие «реклама» признаки, следовательно, может быть распространена только с соблюдением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

При этом, особенности распространения рекламы посредством смс-сообщений, установленные ст.18 Федерального закона «О рекламе», закрепляют обязанность рекламодателя иметь согласие абонента во всех случаях направления ему рекламы.

Вместе с тем, АО «Почта Банк» в материалы дела не представлены согласие абонента номера <...> на обработку персональных данных и рассылку информации, заявка заявителя №15301758 на получение кредита по программе «Потребительский кредит».

В соответствии с реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенном на официальном сайте Федеральной налоговой службы, АО «Почта Банк» не является субъектом малого и среднего предпринимательства.

Установлены обстоятельства, смягчающие ответственность, предусмотренных ст.4.2 КоАП РФ, а именно добровольное исполнение АО «Почта банк» предписания №46 о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, путем внесения абонентского номера заявителя <...> в «стоп лист коммуникаций» с целью исключения дальнейших маркетинговых рассылок.

При рассмотрении настоящего дела, в действиях АО «Почта Банк» установлено обстоятельство, отягчающее административную ответственность, предусмотренное п.2 ч.1 ст.4.3 КоАП РФ – неоднократное совершение однородного правонарушения. 22.01.2021г. постановлением Тульского УФАС России АО «Почта Банк» привлечено к административной ответственности за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» по делу №071/04/14.3-1091/2020, которое вступило в законную силу 05.02.2021г.

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

**ПОСТАНОВИЛ:**

признать Акционерное общество «Почта Банк», ОГРН 1023200000010; адрес местонахождения юридического лица: 107061, г. Москва, площадь Преображенская, д.8, виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (триста тысяч) рублей.

В соответствии с ч.1 ст.32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

**Административный штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:**

УИН <...>

Получатель – УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОГО КАЗНАЧЕЙСТВА ПО АЛТАЙСКОМУ КРАЮ (АЛТАЙСКОЕ КРАЕВОЕ УФАС РОССИИ)

ИНН 2221022528

КПП 222501001

ОКТМО 01701000

Номер казначейского счета 03100643000000011700

Единый казначейский счет 40102810045370000009

Наименование банка – ОТДЕЛЕНИЕ БАРНАУЛ БАНКА РОССИИ//УФК по Алтайскому краю г. Барнаул

БИК ТОФК 010173001

Код дохода 161 1 16 01141 01 0003 140

Назначение платежа: штрафы за нарушение законодательства о рекламе.

В соответствии с ч.5 ст.3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме. Согласно части 9 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», суммы штрафов за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе и неисполнение предписаний антимонопольного органа зачисляются в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации в следующем порядке:

- 1) в федеральный бюджет – 40 процентов;
- 2) в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрированы юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, допустившие нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе – 60 процентов.

Согласно ч.5 ст.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 срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного

подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Копия протокола об административном правонарушении направляется судьбе в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Согласно ч.1 ст.20.25 КоАП РФ 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 ч.4 ст.4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено.

В соответствии со ст.30.1 и ст.30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в районный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч.1 ст.31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Дата вынесения постановления – 23 марта 2021 года.

Дата направления копии постановления – 24 марта 2021 года.

Срок предъявления постановления к исполнению – 2 года.

Руководитель управления

Государственный советник РФ 2 класса <...>