

ПАО «Банк «Санкт-Петербург»  
Малоохтинский пр. д. 64, лит.А, Санкт-Петербург, 195112

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 078/05/18-1639/2021**

28 февраля 2022 года Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

члены Комиссии:

рассмотрев дело № 078/05/18-1639/2021 по признакам нарушения ПАО «Банк «Санкт-Петербург» (адрес места нахождения: 195112, Санкт-Петербург, проспект Малоохтинский, д. 64, литер А, ОГРН: 1027800000140, ИНН 7831000027) части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») по факту распространения рекламы без согласия ее получателя,

в присутствии:

- представителя ПАО «Банк «Санкт-Петербург» - ...

## **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России), осуществляющее государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, поступило заявление физического лица (вх. № 38288-ЭП/21) и дополнения к нему (вх. № 40077-ЭП/21). Заявитель указал, что получил на свой абонентский номер рекламу ПАО «Банк «Санкт-Петербург» по сетям электросвязи. При этом заявитель сообщил, что не давал согласия на получение указанной рекламы.

Как следует из материалов дела, 16.12.2021 на абонентский номер ... от отправителя «BankSPB» поступило короткое текстовое сообщение (смс) «Радуйте себя и своих близких новогодними подарками, подключив кредитный лимит к своей карте Банка «Санкт-Петербург»! Подробнее: <https://promo.bspb.ru/limit>».

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.

Информация, содержащаяся в смс «Радуйте себя и своих близких новогодними подарками, подключив кредитный лимит к своей карте Банка «Санкт-Петербург»! Подробнее: <https://promo.bspb.ru/limit>», является рекламой. В материалах дела нет доказательств, которые бы опровергали данный факт.

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 рекламы по сетям электросвязи, поступившей на его абонентский номер.

Рекламодателем указанной рекламы, распространённой по сетям электросвязи, является ПАО «Банк «Санкт-Петербург» (адрес места нахождения: 195112, Санкт-Петербург, проспект Малоохтинский, д. 64, литер А, ОГРН 1027800000140, ИНН 7831000027).

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 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 27.12.2021 исх. № 78/37768/21 в отношении ПАО «Банк «Санкт-Петербург» возбуждено производство по делу № 078/05/18-1639/2021 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела № 078/05/18-1639/2021 назначено на 26.01.2022 в 11 часов 00 минут в системе видеоконференцсвязи (далее ВКС).

18.01.2022 в Санкт-Петербургского УФАС России поступили пояснения ПАО «Банк «Санкт-Петербург» (вх.1308/22), согласно которым Банк не признает своей вины и указывает на то, что распространённая информация не является рекламой. Кроме того, Банк указывает на наличие договорных отношений с заявителем и согласия на получение рекламы.

Кроме того, Банк указал, что прекратил осуществлять информирование заявителя.

26.01.2022 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, — ПАО «Банк «Санкт-Петербург» - .... Он который подтвердил позицию Банка, указанную в письменных пояснениях.

В ходе рассмотрения дела Комиссия установила противоречие между имеющимися в материалах дела доказательствами.

ПАО «Банк «Санкт-Петербург» ссылается (вх. № 1308/22 от 18.01.2022, вх. № 1990-ЭП/22 от 25.01.2022) на тот факт, что отправляло рекламу на абонентский номер своего клиента. Согласие клиента на получение рекламы предоставлено в момент подписания договора открытия счёта.

Абонент номера ..., на который поступила спорная реклама, в составе своего заявления (вх. № 38288-ЭП/21 от 07.12.2021) представил заявление о закрытии счёта, открытого в соответствии с договором № 942/0112/13-00004600 от 19.08.2013. Заявление было принято сотрудником Банка — .... 30.10.2013. Так же заявитель предоставил заявление об отзыве согласия на обработку персональных данных, принятое сотрудником Банка — ....

26 января 2022 года в ходе заседания Комиссии представитель ПАО «Банк «Санкт-Петербург» ... не смог дать Комиссии исчерпывающие пояснения относительно имеющих в материалах дела противоречий. Вместе с тем представитель ПАО «Банк «Санкт-Петербург» попросил предоставить ему дополнительное время для того, что бы провести дополнительную проверку по данным фактам, в том числе с привлечением иных структурных подразделений ПАО «Банк «Санкт-Петербург».

26.01.2022 в ходе рассмотрения дела Комиссия установила необходимость получения дополнительных доказательств.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 26.01.2022 исх. № 78/1921/22 срок рассмотрения дела № 078/05/18-1639/2021 продлен до 27 марта 2021 года.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 26.01.2022 исх. № 78/1919/22 рассмотрение дела назначено на 28 февраля 2022 года.

25.02.2022 в Санкт-Петербургского УФАС России поступили объяснения ПАО «Банк «Санкт-Петербург», согласно которым Банк провел проверку, по результатам которой заявления об отзыве согласия на обработку персональных данных и заявление на закрытие счета от заявителя в досье Клиента, а так же архиве Банка отсутствуют. Информация о входящих номерах и отметках о получении указанных заявлений также не обнаружена. Проведение дополнительной проверки по факту получения сотрудником ... заявлений Клиента в ДО «На Кирочной» не представляется возможным в связи с тем, что Банк не состоит с указанным сотрудником в трудовых отношениях с 2015 года.

У Комиссии нет оснований сомневаться в подлинности представленных заявителем документов. Отсутствие возможности опросить бывшего работника не является уважительной причиной для того, чтобы освободить ПАО «Банк «Санкт-Петербург» от обязанности доказывания своей позиции.

Тот факт, что ранее заявитель не обращался в антимонопольный орган с требованием прекратить распространение рекламы на его номер, не может свидетельствовать о его согласии на получение рекламы общества по сетям электросвязи. Бремя доказывания наличия такого согласия лежит именно на Банке. При этом молчание не может считаться таким согласием (по аналогии с пунктом 4 статьи 157.1 Гражданского кодекса Российской Федерации).

С учётом изложенного, проведённая проверка не опровергает доводов заявителя. Доводы ПАО «Банк «Санкт-Петербург» указывают лишь на отсутствие в архиве общества документы от ... (заявитель). При этом доводы банка не свидетельствуют о том, что ... не подавал соответствующие документы в адрес ПАО «Банк «Санкт-Петербург».

ПАО «Банк «Санкт-Петербург» и ... 19 августа 2013 года заключили договор банковского счета физического лица в валюте Российской Федерации.

В силу пункта 2 статьи 846 Гражданского кодекса Российской Федерации банк обязан заключить договор банковского счета с клиентом, обратившимся с предложением открыть счет на объявленных банком для открытия счетов данного вида условиях, соответствующих требованиям, предусмотренным законом и установленными в соответствии с ним банковскими правилами.

Согласно пункту 1 статьи 428 Гражданского кодекса Российской Федерации договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом.

С учётом изложенного, договор банковского счета физического лица в валюте Российской Федерации от 19 августа 2013 года, является договором присоединения. Следовательно, ... не

мог при его заключении требовать изменения его отдельных положений.

Пункт 7.4 договора от 19 августа 2013 года содержит безальтернативное положение о том, что клиент Банка обязан согласиться получение рекламы от ПАО «Банк «Санкт-Петербург».

В этой связи Комиссия не считает такое согласие, полученным в результате свободного волеизъявления клиента Банка.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель 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 рекламодателя. 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 (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 рекламодателя...».

В материалах дела № 078/05/18-1639/2021 отсутствует предварительное согласие заявителя на получение 16.12.2021 рекламы по сетям электросвязи от ПАО «Банк «Санкт-Петербург».

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

Комиссия не усматривает оснований для того, чтобы выдать ПАО «Банк «Санкт-Петербург», предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе на основании следующего.

ПАО «Банк «Санкт-Петербург» сообщило (вх. № 1308/22 от 18.01.2022), что абонентский номер заявителя был исключен из списка рассылки коротких текстовых сообщений с рекламой общества. У Комиссии нет оснований для того, чтобы не доверять ПАО «Банк «Санкт-Петербург» в данной части.

Комиссия, изучив материалы дела, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

## **РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ПАО «Банк «Санкт-Петербург» (адрес места нахождения: 195112, Санкт-Петербург, проспект Малоохтинский, д. 64, литер А,

ОГРН 1027800000140, ИНН 7831000027) 16.12.2021 в 18:15 на абонентский номер заявителя без его согласия, посредством отправки SMS- сообщения от абонента с буквенным обозначением «BankSPB», поскольку в ней нарушены требования, установленные частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Признать в действиях рекламораспространителя ПАО «Банк «Санкт-Петербург» нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 ФЗ «О рекламе», которое выразилось в распространении рекламы по сетям электросвязи без согласия абонента.

3. Не выдавать ПАО «Банк «Санкт-Петербург» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе в связи с добровольным прекращением его нарушения.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 9 марта 2022 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: