

ПАО СБЕРБАНК

ул. Вавилова, д. 19,

г. Москва, 117312

Заявителю –

физическому лицу П.

ПАО «МТС»

ул. Марксистская, д. 4,

г. Москва, 109147

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 053/05/28-238/2022

Резолютивная часть оглашена 21.07.2022

В полном объеме изготовлено 27.07.2022
Новгород

Великий

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской

Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

....

рассмотрев дело № 053/05/28-238/2022 от 18.05.2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении 22.03.2022 в 11 часов 47 минут на абонентский номер Заявителя (далее также физическое лицо П.) ... с абонентского номера 900 SMS-рекламы финансовых услуг Публичного акционерного общества «Сбербанк России» (ИНН: 7707083893; 117312, г. Москва, ул. Вавилова, д. 19; далее – ПАО СБЕРБАНК, Банк),

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – ПАО СБЕРБАНК:

УСТАНОВИЛА:

13.04.2022 в Новгородское УФАС России из аппарата полномочного представителя Президента Российской Федерации в Северо-Западном федеральном округе поступило заявление физического лица П. о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении 22.03.2022 в 11 часов 47 минут на абонентский номер Заявителя ... в сети оператора услуг связи – Публичного акционерного общества «Мобильные телесистемы» (далее – ПАО «МТС») с абонентского номера 900 SMS-рекламы финансовых услуг следующего содержания: «..., откройте СберВклад Прайм с доходностью до 19 % годовых с возможностью пополнения. Получайте самый высокий доход в линейке вкладов Сбера. Узнайте подробности по ссылке <http://www.sberbank.ru/sms/np> или по номеру 900. ПАО Сбербанк» (вх. № 2141 Новгородского УФАС России; далее – Заявление).

Согласно Заявлению какие-либо иные условия оказания данных финансовых услуг помимо величины процентной ставки дохода по вкладу в указанной рекламе отсутствуют, что вводит в заблуждение потребителей относительно выгоды пользования услугами Банка.

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно собранных доказательств было установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» финансовая услуга - банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Согласно пункту 1 статьи 834 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору банковского вклада (депозита) одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором. Если иное не предусмотрено законом, по просьбе вкладчика-гражданина банк вместо выдачи вклада и процентов на него должен произвести перечисление денежных средств на указанный вкладчиком счет.

Таким образом, объектом рекламирования в данном случае являются финансовые (банковские) услуги по открытию банковского вклада.

В соответствии с положениями Закона о рекламе, целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (статья 1 Закона о рекламе).

В силу части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Согласно пункту 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

Однако в рассматриваемой рекламе финансовых (банковских) услуг по открытию банковского вклада содержатся только два условия оказания рекламируемой в ней финансовой (банковской) услуги, влияющие на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугой лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугой лица, а именно условие относительно величины процентной ставки дохода по вкладу («до 19 % годовых»), а также условие о возможности пополнения вклада.

Иных условий оказания рекламируемых финансовых (банковских) услуг по открытию банковского вклада, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугой лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугой лица (минимальная и максимальная сумма принимаемых денежных средств, срок хранения денежных средств и порядок начисления процентов, возможность/невозможность досрочного полного либо частичного снятия денежных средств, размещенных в качестве вклада, и размер процентных ставок в данном случае и т.д.) указанная реклама не содержит.

При этом, как следует из содержания рассматриваемой рекламы, подробности относительно рекламируемых в ней финансовых (банковских) услуг по открытию банковского вклада можно узнать по ссылке <http://www.sberbank.ru/sms/np> или по номеру 900.

Таким образом, в распространенной 22.03.2022 в 11 часов 47 минут на абонентский номер Заявителя ... путем SMS-рассылки с абонентского номера 900 рекламе финансовых (банковских) услуг по открытию банковского вклада имеются признаки нарушений части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе, выразившихся в умалчивании в рекламе такой финансовой услуги, содержащей несколько условий ее оказания, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугой лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугой лица, информации об иных условиях оказания данной финансовой услуги, также влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугой лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугой лица.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе в данной части в соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе несет рекламодатель.

В соответствии с информацией ПАО «МТС» (вх. № 2466 от 29.04.2022

Новгородского УФАС России) рассматриваемая SMS-реклама финансовых (банковских) услуг была направлена с абонентского номера 900, выделенного на основании договора об оказании услуг связи № ... от ... (далее – Договор от ...) ПАО СБЕРБАНК, инициатором SMS-рассылки был сам Банк.

Представленной ПАО «МТС» детализацией входящих SMS-сообщений на абонентский номер Заявителя ... за 22.03.2022 (вх. № 2638 от 13.05.2022 Новгородского УФАС России) факт поступления рассматриваемой SMS-рекламы финансовых (банковских) услуг с абонентского номера 900 подтверждался.

Следовательно, в данном случае имелись все основания полагать, что рекламодателем рассматриваемой SMS-рекламы финансовых (банковских) услуг по открытию банковского вклада, имеющей признаки ненадлежащей и распространенной посредством направления 22.03.2022 в 11 часов 47 минут на абонентский номер Заявителя ... SMS-сообщения с абонентского номера 900, является ПАО СБЕРБАНК.

По результатам рассмотрения Заявления определением от 18.05.2022 было возбуждено настоящее дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ПАО СБЕРБАНК и назначено к рассмотрению на 17.06.2022 в 14 часов 30 минут.

До рассмотрения от ПАО СБЕРБАНК поступили письменные объяснения по делу (вх. № 3223 от 15.06.2022 Новгородского УФАС России), суть которых сводится к следующему.

Рассматриваемое SMS-сообщение содержит ссылку на <http://www.sberbank.ru/sms/mp>, при переходе по которой клиенту открывается личный кабинет системы СбербанкОнлайн, а именно информация с полными условиями по рекламируемому продукту СберВклад Прайм.

Система СбербанкОнлайн – автоматизированная система обслуживания клиентов, позволяющая получать подробную информацию о банковских услугах: счетах, вкладах, банковских картах и кредитах, а также погашать кредиты, открывать вклады, совершать платежи, переводы между вкладами и счетами, переводить денежные средства и т.д.

В данном случае клиенту на экране в наглядном формате открывались сведения относительно валюты вклада, наличия подписки СберПрайм+, процентной ставки, суммы вклада, срока вклада, возможности пополнения вклада, дохода, который получит клиент по окончании выбранного срока вклада, возможности снятия процентов, периодичности выплаты процентов, возможности досрочного закрытия, информации по продлению вклада.

Включение в текст SMS-сообщения ссылки на страницу СбербанкОнлайн

свидетельствует о предоставлении потребителям, заинтересованным в услуге по открытию вклада, дополнительной возможности ознакомиться со всеми существенными условиями ее получения.

Страница СбербанкОнлайн содержала полную информацию по соответствующей финансовой услуге и по ее получению без каких-либо затруднений.

Также для удобства клиент имеет возможность получить полную информацию по вкладу, позвонив по номеру 900, круглосуточно, в любое удобное время, о чем было указано в тексте SMS-сообщения.

Рассматриваемое SMS-сообщение с предложением открыть СберВклад Прайм не является само по себе основанием для принятия лицом, его прочитавшим, решения воспользоваться услугой ПАО СБЕРБАНК.

Для принятия такого решения потребителям требуется исчерпывающая информация об услуге.

В данном случае исчерпывающая информация была размещена на странице личного кабинета клиента в СбербанкОнлайн, о чем сообщалось в SMS-сообщении.

Исходя из вышесказанного, в рассматриваемой рекламе содержались полные и достоверные сведения по продукту, представленные в доступном для восприятия формате.

На основании изложенного, ПАО СБЕРБАНК производство по настоящему делу просило прекратить в связи с отсутствием фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Также до рассмотрения дела ПАО «МТС» была представлена копия вышеупомянутого Договора от ... со всеми приложениями (вх. № 3236 от 15.06.2022 Новгородского УФАС России).

17.06.2022 в 14 часов 30 минут состоялось заседание Комиссии по рассмотрению дела.

На заседании Комиссии присутствовала представитель ПАО СБЕРБАНК по доверенности ...

Иные стороны дела, надлежащим образом уведомленные о дате, времени и месте рассмотрения, своих представителей на рассмотрение не направили, каких-либо ходатайств не заявляли.

Представитель ПАО СБЕРБАНК на рассмотрении поддержала вышеуказанные объяснения по делу в полном объеме, а также дополнительно сообщила следующее.

В данном случае имеется связка «SMS-сообщение со ссылкой и страница

СбербанкОнлайн с полными условиями о продукте», которая должна рассматриваться как единая реклама, спецификой которой является наличие двух составляющих – с технической точки зрения оба действия соединены воедино, так как привязанная страница всегда доступна потребителю, переход осуществляется в один клик, никаких дополнительных действий совершать не надо, следующая страница содержит полную информацию об условиях вклада.

Соответственно, потребителю обеспечивается возможность обращения к сайту для ознакомления со всеми необходимыми сведениями об объекте рекламирования.

То есть реклама носит контекстный характер, направленный на предоставление потребителю ссылки на конкретный источник информации об услуге.

Целью размещения контекстной рекламы является первоочередное обращение потребителя к официальному сайту как информационному ресурсу, расположенному в сети «Интернет», на который переадресует соответствующая гиперссылка, а не использование им непосредственно того продукта, который описан, с учетом того, что объем текста SMS-сообщения не значителен и ограничен.

Следовательно, реклама посредством гиперссылки в сети «Интернет» представляет потребителю реальную возможность перейти к этой ссылке, она всегда активна, перейдя по ней можно изучить всю информацию о продукте без ограничения по времени, при желании также можно увеличить текст, если это экран компьютера, и в наиболее удобном формате ее изучить.

ПАО СБЕРБАНК полагает, что SMS-сообщение в совокупности с содержанием страницы, которая открывается по привязанной ссылке, необходимо рассматривать в качестве единого рекламного продукта.

По данным ПАО СБЕРБАНК, Заявитель пользуется приложением СбербанкОнлайн.

Кроме того, такие SMS-сообщения направлялись только тем клиентам, у кого установлен СбербанкОнлайн, и кто заходил в него хотя бы один раз за последние три месяца.

Таким образом, ПАО СБЕРБАНК заранее определил, кто будет получателем SMS-сообщения, оно рассылалось не всем, что не соответствует понятию «реклама», так как под неопределенным кругом лиц понимаются лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации.

Вместе с тем, доказательства того, что рассылка рассматриваемой

рекламы осуществлялась в данном случае не неопределенному кругу лиц, ПАО СБЕРБАНК в материалы дела представлены не были.

В соответствии с пунктом 31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила), дело рассматривается антимонопольным органом в течение одного месяца со дня вынесения определения о назначении дела к рассмотрению. В исключительных случаях, связанных с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительной информации, указанный срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца.

Согласно пункту 38 Правил рассмотрение дела может быть отложено антимонопольным органом:

по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с невозможностью явки этого лица или его представителя на рассмотрение дела по уважительной причине, подтвержденной соответствующими документами;

в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств;

для привлечения к участию в деле иных лиц, участие которых в деле, по мнению антимонопольного органа, необходимо.

При отложении дела, за исключением отложения дела для замены ненадлежащего лица надлежащим лицом в соответствии с пунктом 35 настоящих Правил, течение срока рассмотрения дела не прерывается. Рассмотрение дела на новом заседании возобновляется с того момента, с которого оно было отложено.

В связи с изложенным, срок рассмотрения настоящего дела Комиссией был продлен до 18.08.2022, рассмотрение дела отложено на 06.07.2022 в 14 часов 30 минут, а у ПАО СБЕРБАНК запрошены доказательства вышеуказанного (определения от 17.06.2022 о продлении срока рассмотрения дела, об отложении рассмотрения дела).

В качестве подтверждения заявленному ПАО СБЕРБАНК 04.07.2022 были представлены выгрузка из автоматизированных систем ПАО СБЕРБАНК по кампании «СберВклад Прайм с доходностью до 19%», а также доказательства, подтверждающие наличие на мобильном телефоне Заявителя установленного СбербанкОнлайн и использование его Заявителем за последние три месяца, предшествующие отправке рассматриваемого SMS-сообщения (вх. № 3686 Новгородского УФАС России).

06.07.2022 в 14 часов 30 минут состоялось заседание Комиссии по рассмотрению дела после отложения.

На заседании Комиссии присутствовала представитель ПАО СБЕРБАНК по доверенности ...

Иные стороны дела, надлежащим образом уведомленные о дате, времени и месте рассмотрения, своих представителей на рассмотрение после отложения не направили, каких-либо ходатайств не заявляли.

Присутствовавшая на рассмотрении представитель ПАО СБЕРБАНК дополнительно пояснила, что вышеупомянутая выгрузка из автоматизированных систем ПАО СБЕРБАНК по кампании «СберВклад Прайм с доходностью до 19%» была сделана в ручном режиме специалистами ПАО СБЕРБАНК из числа клиентов, кто заходил в систему СбербанкОнлайн через приложение или ее веб-версию в течение последних трех месяцев, предшествовавших отправке рассматриваемого SMS-сообщения.

Также представитель ПАО СБЕРБАНК просила приобщить к материалам настоящего дела письмо подразделения ПАО СБЕРБАНК исх. № б/н от 05.07.2022, подтверждающее, что рассылка рассматриваемого SMS-сообщения осуществлялась исключительно таким клиентам, и сообщила, что рассылка происходила, предположительно, автоматически и только 22.03.2022.

Указанное ходатайство Комиссией было удовлетворено и данное письмо приобщено к материалам дела (вх. № 3742 от 06.07.2022 Новгородского УФАС России).

При этом, исчерпывающих пояснений относительно того, каким именно образом формировался список отправки рассматриваемого SMS-сообщения из числа клиентов, кто заходил в систему СбербанкОнлайн через приложение или ее веб-версию в течение последних трех месяцев, а именно специалистами ПАО СБЕРБАНК или автоматически (с помощью программно-аппаратных средств), а также исчерпывающих пояснений относительно срока рассылки рассматриваемого SMS-сообщения и срока продолжительности рекламной акции, в том числе продолжается ли в настоящее время рассылка, содержащая информацию о продукте «СберВклад Прайм» с указанием не всех условий оказания финансовых банковских услуг, представитель ПАО СБЕРБАНК дать не смогла.

В связи с изложенным, в заседании по собственной инициативе Комиссии был объявлен перерыв до 14 часов 30 минут 11.07.2022, а у представителя ПАО СБЕРБАНК устно запрошены вышеуказанные пояснения.

11.07.2022 в 14 часов 30 минут возобновилось заседание Комиссии после перерыва.

На заседании Комиссии после перерыва также присутствовала представитель ПАО СБЕРБАНК по доверенности ...

Иные стороны дела своих представителей на рассмотрение не направили, каких-либо ходатайств не заявляли.

На рассмотрении представителем ПАО СБЕРБАНК были представлены запрошенные пояснения (вх. № 3105 от 11.07.2022 Новгородского УФАС России), согласно которым выборка клиентов осуществляется ответственным сотрудником Банка по заданному критерию, сама рассылка запускается ответственным сотрудником Банка согласно запланированной дате с использованием соответствующих технических средств.

Рассылка рассматриваемого SMS-сообщения указанному ранее сегменту клиентов была произведена ПАО СБЕРБАНК 22.03.2022.

Рассылка SMS-сообщений относительно продукта СберВклад Прайм с иной, отличной от указанной в рассматриваемом SMS-сообщении, процентной ставкой, к материалам настоящего дела не относится, поскольку в данном случае дело возбуждено Новгородским УФАС России именно в связи с поступлением Заявления, содержащего информацию о поступлении Заявителю предложения открыть СберВклад Прайм с доходностью до 19 %.

На рассмотрении представитель ПАО СБЕРБАНК поддержала указанные пояснения в полном объеме и дополнительно указала, что СберВклад Прайм с другим процентом доходности, чем было указано в рассматриваемом SMS-сообщении (до 19 %), является иным банковским продуктом ПАО СБЕРБАНК.

При этом, обращения Заявителя о распространении ему предложений иных продуктов ПАО СБЕРБАНК (СберВклад Прайм с другим процентом доходности) в материалах дела отсутствуют.

С целью подтверждения/опровержения данного утверждения представителя ПАО СБЕРБАНК рассмотрение настоящего дела определением от 11.07.2022 было отложено и назначено к рассмотрению на 21.07.2022 в 14 часов 30 минут, а у Заявителя запрошена информация относительно того, что получал ли он после 22.03.2022 от ПАО СБЕРБАНК SMS-сообщения с предложением:

- открыть СберВклад Прайм с доходностью до 19 % годовых с возможностью пополнения;

- открыть СберВклад Прайм с иным процентом доходности за год с возможностью пополнения,

также не содержащие всех условий оказания данных финансовых (банковских) услуг.

Запрошенная информация от Заявителя поступила в Новгородское УФАС России 15.07.2022 (вх. № 3895 Новгородского УФАС России).

Согласно ответу Заявителя после 22.03.2022 он также получал SMS-сообщения как с предложением открытия СберВклада Прайм с доходностью до 19 %

годовых с возможностью пополнения, так и с иным процентом доходности за год с возможностью пополнения.

При этом, во всех указанных SMS-сообщениях отсутствовал весь перечень условий оказания данных банковских услуг.

Копии соответствующих скриншотов экрана мобильного телефона Заявителем в материалы дела представлены.

Так, согласно данным скриншотам, 31.03.2022 в 11 часов 06 минут с абонентского номера 900 на абонентский номер Заявителя было направлено SMS-сообщение с таким же предложением относительно открытия СберВклада Прайм с доходностью до 19 % годовых с возможностью пополнения, как и в полученном Заявителем 22.03.2022 в 11 часов 47 минут SMS-сообщении, послужившем поводом для возбуждения настоящего дела, а 18.05.2022 в 12 часов 00 минут с абонентского номера 900 на абонентский номер Заявителя было направлено SMS-сообщение с предложением открытия СберВклада Прайм с доходностью до 12 % годовых с возможностью пополнения.

21.07.2022 в 14 часов 30 минут состоялось заседание Комиссии после отложения.

На заседании Комиссии после отложения также присутствовала представитель ПАО СБЕРБАНК по доверенности ...

Иные стороны дела, надлежащим образом уведомленные о дате, времени и месте рассмотрения, своих представителей на рассмотрение не направили, каких-либо ходатайств не заявляли.

На рассмотрении представитель Банка устно пояснила следующее.

При рассылке SMS-сообщения 31.03.2022 ПАО СБЕРБАНК использовался иной фильтр выборки абонентов, а именно получение ими заработной платы или пенсии, в связи с чем направленное 31.03.2022 SMS-сообщение содержало информацию о ином банковском продукте.

Исследовав материалы дела № 053/05/28-238/2022 от 18.05.2022 по признакам нарушения законодательства о рекламе, Комиссия приходит к следующим выводам.

1. Вопреки утверждениям ПАО СБЕРБАНК, направленное 22.03.2022 в 11 часов 47 минут на абонентский номер Заявителя ... с абонентского номера 900 SMS-сообщение следующего содержания: «..., откройте СберВклад Прайм с доходностью до 19 % годовых с возможностью пополнения. Получайте самый высокий доход в линейке вкладов Сбера. Узнайте подробности по ссылке <http://www.sberbank.ru/sms/mp> или по номеру 900. ПАО Сбербанк», подпадает под определение понятия «реклама», так как в действительности рассылка таких SMS-сообщений была адресована именно неопределенному

кругу лиц, что подтверждается следующим.

Как отмечалось выше, 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 (пункт 1 статьи 3 Закона о рекламе).

В соответствии с позицией ФАС России, изложенной в письме от 25.06.2013 № АК/24455/13, в данной норме под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

При этом, техническая адресация рекламы конкретному абоненту не изменяет безадресный характер данного сообщения (постановление Арбитражного суда Московского округа от 27.12.2016 № Ф05-19750/2016 по делу № А40-25119/2016).

Согласно разъяснениям Президиума ФАС России от 07.06.2017 № 8 основным квалифицирующим признаком неопределенного круга лиц является невозможность индивидуализировать (определить) лиц, чьи права и интересы затронуты или могут быть затронуты рассматриваемыми действиями в определенный момент.

При этом невозможность индивидуализации лиц характеризуется отсутствием общих для данных лиц критериев, позволяющих ограничить (определить) закрытость круга лиц, и вероятностью изменения состава данных лиц во времени и пространстве.

Как следует из пункта 24 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 1 (2018) (утвержден Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.03.2018), понятие неопределенного круга потребителей используется не в значении невозможности установить число таких лиц на заданный момент времени, а в контексте множественности (не единичности) числа потребителей как участников рынка, чьи права и законные интересы могут быть затронуты действиями лица.

Согласно имеющимся в материалах дела объяснениям ПАО СБЕРБАНК, рассылка рассматриваемого SMS-сообщения 22.03.2022 осуществлялась только тем клиентам Банка, у кого установлена система СбербанкОнлайн и кто заходил в данную систему через приложение или ее веб-версию в

течение последних трех месяцев, предшествовавших дате рассылки такого SMS-сообщения.

Вместе с тем, осуществляя рассылку рассматриваемого SMS-сообщения 22.03.2022, ПАО СБЕРБАНК не мог заранее обладать информацией о том, кто из ее адресатов в дальнейшем станет конкретной стороной правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, то есть воспользуется рекламируемой финансовой (банковской) услугой по открытию вклада.

Кроме того, исходя из использования вышеуказанного способа выборки клиентов в качестве адресатов рассылки такого SMS-сообщения (клиенты Банка, у кого установлена система СбербанкОнлайн и кто заходил в данную систему через приложение или ее веб-версию в течение последних трех месяцев, предшествовавших дате рассылки SMS-сообщения), круг таких лиц не может быть закрытым и постоянно действующим во времени и пространстве, поскольку кто-то из лиц может перестать использовать систему СбербанкОнлайн или вовсе перестать быть клиентом Банка, иные лица, напротив, могут стать его клиентами и установить систему СбербанкОнлайн, и в отношении данных лиц ПАО СБЕРБАНК в будущем будет производить аналогичную выборку для осуществления новой рассылки, в которой новые клиенты будут числиться наравне с более ранними клиентами, поскольку отказать новым клиентам в предложении услуг по открытию вклада (то есть ограничить их) Банк будет не правомочен.

Также необходимо отметить, что, как установлено выше, 31.03.2022 в 11 часов 06 минут с абонентского номера 900 на абонентский номер Заявителя было направлено SMS-сообщение с предложением открытия СберВклада Прайм с доходностью до 19 % годовых с возможностью пополнения, то есть с таким же предложением, как и в полученном Заявителем 22.03.2022 в 11 часов 47 минут SMS-сообщении, послужившем поводом для возбуждения настоящего дела.

Данные сообщения по своему содержанию идентичны (за исключением отсутствия в тексте SMS-сообщения от 31.03.2022 в части приведения гиперссылки указания на протокол передачи гипертекста (http) – «... www.sberbank.ru/sms/mp...»).

При рассылке SMS-сообщения 31.03.2022 Банком, согласно пояснениям его представителя, использовался иной фильтр выборки адресатов из числа клиентов ПАО СБЕРБАНК, а именно получение ими заработной платы или пенсии.

При этом, в круг лиц-адресатов рассылки от 31.03.2022, сформированный с учетом использования иного фильтра выборки в отличие от рассылки от 22.03.2022, также попал и Заявитель по настоящему делу.

Следовательно, повторное направление по прошествии незначительного

промежутка времени Заявителю в SMS-сообщении от 31.03.2022 аналогичного предложения об открытии СберВклада Прайм с доходностью до 19 % годовых с возможностью пополнения непосредственным образом подтверждает, что Заявитель как адресат рассылки от 22.03.2022 входил именно в неопределенный круг лиц, поскольку направление ему SMS-сообщения 22.03.2022 не исключило направление ему SMS-сообщения и 31.03.2022.

Таким образом, учитывая используемый Банком механизм формирования круга рассылки и фильтры отбора, адресаты рассылки от 22.03.2022 не могли быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации.

2. Утверждение ПАО СБЕРБАНК о том, что в рассматриваемой рекламе финансовых (банковских) услуг содержались полные и достоверные сведения по продукту (наличие ссылки на страницу системы СбербанкОнлайн в сети «Интернет» (<http://www.sberbank.ru/sms/mp>)/указание номера 900, перейдя по которой/позвонив по которому клиенты Банка могли ознакомиться со всеми существенными условиями получения банковской услуги по открытию вклада), также является несостоятельным.

Как отмечалось выше, в рассматриваемой рекламе финансовых (банковских) услуг по открытию банковского вклада иных условий, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугой лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугой лица, за исключением условия относительно величины процентной ставки дохода по вкладу («до 19 % годовых»), а также условия о возможности пополнения вклада (минимальная и максимальная сумма принимаемых денежных средств, срок хранения денежных средств и порядок начисления процентов, возможность/невозможность досрочного полного либо частичного снятия денежных средств, размещенных в качестве вклада, и размер процентных ставок в данном случае и т.д.) не содержится.

При этом, как следует из содержания рассматриваемой рекламы, подробности относительно рекламируемых в ней финансовых (банковских) услуг по открытию банковского вклада можно было узнать по ссылке <http://www.sberbank.ru/sms/mp> или по номеру 900.

Однако наличие в рекламе информации о возможности получения (уточнения) сведений об условиях оказания соответствующих услуг у сотрудников организации, предоставляющей такие услуги, или иных консультантов, обладающих необходимыми сведениями об условиях оказания данных услуг, не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности опубликования в рекламном объявлении условий оказания банковских, страховых и иных финансовых услуг, влияющих на их стоимость, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий (пункт 24 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской

Федерации от 08.10.2012 № 58).

Информация о возможности уточнения подробностей о рекламируемой банковской услуге не заменяет опубликования существенных сведений, отсутствие которых способно ввести потребителя в заблуждение относительно рекламируемого продукта.

Поскольку распространенная Банком реклама банковской услуги направлена на формирование у потребителей желания ею воспользоваться, то существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой.

Отсутствие в рекламе какой-либо существенной части информации приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей (Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 31.03.2009 № 15340/08 по делу № А73-4483/2008-90АП, постановление Арбитражного суда Московского округа от 06.06.2016 № Ф05-7144/2016 по делу № А40-159096/2015).

Указание ПАО СБЕРБАНК о том, что SMS-сообщение необходимо рассматривать в совокупности с содержанием страницы системы СбербанкОнлайн, которая открывается по привязанной ссылке, как единая реклама (единый рекламный продукт), в рамках рассматриваемого дела не имеет правового значения, поскольку в данном случае дополнительную информацию относительно рекламируемых в SMS-сообщении финансовых (банковских) услуг по открытию банковского вклада потребители могли получить не только перейдя по соответствующей ссылке, но и позвонив по номеру 900.

Следовательно, несмотря на указание в тексте SMS-сообщения на возможность получения дополнительной информации относительно рекламируемых в нем финансовых (банковских) услуг по открытию банковского вклада по ссылке <http://www.sberbank.ru/sms/np> или по номеру 900, рекламодатель обязан был указать все условия оказания соответствующих услуг, влияющие на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, непосредственно в тексте самой рекламы.

Учитывая все вышеизложенное, материалами настоящего дела подтверждается факт того, что рассматриваемая реклама финансовых (банковских) услуг по открытию банковского вклада является ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе, что выразилось в умалчивании в рекламе такой финансовой услуги, содержащей несколько условий ее оказания, влияющих на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугой лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся

услугой лица, информации об иных условиях оказания данной финансовой услуги, также влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугой лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугой лица.

Собранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушения законодательства о рекламе в данном случае содержатся в действиях рекламодателя рассматриваемой рекламы – ПАО СБЕРБАНК.

При этом в материалах настоящего дела имеются доказательства прекращения осуществления Банком рассылки рассматриваемого SMS-сообщения сегменту клиентов, у кого установлена система СбербанкОнлайн и кто заходил в данную систему через приложение или ее веб-версию в течение последних трех месяцев, предшествовавших дате рассылки SMS-сообщения (рассылка такой категории клиентов осуществлялась только 22.03.2022).

Данное обстоятельство указывает на отсутствие необходимости выдачи ПАО СБЕРБАНК обязательного для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42 - 47 Правил, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу финансовых услуг Публичного акционерного общества «Сбербанк России» (ИНН: 7707083893; 117312, г. Москва, ул. Вавилова, д. 19) следующего содержания: «..., откройте СберВклад Прайм с доходностью до 19 % годовых с возможностью пополнения. Получайте самый высокий доход в линейке вкладов Сбера. Узнайте подробности по ссылке <http://www.sberbank.ru/sms/mp> или по номеру 900. ПАО Сбербанк», распространенную 22.03.2022 в 11 часов 47 минут на абонентский номер заявителя ... с абонентского номера 900, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с прекращением распространения ненадлежащей рекламы.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях.

...

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