

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 078/05/18-151/2023

Резолютивная часть оглашена «4» мая 2023 года

Санкт-Петербург

В полном объеме решение изготовлено «24» мая 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель:

Н<...> – заместитель руководителя управления,
М.Ф.

члены:

В<...> – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля

П.С. хозяйствующих субъектов и рекламы управления,

Б<...> – главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля

О.А. хозяйствующих субъектов и рекламы,

рассмотрев дело № 078/05/18-151/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (части 1 статьи 18 и части 7 статьи 28 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе») по факту рассылки смс с рекламой «Скидка до 20 000 руб./кв.м. при покупке квартиры в ЖК «е.волюция» до 30.11! Ваша выгода — более 2,5 млн рублей! Подробности по телефону +7 (812)<...>1 e-volucia.ru» по сети подвижной радиотелефонной связи от отправителя «SevenSuns» на абонентский номер +7 (921) <...> ,

от заявителя, ООО «СевенТех», ООО «СЗ «Структура-2», ООО «РЕДСМС», ООО «СШ МСК» никто не явился, уведомлены,

УСТАНОВИЛА:

в Санкт-Петербургское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 31664-ЭП/22 от 09.12.2022) относительно нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Заявитель сообщил, что 8 ноября 2022 года в 15:00 на его абонентский номер +7 (921) <...> по сети подвижной радиотелефонной связи поступило короткое текстовое сообщение (смс) с текстом «Скидка до 20 000 руб./кв.м. при покупке квартиры в ЖК «е.волюция» до 30.11! Ваша выгода — более 2,5 млн рублей! Подробности по телефону +7 (812) <...> e-volucia.ru» от отправителя «SevenSuns».

Определением от 7 февраля 2023 года № 78/2745/23 Санкт-Петербургское УФАС России возбудило производство по делу № 078/05/18-151/2023 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона¹ о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 2 марта 2023 года.

Определением от 6 марта № 78/4792/23 комиссия отложила рассмотрения дела. Рассмотрение дела назначено на 6 апреля 2023 года.

В ходе заседания 6 апреля 2023 года комиссия установила признаки нарушения части 7 статьи 28 Закона о рекламе при размещении рекламы «Скидка до 20 000 руб./кв.м. при покупке квартиры в ЖК «е.волюция» до 30.11! Ваша выгода — более 2,5 млн рублей! Подробности по телефону +7 (812) <...> e-volucia.ru».

Определением от 10 апреля 2023 года № 78/8044/23 комиссия отложила рассмотрения дела. Рассмотрение дела назначено на 4 мая 2023 года.

Комиссия запросила дополнительные доказательства по делу № 078/05/18-151/2023. ООО «СЗ «Структура-2» и ООО «СЧН МСК» не представили запрошенные доказательства.

Вместе с тем, изучив материалы дела, комиссия сочла, что материалов дела достаточно для того, чтобы принять решение по настоящему делу.

1. Квалификация рассматриваемой информации

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 (пункт 1 статьи 3 Закона о рекламе).

В спорном сообщении имеется адрес сайта e-volucia.ru. Согласно информации сайта наш.дом.рф и размещённых на нём проектных деклараций сайт e-volucia.ru является официальным сайтом ООО «СЗ «Структура-2». На этом сайте какой-либо персонифицированной информации не обнаружено.

Как следует из содержания смс и сайта e-volucia.ru, информация в указанном сообщении направлена на привлечение внимания к квартирам в ЖК «е.волюция». При этом информация в сообщении не содержит каких-либо персональных предложений.

Объектом рекламирования в рассматриваемом случае являются квартиры в многоквартирном доме с коммерческим обозначением «ЖК "е.волюция"». До настоящего времени этот дом не введён в эксплуатацию.

Таким образом, является рекламой информация, содержащаяся в коротком тексте сообщения «е.волюция» до 30.11! Ваша выгода — более 2,5 млн рублей! Подробности по телефону +7 (812) <...> e-volucia.ru». Доказательств обратного в материалы дела не представлено.

2. Анализ договорных отношений рекламодателей, получателя рекламы

1. В материалы дела представлено (вх. № 33246-ЭП/22 от 23.12.2022) письмо ПАО «ВымпелКом» от 14 декабря 2022 года № 4977180624. В этом письме оператор связи подтверждает, что с 4 октября 2022 года абонентский номер +7 (921) <...> закреплён за заявителем по делу № 078/05/18-151/2023.

Следовательно, в момент распространения спорной рекламы, то есть 8

ноября 2022 года, рекламодатели обязаны были иметь согласие абонента номера+7 (921) <...> перед рассылкой ему рекламы по сети подвижной радиотелефонной связи.

1.

2. Как пояснило ПАО «ВымпелКом» (вх. № 1106-ЭП/23 от 17.01.2023), согласно данным его биллинговой системы установлено, что 08.11.2022 заявитель получил смс характера с буквенного номера «SevenSuns». Этот номер выделен ООО «СевенТех» в рамках договора на оказание услуг связи от 1 декабря 2018 года № 701446503.

Рассылка осуществлена ООО «СевенТех» в рамках услуги «Партнерские СМС-сервисы» согласно дополнительному соглашению от 1 декабря 2018 года № 1 к указанному договору. Согласно пункту 1.1 этого дополнительного соглашения ПАО «ВымпелКом» (оператор) предоставляет ООО «СевенТех» (абонент) услуги доступа к своему программно-аппаратному комплексу для формирования и рассылки смс. ООО «СевенТех» как абонент без участия оператора определяет содержание смс и осуществляет их рассылку абонентам оператора (пункт 1.3 дополнительного соглашения).

ООО «СевенТех» взяло на себя обязанность рассылать короткие текстовые сообщения только на те номера, пользователи которых дали своё согласие на получение рекламы по сетям электросвязи. Также ООО «СевенТех» обязуется сообщать ПАО «ВымпелКом» актуальную дату получения согласия абонента ПАО «ВымпелКом» на получение рекламы до по рассылки ему рекламы по запросу оператора (пункт 4.3 дополнительного соглашения).

1.

3. ООО «СевенТех» пояснило (вх. № 3802-ЭП/23 от 15.02.2023), что спорная смс-рассылка направлена через технические и программные средства ООО «СевенТех» по заказу ООО «РЕДСМС» в рамках исполнения договора от 1 декабря 2019 года № СМС-48/19. В рамках этого договора ООО «СевенТех» предоставляет ООО «РЕДСМС» услуги по пользованию своими программно-аппаратными средствами для передачи сообщений по сетям электросвязи (пункт 2.1.1).

При этом ООО «РЕДСМС» определяет содержание смс, его получателя, время рассылки (пункт 3.1.3). Также ООО «РЕДСМС» обязуется не рассылать смс без предварительного согласия абонентов на получение рекламы по сетям подвижной радиотелефонной связи (пункт 3.1.4).

1.

4. ООО «РЕДСМС» пояснило (вх. № 6437-ЭП/23 от 17.03.2023), что между ним и ООО «СНН МСК» заключён договор оказания услуг от 17 мая 2022 года № 46484. В рамках этого договора ООО «РЕДСМС» (исполнитель) предоставляет ООО «СНН МСК» (заказчик) доступ к своему программно-аппаратному комплексу для отправки смс и других сообщений из своего личного кабинета (пункт 2.1). Заказчик без участия исполнителя

формирует базу телефонных номеров для рассылки коротких текстовых сообщений, определяет их содержание и осуществляет рассылку (пункт 2.2).

ООО «СНН МСК» приняло на себя обязанность не использовать подключение к программно-аппаратному комплексу ООО «РЕДСМС» для рассылки смс без предварительного согласия его получателей (пункт 3.3.2).

1.

5. Статья 44¹ Федерального закона от 7 июля 2003 № 126-ФЗ «О связи» регламентирует рассылку коротких текстовых сообщений по сетям подвижной радиотелефонной связи. В силу части 1 указанной статьи рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе не докажет, что такое согласие было получено.

В данном случае рассылка осуществлена по инициативе заказчиков рассылки, которыми в рассматриваемом случае является ООО «СевенТех», ООО «РЕДСМС», ООО «СНН МСК».

С учётом изложенного, ООО «СевенТех», ООО «РЕДСМС», ООО «СНН МСК» является рекламодателем рекламы «е.волюция» до 30.11! Ваша выгода — более 2,5 млн рублей! Подробности по телефону +7 (812) <...> e-volucia.ru». Они были обязаны получить предварительное согласие граждан на её получение.

3. Сведения о рекламодателе рекламы

Согласно информации страницы <https://наш.дом.рф/сервисы/каталог-новостроек/объект/42900> и проектных деклараций на этой странице застройщиком ЖК «е.волюция» является ООО «СЗ «Структура-2». При этом оно входит в группу компаний «Seven Suns Development»

С учётом изложенного, ООО «СЗ «Структура-2» является рекламодателем рекламы «Скидка до 20 000 руб./кв.м. при покупке квартиры в ЖК «е.волюция» до 30.11! Ваша выгода — более 2,5 млн рублей! Подробности по телефону +7 (812) <...> e-volucia.ru».

4. Выводы об отсутствии согласия на получение рекламы по сетям электросвязи

1. Требования к рекламе, распространяемой по сетям электросвязи, установлены статьёй 18 Закона о рекламе. Согласно части 1 данной статьи 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.

В рассматриваемом случае реклама «е.волюция» до 30.11! Ваша выгода — более 2,5 млн рублей! Подробности по телефону +7 (812) <...> e-volucia.ru» распространена 8 ноября 2022 года в 15:00 на абонентский номер +7 (921) <...> от отправителя «SevenSuns» без предварительного согласия её получателя. Презумпция отсутствия наличия такого согласия в ходе рассмотрения дела не опровергнута. Комиссия основывает свои выводы на следующих фактах.

- 1.
2. Заявитель в своём заявлении (вх. № 31664-ЭП/22 от 09.12.2022) сообщил, что не давал своего согласия на получение 8 ноября 2022 года в 15:00 мс с рекламой «Скидка до 20 000 руб./кв.м. при покупке квартиры в ЖК «е.волюция» до 30.11! Ваша выгода — более 2,5 млн рублей! Подробности по телефону +7 (812) <...> e-volucia.ru» по сети подвижной радиотелефонной связи от отправителя «SevenSuns».

В ходе рассмотрения дела ООО «Севентех», ООО «РЕДСМС», ООО «СНН МСК» не доказали обратного.

- 1.
3. ООО «Севентех» представило в материалы дела письмо ООО «СНН МСК» и аудиозапись переговоров с заявителем (вх. № 3802-ЭП/23 от 15.02.2023). По мнению общества данные доказательства свидетельствуют о наличии предварительного согласия заявителя на получение спорной рекламы.

Изучив эти доказательства, комиссия отклоняет их на основании следующего.

Как следует из представленного письма ООО «СНН МСК», заявитель перешел с баннера «Сian» на сайт e-volucia.ru, после этого совершил звонок. Заявитель пожелал лично осмотреть квартиры, получать информацию относительно ЖК «е.волюция», информацию о скидках и акциях в отношении этого жилого комплекса.

Также приложен «скрин-лог с админ-панели» в виде изображения. Из этого изображения следует, что имелся телефонный звонок с абонентского номера заявителя, также отмечены некоторые другие данные.

Комиссия учитывает, что в материалы дела не представлены какие-либо доказательства источника происхождения этого изображения. Кроме того, изложенные в нём данные ничем не подтверждены, а содержание письма частично противоречит представленной аудиозаписи.

Изучив аудиозапись, комиссия приходит к выводу, что заявитель в этой аудиозаписи не давал своего согласия на получение спорной рекламы.

Менеджер застройщика Наталья записала номер телефона заявителя для того, чтобы отправить ему в мессенджер «WhatsApp» информацию справочного характера о ЖК «е.волюция» и других комплекса непосредственно после телефонного разговора.

1.

4. Комиссия определением от 10 апреля 2023 года № 78/8044/23 предложила ООО «СевенТех», ООО «СЗ «Структура-2», ООО «РЕДСМС», ООО «СН МСК» указать временной отрезок представленной в материалы дела аудиозаписи разговора, когда абонент номера +7 (921) <...> даёт своё согласие на получение рекламы по сети подвижной радиотелефонной связи (пункт 6.1), а также срок, на который заявитель дал своё согласие на получение рекламы по сетям электросвязи (пункт 6.2).

Между тем указанные доказательства распоряжение комиссии не были направлены.

Также комиссия учитывает, что телефонный разговор состоялся 16 февраля 2022 года, а спорное смс направлено 8 ноября 2022 года.

5. Выводы об отсутствии в рекламе обязательной информации

Как следует из информации сайта наш.дом.рф, объектом рекламирования в рассматриваемом случае являются квартиры в многоквартирном доме с коммерческим обозначением «ЖК "е.волюция"». До настоящего времени этот дом не введён в эксплуатацию.

С учётом изложенного, указанная реклама должна соответствовать требованиям части 7 статьи 28 Закона о рекламе. В силу этого требования закона реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, должна содержать:

- адрес сайта <https://наш.дом.рф/> (на основании статьи 23.3 Федерального закона от 30.12.2004 № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации», постановления Правительства Российской Федерации от 25.09.2018 № 1133 «Об установлении адреса сайта единой информационной системы жилищного строительства в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет"» с указанием информации, что на этом сайте можно ознакомиться с проектной декларацией;
- фирменное наименование (наименование) застройщика либо указанное

в проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение.

На сайте наш.дом.рф размещены проектные декларации дома «ЖК "е.волюция"» от 28 октября, 9 ноября 2022 года и от 1, 9, 12 мая 2023 года. Согласно указанным проектным декларациям полным фирменным наименованием застройщика является — Общество с ограниченной ответственностью «Специализированный застройщик «Структура-2», а сокращённым — ООО «СЗ «Структура-2» (пункт 1.1). Коммерческим обозначением застройщика является «E.Development» (пункт 1.6).

С учётом изложенного, при размещении рекламы «Скидка до 20 000 руб./кв.м. при покупке квартиры в ЖК «е.волюция» до 30.11! Ваша выгода — более 2,5 млн рублей! Подробности по телефону +7 (812) <...> e-volucia.ru» допущено нарушение части 7 статьи 28 Закона о рекламе.

6. Анализ доводов участников дела

1. ООО «СЗ «Структура-2» и ООО «СШ МСК» не представили каких-либо пояснений и другие доказательства по существу рассматриваемого дела.
2. Позиция ООО «СевенТех» и ООО «РЕДСМС» сводится к тому, что они не являются рекламодателями спорной рекламы. Комиссия отклоняет их доводы на основании следующего.

Достиженные в рамках гражданско-правовых отношений соглашения не освобождают стороны этих соглашений от публично-правовых обязанностей по соблюдению требований действующего законодательства.

ООО «СевенТех» и ООО «РЕДСМС» осуществляли непосредственные действия по рассылке рекламных коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи без согласия абонента, обеспечив доступ других лиц к своим программно-техническим средствам для формирования и доставки рекламных сообщений по сетям электросвязи.

7. Основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе

В материалы дела не представлены доказательства того, что прекращена рассылка коротких текстовых сообщений на абонентский номер +7 (921) <...> от отправителя «SevenSuns». Также отсутствуют доказательства того, распространяемая в настоящее время по сетям электросвязи реклама квартир ЖК «е.волюция» соответствует требованиям части 7 статьи 28 Закона о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно изменённом виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

На основании пункта 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламодателям, операторам рекламных систем обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. При этом предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей (часть 3 статьи 33 Закона о рекламе).

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

С учётом изложенного, комиссия считает необходимым выдать ООО «СШ МСК», ООО «СевенТех», ООО «СЗ «Структура-2», ООО «РЕДСМС» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе. Выбранный Санкт-Петербургским УФАС России способ защиты общественных отношений основан на положениях Закона о рекламе и направлен на защиту прав потребителей.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

КОМИССИЯ РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «Скидка до 20 000 руб./кв.м. при покупке квартиры в ЖК «е.волюция» до 30.11! Ваша выгода — более 2,5 млн рублей! Подробности по телефону +7 (812) <...> e-volucia.ru», распространённую посредством смс 8 ноября 2022 года в 15:00 по сети подвижной радиотелефонной связи от отправителя «SevenSuns» на абонентский номер +7 (921) <...>, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 и части 7 статьи 28 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Признать в действиях рекламодателя ООО «СЗ «Структура-2» (ОГРН 1167847468348, ИНН 7814674379, адрес: 199226, Санкт-Петербург, б-р Александра Грина, д. 1, стр. 1) нарушение части 7 статьи 28 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».
3. Признать нарушение части 1 статьи 18 и части 7 статьи 28 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» в действиях рекламодателей:

1. ООО «СН МСК» (адрес: 129110, Москва, Олимпийский пр., д. 16, стр. 5, эт. 2, пом. 1/21, ИНН 9702029060, ОГРН 1217700045210),
 2. ООО «РЕДСМС» (адрес: 11918, Москва, Полянка Б., 7/10, стр. 3, пом. 2, ком. 17, ИНН 7706787495, ОГРН 1137746020389),
 3. ООО «СевенТех» (125284, город Москва, Хорошёвское шоссе, дом 32а, офис 415-1, ИНН 6316145067, ОГРН 1096316004674).
4. Выдать предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе:
1. ООО «СЗ «Структура-2» (адрес: 199226, Санкт-Петербург, бульвар Александра Грина, д. 1, стр. 1, ОГРН 1167847468348, ИНН 7814674379),
 2. ООО «СН МСК» (адрес: 129110, Москва, Олимпийский пр., д. 16, стр. 5, эт. 2, пом. 1/21, ИНН 9702029060, ОГРН 1217700045210),
 3. ООО «РЕДСМС» (адрес: 11918, Москва, Полянка Б., 7/10, стр. 3, пом. 2, ком. 17, ИНН 7706787495, ОГРН 1137746020389),
 4. ООО «СевенТех» (125284, город Москва, Хорошёвское шоссе, дом 32а, офис 415-1, ИНН 6316145067, ОГРН 1096316004674).
5. 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 «24» мая 2023 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель
Члены

М.Ф. Н<...>
П.С. В<...>
О.А. Б<...>

1Здесь и далее по тексту Закон о рекламе — Федеральный закон от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».