

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 078/05/18-258/2021**

27 апреля 2021 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 № 078/05/18-258/2021, возбужденное по признакам нарушения ООО «Нева Брендинг» (ул. Трефолева дом 2, лит. Б, офис 311, Санкт-Петербург, 198097, ИНН:7805729293, ОГРН: 1187847181884) требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») по факту распространения рекламы, поступившей на номер заявителя, посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям подвижной радиотелефонной связи (рассылка смс-сообщений) от отправителя с буквенно-цифровым обозначением - «2-berega», без предварительного согласия заявителя,

в присутствии:

- представителя по доверенности

в отсуствии:

- заявителя (согласно обращению).

**УСТАНОВИЛА:**

По обращению заявителя (вх.№ 39825-ЭП/20 от 03.11.2020) относительно распространения рекламы, поступившей на номер, посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям подвижной радиотелефонной связи (рассылка смс-сообщений), от отправителя с буквенно-цифровым обозначением - «2-berega» без предварительного согласия, Санкт-Петербургским УФАС России в отношении АО «Загрузка» определением (исх. № 78/41525/20 от 30.12.2020) было возбуждено дело № 078/05/18-1704/2020.

Согласно вышеуказанному обращению, на абонентский номер заявителя, без его согласия, поступили смс-сообщения следующего содержания:

1. 20.09.2020 в 12:40 — «Дарим Мясную пиццу к заказу от 900 Р в дни игры СКА! Код «ХОККЕЙ» 2b.ru».
2. 02.10.2020 в 17:03 - «Дарим скидку на уикенд! - 30% при заказе от 1200Р по коду 3001 на 2b.ru».
3. 01.11.2020 в 13:54 - «Скидка -50% от 5 любых пицц по коду БЕР 50 на 2b.ru» (далее — акция ресторана).

Заказчиком, смс-сообщений в рамках договора № НБ-01/19 от 23.01.2019 является ООО «Нева Брендинг». Из положений договора следует, что обязанность по получению предварительного согласия абонента, на абонентский номер которого производится отправка смс-сообщений, а также доведение до абонента сведений о способе отказа от дальнейшего получения смс-сообщений возложена на ООО «Нева Брендинг». Более того, согласно договору (пункт 3.3.2), согласие абонента на получение рекламы по сетям электросвязи должно быть выражено посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рекламных смс-сообщений.

В ходе рассмотрения дела № 078/05/18-1704/2020 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу установлено, что рекламораспространителем, то есть лицом распространившим рекламу по сетям подвижной радиотелефонной связи (рассылка смс-сообщений), от отправителя с буквенно-цифровым обозначением - «2-berega» без предварительного согласия абонента является ООО «Нева Брендинг» (ул. Трефолева дом 2, лит. Б, офис 311, Санкт-Петербург, 198097, ИНН:7805729293, ОГРН: 1187847181884).

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.

1. 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.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного Федерального закона, несёт рекламодатель.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель — лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

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 31.03.2021 (исх. № 78/8796/21) в отношении ООО «Нева Брендинг» возбуждено производство по делу № 078/05/18-258/2021 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». Рассмотрение дела № 078/05/18-258/2021 назначено на 27.04.2021 в 10 часов 30 минут в системе видеоконференцсвязи.

20.04.2021 в адрес Санкт-Петербургского УФАС России поступили документы и материалы от ООО «Нева Брендинг» (вх. № 13671-ЭП/21). Согласно документам и материалам, рассылка заявителю смс-сообщений осуществлялась в рамках договора о предоставлении доступа к системе Rapporto № НБ-01/19 от 23.12.2018 г. (далее - Договор), заключенного между ООО «Нева Брендинг» (далее - Заказчик) и ООО «Раппорто» (далее - Исполнитель). Согласно

условиям договора ООО «Раппорто» предоставляет ООО «Нева Брендинг» доступ к системе Rapporto, обеспечивающий формирование, планирование, доставку до абонентов различных смс-рассылок, управление ими, а также оказание услуг по осуществлению информационно-технического обслуживания.

Заказчик является рекламной компанией, оказывающей услуги по продвижению продукции под знаком обслуживания «2 БЕРЕГА» на рынке общественного питания на основании договоров с правообладателем данного знака. Оказание услуг по рекламированию осуществляется, в том числе путем направления рекламных предложений бренда «2 БЕРЕГА» через СМС-сообщения потребителям, которые приобретали продукцию 2 БЕРЕГА.

Абонентом телефонного номера были оформлены заказы на приготовление и доставку продукции «2 БЕРЕГА» согласно ассортименту, размещенному на сайте 2-berega.ru. Оформляя заказ на изготовление и доставку продукции «2 БЕРЕГА», абонент согласился с правилами оказания услуг, установленными компанией, с которыми он имел возможность ознакомиться на сайте в сети интернет по адресу: <https://2-berega.ru/o-nas/rules>, что подтверждается приложенными скриншотами оформления заказа. Исходя из информации, имеющейся в Санкт-Петербургском УФАС России по состоянию на 21.01.2021 (вх. № 9852-ЭП/21) номер мобильного телефона был исключен из базы рассылки ООО «Нева Брендинг».

27.04.2021 на рассмотрении дела № 078/05/18-258/2021 в режиме ВКС присутствовала представитель по доверенности № 96/01 от 04.06.2020 Антонова О.В. В ходе рассмотрения дела Антонова О.В. полностью поддержала те доводы, которые были изложены в пояснениях по делу и ранее направлены в адрес Санкт-Петербургского УФАС России.

Исходя из материалов и информации, содержащейся в Санкт-Петербургском УФАС России, на официальном сайте компании размещены Правила оказания услуг, которые действуют в отношении всех заказов клиентов продукции «2 БЕРЕГА», указанной на сайте и в мобильном приложении. Заказывая услугу по приготовлению и доставке продукции, клиент соглашается с настоящими правилами.

Согласно п. 9.1. Правил оказания услуг, предоставляя свои персональные данные при оформлении заказа продукции, потребитель соглашается на их обработку, в том числе в целях продвижения продукции и услуг, а также дает согласие на получение информационных сообщений, в виде SMS, электронных писем и иных форм передачи информации. Если Клиент не желает, чтобы его персональные данные

обрабатывались, то он должен обратиться в службу по работе с клиентами через форму обратной связи на сайте или по электронной почте [supervizor@2-berega.ru](mailto:supervizor@2-berega.ru). В таком случае вся полученная от клиента информация удаляется из клиентской базы.

В свою очередь, заявитель приложила скриншот к обращению в Санкт-Петербургское УФАС России, направленного электронного письма от 31 августа 2020 года в 16:52 на электронную почту [supervizor@2-berega.ru](mailto:supervizor@2-berega.ru) (которая указана в Правилах оказания услуг для отзыва согласия на получение рекламы) и [order@2-berega.ru](mailto:order@2-berega.ru). В данном электронном письме заявитель требует исключить личный абонентский номер телефона из баз рассылок рекламных смс-сообщений, указывая на то, что неоднократно обращалась в компанию «2-Берега» и отзывала свое согласие на получение рекламных смс-сообщений. После направления электронного письма в адрес компании ООО «Нева Брендинг» рассылка коротких текстовых сообщений на абонентский номер заявителя не прекратилась.

Таким образом, в материалах дела № 078/05/18-258/2021 отсутствуют доказательства, свидетельствующие о прекращении на период распространения рекламных смс-сообщений на абонентский номер заявителя, после направленного заявителем электронного письма с требованиями об отзыве согласия, так как смс-сообщения рекламного характера поступили в период с 20.09.2020 по 01.11.2020 в рамках собственной услуги «акция ресторана», в то время как отзыв согласия заявителем был направлен 31.08.2020.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

## **РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «Нева Брендинг» в период до 01.11.2020 на абонентский номер заявителя, в рамках собственной услуги «акция ресторана», посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи от абонента с цифровым обозначением «2-berega», поскольку в ней нарушены требования установленные частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

1.

1. Не выдавать рекламораспространителю ООО «Нева Брендинг» предписание об устранении допущенного нарушения, в связи с добровольным устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Нева Брендинг» дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 29 апреля 2021 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: