

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 073/05/18-15677/2019

Решение в полном объеме изготовлено 30.07.2019

Резолютивная часть решения объявлена 16.07.2019

г.

Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела <...>И.И.,

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт <...>Н.В.,

- специалист-эксперт <...>Д.А.,

рассмотрев дело № 073/05/18-15677/2019 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента рекламного сообщения: «ЖК АКВАМАРИН – живите комфортно, платите выгодно! Рассрочка от застройщика 0%, ипотека от 6,8% годовых. Подробнее по тел. 275-200», содержащего признаки нарушения части 7 статьи 5, части 1 статьи 18, а также части 1, пункта 2 части 2, частей 3 и 7 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*),

в отсутствие:

- **заявителя** - <...> - о месте и времени рассмотрения дела уведомлен;

- представителя **лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «Смартпейдж»** (далее - ООО «Смартпейдж»), ОГРН 1146670005052, ИНН 6670419574, расположенного по адресу: 620075, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Малышева, д. 71, оф. 605, - о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено;

в присутствии:

- представителя **лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «Стандарт-Инвест»** (далее - ООО «Стандарт-Инвест»), ОГРН 1137325006675, ИНН 7325124636, расположенного по адресу: 140182, Московская обл., г.о. Жуковский, ул. Мичурина, д. 7, стр. 13 (Филиал **ООО «Стандарт-Инвест» в Ульяновской области** расположен по адресу: 432017, г. Ульяновск, ул. Карла Либкнехта, д. 19А), - <...> (доверенность <...>, паспорт),

УСТАНОВИЛА:

По заявлению <...> (вх. № 1817/ог от 26.03.2019) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента СМС-сообщений рекламного характера: «ЖК АКВАМАРИН – живите комфортно, платите выгодно! Рассрочка от застройщика 0%, ипотека от 6,8% годовых. Подробнее по тел. 275-200»:

- 21.03.2019 в 11 час. 01 мин. (время: МСК +1 час.) на номер мобильного телефона **+7-917-<...>**;

- 21.03.2019 в 11 час. 02 мин. (время: МСК +1 час.) на номер мобильного телефона **+7-903-<...>**

Ульяновским УФАС России определением от 26.04.2019 возбуждено дело № 073/05/18-15677/2019 по признакам нарушения ч. 7 ст. 5, ч. 1 ст. 18, а также ч. 1, п. 2 ч. 2 и ч. 3 ст. 28 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены заявитель <...> и лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Стандарт-Инвест». Рассмотрение дела назначено на 24.05.2019.

<...> на рассмотрение дела 24.05.2019 не явился, о месте и времени рассмотрения дела уведомлен.

В письменных пояснениях ООО «Стандарт-Инвест» (исх. б/н от 23.05.2019, вх. № 3384 от 23.05.2019) и представителем общества на рассмотрении дела 24.05.2019 сообщено, что пользователь «<...>» при заполнении электронной заявки на сайте «aquamarin73.ru» указал номер телефона +7-917-<...>. В форме заявки на сайте есть обязательное поле «Согласие с политикой обработки персональных данных». В Политике в отношении обработки персональных данных в ООО «Стандарт-Инвест» указано, что компания может осуществлять рекламные рассылки пользователям, чей номер указан в заявке. Таким образом, пользователь, оставляя свой номер на сайте застройщика, выразил согласие на получение сообщений рекламного характера. В Политике в отношении обработки персональных данных в ООО «Стандарт-Инвест» (далее также - *Политика*) также содержится условие о том, что обработка персональных данных - любое действие (операция) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение) (п. 1.3.3 Политики в отношении обработки персональных данных в ООО «Стандарт-Инвест», размещенной на сайте: <https://aquamarin73.ru/confirm/>). С номера телефона +7-903-<...> пользователь «<...>» осуществлял дальнейшее общение с менеджерами отдела продаж общества, при этом абонент не сообщил о своем нежелании получать рекламные сообщения от ЖК «Акварин» на указанный номер. Поскольку пользователь «<...>» дал согласие на обработку персональных данных в объеме и на условиях Политики в отношении обработки персональных данных в ООО «Стандарт-Инвест», общество, руководствуясь п.п. 1.4.1 и 1.4.3 Политики, произвело добавление номера телефона +7-903-<...> к персональным данным пользователя «<...>». На данный момент номера телефонов +7-917-<...> и +7-903-<...> исключены застройщиком из

рассылки.

Указанная в СМС-рекламе «рассрочка от застройщика 0%» предоставляется ООО «Стандарт-Инвест» в рамках заключаемых договоров участия в долевом строительстве в соответствии с Порядком предоставления рассрочки от застройщика. В данном случае рассрочка представляет собой способ оплаты товара (рассрочка платежа), предоставленный продавцом, а не финансовой организацией, о чем свидетельствуют заключаемые ООО «Стандарт-Инвест» договоры долевого участия в строительстве.

Указанная в СМС-рекламе «ипотека от 6,8% годовых» предоставляется Банком ВТБ (публичным акционерным обществом) (далее - *Банк ВТБ (ПАО)*), ОГРН 1027739609391, ИНН 7702070139. Условия кредитования перечислены в письме Банка ВТБ (ПАО) от 06.03.2019, с заверением, что изложенная в письме информация является полной, соответствует требованиям ст. 28 Федерального закона «О рекламе». Указанная в письме Банка ВТБ (ПАО) от 06.03.2019 информация в полном объеме была размещена на странице сайта: <https://aquamarin73.ru/stock/10672/>. СМС-реклама по своей специфике не позволяет вместить все условия, определяющие полную стоимость ипотечного кредита.

Определением от 24.05.2017 срок рассмотрения дела № 073/05/18-15677/2019 продлен до 26.06.2019. Рассмотрение дела отложено и назначено на 17.06.2019.

Заявитель <...> на рассмотрение дела 17.06.2019 не явился, о месте и времени рассмотрения дела уведомлен. В письменных пояснениях (вх. № 3965 от 14.06.2019) <...> сообщил, что в августе 2018 года им была оставлена заявка на сайте ЖК «Акварин» с просьбой перезвонить ему с целью получения информации о стоимости объекта недвижимости. На тот момент на сайте проекта не было информации о предоставлении возможности рассылки рекламных сообщений. Перезвонивший <...> сотрудник ООО «Стандарт-Инвест» сообщил стоимость заинтересовавшего заявителя объекта недвижимости. Цена его не устроила, и он попросил его больше не беспокоить. Свое согласие на обработку персональных данных <...> отозвал в устной форме.

Более того, <...> подозревает, что после августа 2018 года сотрудниками ООО «Стандарт-Инвест» в одностороннем порядке была изменена Политика в отношении обработки персональных данных в ООО «Стандарт-Инвест», размещенная на сайте ЖК «Акварин»: <https://aquamarin73.ru/confirrn>, с целью предоставления им права осуществления рекламных рассылок и звонков на номера граждан, оставивших им свои номера телефонов.

В начале 2019 года через картографическую систему «2ГИС», размещенную в сети «Интернет» по адресу: <https://2gis.ru>, <...> был найден номер телефона проекта ЖК «Акварин». Со своего номера телефона +7-903-<...> он позвонил по указанному в «2ГИС» номеру телефона службы продаж ЖК «Акварин». Ему ответила менеджер Лариса, которая проинформировала его о стоимости объектов недвижимости. **Никаких согласий на дальнейшее общение и получение рекламных рассылок и звонков заявитель не давал.** После телефонного разговора ему еще несколько раз звонила Лариса с личного номера мобильного телефона с предложениями о продаже квартир. Также <...> поступали телефонные звонки от автоинформаторов, принадлежащих Группе компаний «Дарс», в которую входит

ООО «Стандарт-Инвест». **Уставший от её назойливых телефонных звонков, <...> в процессе телефонного разговора попросил больше не беспокоить и прекратить последующие телефонные звонки.** Однако его просьба не была услышана.

В отношении письменных пояснений ООО «Стандарт-Инвест» (исх. б/н от 23.05.2019, вх. № 3384 от 23.05.2019) и устных пояснений представителя общества на рассмотрении дела 24.05.2019, <...> отметил, что ООО «Стандарт-Инвест» нарушило требования законодательства о персональных данных. Согласно п.п. 1, 5 ст. 3 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее - *Федеральный закон «О персональных данных»*) персональные данные - любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных), **в том числе фамилия, имя, отчество, число, месяц, год рождения, адрес проживания, социальное, имущественное положение, образование, профессия, доходы и иная информация. В данном случае ООО «Стандарт-Инвест» без согласия <...> использовало номер мобильного телефона +7-903-<...> и имя <...> с целью распространения нежелательных СМС-сообщений, содержащих рекламу.**

В соответствии со ст. 6 Федерального закона «О персональных данных» данных обработка персональных данных должна осуществляться с *соблюдением принципов и правил, предусмотренных указанным Федеральным законом.* Обработка персональных данных допускается в следующих случаях: обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных; обработка персональных данных необходима для исполнения договора, стороной которого либо выгодоприобретателем или поручителем по которому является субъект персональных данных, а также для заключения договора по инициативе субъекта персональных данных или договора, по которому субъект персональных данных будет являться выгодоприобретателем или поручителем.

В соответствии со ст. 9 Федерального закона «О персональных данных» субъект персональных данных **принимает решение о предоставлении его персональных данных и дает согласие на их обработку свободно, своей волей и в своем интересе.** Согласие на обработку персональных данных должно быть **конкретным, информированным и сознательным.** Согласие на обработку персональных данных может быть дано субъектом персональных данных или его представителем **в любой позволяющей подтвердить факт его получения форме,** если иное не установлено федеральным законом.

По мнению <...>, ООО «Стандарт-Инвест» незаконно производило обработку персональных данных - номера мобильного телефона +7-903-<...> и имени <...>, и незаконно осуществляло рассылку рекламных сообщений и звонков. Согласие давалось только в части номера телефона +7-917-<...> и имени <...>.

Идентификация заявителя, как определенного субъекта персональных данных, не проводилась, то есть доказательствами принадлежности данных номеров телефона одному субъекту персональных данных ООО «Стандарт-Инвест» не располагало.

В письменных пояснениях ООО «Стандарт-Инвест» (исх. б/н от 14.06.2019, вх. № 3972 от 14.06.2019) и представителем общества на рассмотрении дела 17.06.2019

сообщено, что номер телефона 275-200, приведенный в тексте рассматриваемого рекламного сообщения, оформлен на ООО «Стандарт-Инвест» в соответствии с договором на оказание услуг связи № 731802225 от 18.11.2016, заключенным обществом с акционерным обществом «Компания ТрансТелеКом», ОГРН 1027739598248, ИНН 7709219099.

Особые условия кредитования покупки квартир в ЖК «Аквамарин» применяются Банком ВТБ (ПАО) на основании договора об оказании услуг № 2018/776005112 от 06.07.2018. Документов Банка ВТБ (ПАО), где банком устанавливаются полные условия предоставления кредитов под 6,8% годовых, у ООО «Стандарт-Инвест» не имеется, поскольку данные документы находятся в наличии только у Банка ВТБ (ПАО) и могут быть предоставлены лишь на основании соответствующего запроса уполномоченного органа. Вместе с тем, Банком ВТБ (ПАО) обозначены полные условия кредита в соответствующем письме от 06.03.2019, которое ранее представлялось в Ульяновское УФАС России.

ООО «Стандарт-Инвест» представило в материалы дела копию договора участия в долевом строительстве № А04-154 от 31.05.2019, заключенного обществом с гр. <М.>, с указанием ставки ипотечного кредита 6,8% годовых.

ООО «Стандарт-Инвест» пояснило, что в Политике обработке персональных данных не указано, что компания может осуществлять рекламные рассылки пользователям лишь на номер <...> указанный в заявке. Как видно на скриншоте с формы сайта, пользователь, нажимая на кнопку «Отправить», соглашается на обработку персональных данных в объёме, предусмотренной Политикой, а не на даёт согласие получать СМС-сообщения рекламного характера на введённый выше номер. Политика обработки персональных данных, в свою очередь, подразумевает осуществление рекламной рассылки пользователю, а не пользователю - по конкретному номеру. Согласившись с Политикой, пользователь был согласен на обработку персональных данных, в том числе актуализацию персональных данных. Учитывая это, пользователь, связавшись с оператором с иного телефона, в рамках Политики дал своё однозначное согласие на обработку данного номера в рамках Политики, в том числе для осуществления рекламной рассылки по этим персональным данным.

Представитель ООО «Стандарт-Инвест» подтвердил, что рассматриваемые СМС-сообщения были направлены ООО «Смартпейдж» по заказу ООО «Стандарт-Инвест» в рамках заключенного договора на оказание рекламных услуг для сайта «aquamarin73.ru» № SPG-06398 от 14.03.2017 и дополнительного соглашения № 12 от 14.03.2019 к указанному договору.

В ходе рассмотрения дела № 073/05/18-15677/2019 Комиссией установлено, что СМС-сообщениями ООО «Стандарт-Инвест» привлекало возможных потенциальных клиентов для привлечения денежных средств в рамках заключаемых обществом договоров участия в долевом строительстве, что подтверждается письменными пояснениями ООО «Стандарт-Инвест» (исх. б/н от 23.05.2019, вх. № 3384 от 23.05.2019), а также представленным договором участия в долевом строительстве № А04-154 от 31.05.2019, заключенным с физическим лицом <М.>.

Комиссия усмотрела в рассматриваемой рекламе признаки нарушения ч. 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», поскольку сведения о месте размещения

проектной декларации, предусмотренной федеральным законом, фирменное наименование (наименование) застройщика либо указанное в проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение в рекламе не содержатся. Данное обстоятельство отражено в определении от 17.06.2019.

Определением от 17.06.2019 срок рассмотрения дела № 073/05/18-15677/2019 продлен до 26.07.2019. К участию в деле привлечено лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Смартпейдж». Рассмотрение дела отложено и назначено на 16.07.2019.

Заявитель <...> на рассмотрение дела 16.07.2019 не явился, о месте и времени рассмотрения дела уведомлен.

Представитель ООО «Стандарт-Инвест» на заседании комиссии 16.07.2019 поддержал доводы, приведенные ранее. Также ООО «Стандарт-Инвест» (исх. № б/н от 15.07.2019, вх. № 4811 от 15.07.2019) представило утвержденный директором общества текст Политики обработки персональных данных в ООО «Стандарт-Инвест» и сообщило, что указанная Политика размещалась одновременно с созданием и размещением сайта на сервере и в последующем не изменялась (01.07.2017).

Представитель ООО «Смартпейдж» на рассмотрение дела 16.07.2019 не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено.

Исследовав материалы дела № 073/05/18-15677/2019, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу:

- «ЖК АКВАМАРИН – живите комфортно, платите выгодно! Рассрочка от застройщика 0%, ипотека от 6,8% годовых. Подробнее по тел. 275-200», распространенную 21.03.2019 в 11 час. 01 мин. (время: МСК +1 час.) на номер мобильного телефона **+7-917-**<...> по сетям подвижной радиотелефонной связи, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 5, ч.ч. 1, 3 и 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе»;

- «ЖК АКВАМАРИН – живите комфортно, платите выгодно! Рассрочка от застройщика 0%, ипотека от 6,8% годовых. Подробнее по тел. 275-200», распространенную 21.03.2019 в 11 час. 02 мин. (время: МСК +1 час.) на номер мобильного телефона **+7-903-**<...> по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-903-<...>, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 5, ч. 1 ст. 18, ч.ч. 1, 3 и 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <...> (вх. № 1817/ог от 26.03.2019) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе. В обращении сообщается, что заявителю без его согласия поступило СМС-сообщение рекламного характера: «ЖК АКВАМАРИН – живите комфортно, платите выгодно! Рассрочка от застройщика 0%, ипотека от 6,8% годовых. Подробнее по тел. 275-200»;

- 21.03.2019 в 11 час. 01 мин. (время: МСК +1 час.) на номер мобильного телефона **+7-917-<...>**;

- 21.03.2019 в 11 час. 02 мин. (время: МСК +1 час.) на номер мобильного телефона **+7-903-<...>**.

Отправителем сообщений является лицо, обозначенное как «Aquamarin73».

В соответствии с п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «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; 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» приведенная информация, направленная посредством СМС-сообщений на телефонные номера +7-917-<...> и +7-903-<...>, является рекламой, поскольку она направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - квартирам в домах ЖК «Аквамарин», услуге по предоставлению ипотечного кредита (ипотеки).

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. 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.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 1572-05 от 26.03.2019) публичное акционерное общество «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ПАО «МТС»), ОГРН 1027700149124, ИНН 7740000076 (исх. № П10-06/00019и от 15.04.2019, вх. № 2399 от 15.04.2019), сообщило, что между ПАО «МТС» и <...> заключен договор о предоставлении услуг подвижной радиотелефонной связи от 26.06.2009 с выделением абонентского номера **+7-917-<...>**.

СМС-сообщение поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через СМС-центр ПАО «МТС» на абонентский номер <...> -917-<...> от компании «Lanck Telecom Limited» в рамках соглашения об оказании массовых услуг отправки СМС-сообщений A2P No.D160028472 от 09.03.2016.

Согласно письму компании «Вентател Лимитед» (исх. № 0419-03 от 08.04.2019) рекламодателем на абонентский номер <...> -917-<...> является ООО «Стандарт-Инвест».

Также ПАО «МТС» представило письмо ООО «Стандарт-Инвест», в котором сообщается, что <...> 29.08.2018 в 11:51:14 оставлял заявку на сайте «aquamarin73.ru» с указанием номера телефона +7-917-<...>. В форме заявки на сайте имеется обязательное поле «Согласие с политикой обработки персональных данных». При регистрации (отправке заявки) было указано имя - <...>, номер телефона - +7-917-<...> и проставлена отметка в чек-боксе: «Нажимая на кнопку «Отправить» даю согласие на обработку моих персональных данных в объеме и на условиях, определенных Политикой в отношении обработки персональных данных». Согласно п. 2.4.6 указанной Политики пользователь соглашается на осуществление рекламной рассылки.

Таким образом, рекламное СМС-сообщение на телефонный номер <...> -917-<...> было направлено после получения предварительного согласия абонента.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 1571-05 от 26.03.2019) публичное акционерное общество «Вымпел-Коммуникации» (далее - ПАО «ВымпелКом»), ОГРН 1027700166636, ИНН 7713076301 (вх. № 2334 от 12.04.2019), сообщило, что между ПАО «ВымпелКом» и <...> заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» от 19.04.2016 с предоставлением абонентского номера **+7-903-<...>**.

Направление СМС-сообщения абоненту мобильного телефона +7-903-<...> осуществлено в рамках договора № 572561248 от 22.09.2015, а также дополнительного соглашения № 2 от 01.10.2017 на оказание услуги «Партнерские СМС-сервисы» к указанному договору, согласно которому ПАО «ВымпелКом», как оператор связи, приняло на себя обязанность по приему, обработке, передаче коротких текстовых сообщений от абонента общества с ограниченной ответственностью «СМС-центр» (далее - ООО «СМС-центр»), ОГРН 1117746756489, ИНН 7724805644. Также ПАО «ВымпелКом» представило письмо ООО «Стандарт-Инвест» (ОГРН 1137325006675, ИНН 7325124636), в котором сообщается, что <...> оставлял заявку на сайте «aquamarin73.ru» с указанием номера телефона +7-917-<...>. В форме заявки на сайте имеется обязательное поле «Согласие с политикой обработки персональных данных». Согласно п. 2.4.6 указанной Политики пользователь соглашается на осуществление рекламной рассылки.

С номера телефона +7-903-<...> <...> осуществлял дальнейшие обращения с менеджером отдела продаж, не сообщая о своем нежелании получать рекламные сообщения о ЖК «Аквамарин».

Однако в представленной информации не содержится согласия абонента телефонного номера +7-903-<...> на получение сообщений рекламного характера. Следовательно, рассматриваемое рекламное сообщение на номер телефона +7-903-<...> поступило без получения предварительного согласия абонента.

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. 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.

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Из обращения <...> (вх. № 1817/ог от 26.03.2019), а также его письменных пояснений, представленных в ходе рассмотрения дела № 073/05/18-15677/2019 (вх. № 3965 от 14.06.2019), следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона +7-903-<...> без согласия заявителя. В ходе рассмотрения дела документы, подтверждающие наличие согласия <...> на получение указанного СМС-сообщения, ООО «Стандарт-Инвест», ООО «Смартпейдж» либо иными лицами не представлены.

Между тем, согласно ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» бремя доказывания наличия предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы по сетям электросвязи лежит на рекламодателе - «реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено».

При этом заявитель <...> не обязан доказывать факт отсутствия подобного согласия. Более того, <...>, как физическое лицо, не несет обязанности по представлению информации, документов в антимонопольный орган, поскольку в соответствии с ч. 1 ст. 34 Федерального закона «О рекламе» подобная обязанность возложена только на юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в п. 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации 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. Вместе с тем, согласие на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

В целях защиты прав и законных интересов абонента, при получении такого согласия абоненту должна быть предоставлена возможность изначально отказаться от получения рекламных рассылок, а сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражающей соответствующее согласие (абонент прямо выражает согласие на получение рекламы), а не опосредованной

и обусловленной лишь ознакомлением с Политикой в отношении обработки персональных данных в ООО «Стандарт-Инвест», которая является неотъемлемой частью заявки на сайте «aquamarin73.ru». Обратное может привести к злоупотреблениям со стороны рекламодателя рекламы, стремящегося любым способом навязать абоненту возможность распространения со своей стороны рекламы с приданием своим действиям законности.

ООО «Стандарт-Инвест» ссылается на то, что согласие абонента <...> было получено 29.08.2018 при составлении заявки на сайте «aquamarin73.ru» с указанием номера телефона +7-917-<...>. В форме заявки на сайте имеется обязательное поле «Согласие с политикой обработки персональных данных», согласно которой пользователь соглашается на осуществление рекламной рассылки и подтверждает, что все указанные им данные принадлежат ему. С номера телефона +7-903-<...> пользователь «<...>» осуществлял дальнейшее общение с менеджерами отдела продаж общества. ООО «Стандарт-Инвест», руководствуясь п.п. 1.4.1 и 1.4.3 Политики произвело добавление номера телефона +7-903-<...> к персональным данным пользователя «<...>». Однако <...> не подтверждал, что телефонный номер <...> -<...> принадлежит именно ему и не давал согласия на **распространение СМС-сообщений, содержащих рекламу**, на указанный номер <...>. Кроме того, **идентификация заявителя, как определенного субъекта персональных данных, не проводилась**, то есть доказательствами принадлежности телефонного номера +7-903-<...> именно <...> ООО «Стандарт-Инвест» не располагало.

При таких обстоятельствах Комиссия считает предварительное согласие на получение рекламы квартир в домах ЖК «Аквамарин» на телефонный номер <...> - 903-<...> не полученным.

Следовательно, в нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», рассматриваемое рекламное сообщение на телефонный номер <...> -903-<...> распространено при отсутствии предварительного согласия абонента на получение указанной рекламы.

В силу ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения и использования, если при этом искажается смысл информации, и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Согласно ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Согласно ч. 3 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее.

В рекламе ЖК «Аквамарин», направленной ООО «Стандарт-Инвест» на телефонные номера +7-903-<...> и +7-917-<...>, сообщается о минимальной процентной ставке по ипотечному кредиту - 6,8% годовых, однако не указаны иные существенные условия предоставления кредита, влияющие на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугой лица, а также определяющие фактическую стоимость кредита для заёмщика и влияющие на неё: максимальная процентная ставка по кредиту, минимальная и максимальная сумма кредита, минимальный и максимальный срок предоставления кредита, требования к заемщику и другие. Также в рекламе не указано наименование или имя лица, оказывающего услуги по предоставлению ипотечного кредита.

В ходе рассмотрения дела № 073/05/18-15677/2019 установлено, что ипотечный кредит («ипотека») предоставляется Банком ВТБ (ПАО). Условия кредитования перечислены в письме Банка ВТБ (ПАО) от 06.03.2019, направленном банком ООО «Стандарт-Инвест». Указанная в письме Банка ВТБ (ПАО) от 06.03.2019 информация в полном объеме была размещена на странице сайта: <https://aquamarin73.ru/stock/10672/>. Однако приведенная в письме Банка ВТБ (ПАО) от 06.03.2019 информация не включает все условия предоставления ипотечного кредита (к примеру, отсутствует минимальная сумма кредита).

Также из указанного письма Банка ВТБ (ПАО) следует, что процентная ставка 6,8% годовых действует только в течение первых двух лет действия кредитного договора и только при условии оформления комплексного страхования. Отсутствие в рекламе срока действия данной ставки и условия о необходимости комплексного страхования (существенной информации) искажает смысл информации и вводит потребителей рекламы в заблуждение, поскольку из буквального содержания рекламы следует, что процентная ставка 6,8% годовых установлена на весь срок действия кредитного договора (независимо от наличия или отсутствия комплексного страхования), что является нарушением ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». Согласно письму Банка ВТБ (ПАО) от 06.03.2019 процентная ставка с третьего года до полного погашения кредита составляет 10,3% годовых, в случае оформления комплексного страхования, с учётом дисконта 0,3% к базовой ставке в размере 10,6% годовых.

По мнению ООО «Стандарт-Инвест», СМС-реклама по своей специфике не позволяет вместить все условия, определяющие полную стоимость ипотечного кредита. Однако рассматриваемая СМС-реклама включает информацию, не обязательную в рекламе («живите комфортно, платите выгодно»), а также не допустимую в рекламе без уточнений («от 6,8% годовых»). Указанная информация, к примеру, могла быть заменена наименованием лица, оказывающего рекламируемые банковские услуги («Банк ВТБ (ПАО)»), что исключило бы нарушение ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе». Исключение из рекламы процентной ставки («6,8% годовых») позволило бы не приводить в рекламе уточняющую информацию.

Таким образом, в рассматриваемых СМС-сообщениях отсутствуют полные условия предоставления ипотечного кредита (при том, что приведено одно условие, влияющее на стоимость кредита, - «6,8% годовых»), а также наименование лица, оказывающего услуги по предоставлению кредита, что является, соответственно, нарушением ч.ч. 3 и 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

В ходе рассмотрения дела нарушение п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» не подтвердилось.

В соответствии с ч. 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, должна содержать сведения о месте размещения проектной декларации, предусмотренной федеральным законом, фирменное наименование (наименование) застройщика либо указанное в проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение. Реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, может содержать коммерческое обозначение, индивидуализирующее объект (группу объектов) капитального строительства (в случае строительства многоквартирных домов - наименование жилого комплекса), если такое коммерческое обозначение (наименование жилого комплекса) указано в проектной декларации.

В рассматриваемой рекламе, в нарушение ч. 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», сведения о месте размещения проектной декларации, предусмотренной федеральным законом, не содержатся.

Указание в рекламе номера телефона для справок: «*Подробнее по тел. 275-200*», отсылающего потребителя рекламы к дополнительной информации, получаемой по телефону: 275-200, не является свидетельством соблюдения требований ч. 7 ст. 5, ч.ч. 1, 3 и 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе». Реклама является самостоятельным (завершённым) информационным продуктом, и обязательная в ней в соответствии с законодательством о рекламе информация не может быть заменена ссылками на какие-либо источники информации вне рекламы.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 5, ст. 28 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель, а за нарушение ст. 18, ч.ч. 1 и 7 ст. 28 закона - рекламодатель-распространитель.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодателем-распространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела № 073/05/18-15677/2019 установлено, что отправка СМС-сообщения, поступившего на телефонный номер <...> -903-<...>, осуществлена ООО «Стандарт-Инвест» в соответствии с договором № SPG-06398 от 14.03.2017 и дополнительным соглашением № 12 от 14.03.2019 к указанному договору. Согласно данному дополнительному соглашению управление рассылкой осуществляет ООО «Стандарт-Инвест», за что оплачивает данную услугу по договору. Также отправка СМС-сообщения, поступившего на телефонный номер <...> -917-<...>, осуществлена ООО «Стандарт-Инвест», что подтверждено в пояснениях ПАО «МТС» (исх. № П10-06/00019и от 15.04.2019, вх. № 2399 от 15.04.2019) и ООО «Стандарт-Инвест» (исх. б/н от 23.05.2019, вх. № 3384 от 23.05.2019 и исх. б/н от 14.06.2019, вх. № 3972 от 14.06.2019), а также представителем ООО «Стандарт-Инвест» на заседаниях комиссии.

В частности, представитель ООО «Стандарт-Инвест» подтвердил, что рассматриваемые СМС-сообщения были направлены ООО «Смартпейдж» по заказу ООО «Стандарт-Инвест» в рамках заключенного договора на оказание рекламных услуг для сайта «aquamarin73.ru» № SPG-06398 от 14.03.2017 и дополнительного соглашения № 12 от 14.03.2019 к указанному договору.

Таким образом, рекламодателем и рекламораспространителем в данном случае является ООО «Стандарт-Инвест».

Согласно ч.ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

По мнению Комиссии, необходимость в выдаче предписания в данном случае отсутствует, поскольку, исходя из пояснений ООО «Стандарт-Инвест», номера телефонов +7-917-<...> и +7-903-<...> удалены из базы рассылки СМС-сообщений, распространение рекламы на указанные номера телефонов прекращено.

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

Административная ответственность за рассматриваемое нарушение Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу ООО «Стандарт-Инвест», ОГРН 1137325006675, ИНН 7325124636: «ЖК АКВАМАРИН – живите комфортно, платите выгодно! Рассрочка от застройщика 0%, ипотека от 6,8% годовых. Подробнее по тел. 275-200», распространенную 21.03.2019 в 11 час. 01 мин. (время: МСК +1 час.) на номер мобильного телефона **+7-917-<...>** по сетям подвижной радиотелефонной связи, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 5, частей 1, 3 и 7 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Признать рекламу ООО «Стандарт-Инвест», ОГРН 1137325006675, ИНН 7325124636: «ЖК АКВАМАРИН – живите комфортно, платите выгодно! Рассрочка от застройщика 0%, ипотека от 6,8% годовых. Подробнее по тел. 275-200», распространенную 21.03.2019 в 11 час. 02 мин. (время: МСК +1 час.) на номер мобильного телефона **+7-903-<...>** по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-903-<...>, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 5, части 1 статьи 18, частей 1, 3 и 7 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
3. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

<...>

<...>

Члены Комиссии

<...>