

# РЕШЕНИЕ

*«10» марта 2015г.*

*г. Калуга*

Резолютивная часть решения объявлена «26» февраля 2015 года

Полный текст решения изготовлен «10» марта 2015 года

**Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе в составе: председателя Комиссии – заместителя руководителя – начальника отдела Калужского УФАС России /...../, членов Комиссии – специалиста – эксперта Калужского УФАС России / ...../, специалиста – эксперта Калужского УФАС России /...../, рассмотрев дело №05-136р/2014 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении рекламы по сетям**

**электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи на телефонный номер <...> (4842)79-80-92 (абонент /...../.) без предварительного согласия абонента /...../, а так же, без предварительного согласия ее дочери /...../ на получение рекламы,**

**в присутствии Генерального директора ООО «Источник Молодости» /...../ (Приказ ООО «Источник Молодости» №11 от 02.06.2014 года «О вступлении в должность генерального директора»),**

**УСТАНОВИЛА:**

В адрес Калужского УФАС России поступило обращение гр-ки /...../ (вх. № 6297Э от 27.10.2014 г.), которая представляла интересы своей пожилой матери, в обращении она просила провести проверку по поступившему на номер телефона 8(4842)79-80-92 телефонному звонку рекламного характера, а именно «В навязчивой форме рекламируют свою косметическую продукцию, а так же предлагают прийти к ним в офис по адресу г. Калуга, ул. Труда, д. 4, сделать косметические процедуры».

В результате проведения проверки было установлено, что «27» октября 2014 г. в «14» часов «47» минут по Московскому времени на телефонный номер <...> (4842)79-80-92 (абонент /...../) поступил телефонный звонок от абонента +7-965-707-24-03 (зарегистрирован на ООО «Источник Молодости») следующего содержания: «В навязчивой форме рекламируют свою косметическую продукцию, а так же предлагают прийти к ним в офис по адресу г. Калуга, ул. Труда, д. 4, сделать косметические процедуры».

В результате проверки предоставленных сведений было установлено, что телефонный звонок рекламного характера был получен от оператора связи ОАО «ВымпелКом», с телефонного номера, принадлежащего ООО «Источник Молодости». Данный телефонный звонок был произведен сотрудником компании, что подтверждается детализацией по счету предоставленной ООО «Источник Молодости»

Так же в материалах дела имеется детализация телефонных соединений на номер <...> (4842)79-80-92 (абонент /...../), которая подтверждает, что «27» октября 2014 г. в «14» часов «47» минут по Московскому времени на телефонный номер <...> (4842)79-80-92 (абонент /...../) поступил телефонный звонок от абонента +7-965-707-24-03 (абонент ООО «Источник Молодости»).

ОАО «Вымпелком» выполняет техническую функцию передачи сообщения (закрытого пакета информации), а не информации определенного содержания. Оператор не осуществляет проверку содержания передаваемой голосовой информации и не может нести ответственность за содержание телефонных разговоров, поскольку в силу ч. 3 ст. 63 Федерального закона РФ от 7 июля 2003г № 126-ФЗ «О связи» не имеет права на ознакомление с информацией, передаваемой по сетям электросвязи, так как это является нарушением охраняемой Конституцией РФ тайны связи.

Исходя из вышеизложенного, рекламораспространителем в данном случае является ООО «Источник Молодости».

Согласно письменным пояснениям генерального директора ООО «Источник Молодости» (вх.№ 6858 от 25.11.2014 г.) «27» октября 2014 г. в «14» часов «47» минут по Московскому времени на телефонный номер <...> (4842)79-80-92 (абонент /...../) был совершен телефонный звонок от абонента +7-965-707-24-03 (абонент ООО «Источник Молодости») с целью приглашения на бесплатные процедуры косметическими средствами фирмы «DESHELI». При телефонном разговоре /...../ выразила нежелание придти и воспользоваться бесплатными процедурами косметическими средствами, вследствие чего телефонные звонки более не производились в настоящее время и в будущем производится не будут. Телефонные номера с именами и контактными номерами предоставляются по желанию постоянных клиентов, под их личную подпись, за счет чего происходит постепенное пополнение клиентской базы. Но анкеты клиента, который предоставил ООО «Источник Молодости» номер данного абонента в базе ООО «Источник Молодости» нет.

Согласно письменным пояснениям генерального директора ООО «Источник Молодости» (вх.№ 7501 от 23.12.2014 г.) предоставить письменное согласие /...../, /...../ не могут, т.к. они не являются клиентами ООО «Источник Молодости».

Согласно пояснениям заявителя /...../ (вх. №7120 от 05.12.2014 г.) параллельно с обращением в Калужское УФАС, заявитель обратилась в Управление Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей, в своем ответе на обращение /...../ данная организация предоставила письменные объяснения генерального директора ООО «Источник Молодости» /...../, в которых /...../ указала, что телефонные звонки на номер <...> (4842)79-80-92 (абонент /...../) поступали по ошибке сотрудника ООО «Источник Молодости».

ООО «Источник Молодости» в материалы дела представил анкету клиента – / ...../, указавшего номер телефона 79-92-80 (абонент / ...../) на который сотрудник ООО «Источник Молодости» планировал позвонить и пригласить на бесплатные косметические процедуры, без наличия соответствующего согласия абонента телефонного номера 8 (4842)79-92-80, по имени / ...../, но по ошибке сотрудника звонок был совершен заявителю – / ...../ (абонентский номер <...> (4842)79-80-92).

В данной анкете, составленной 16.10.2014 г. (дата записана от руки), указаны ФИО – / ...../, далее указан контактный номер телефона 8-920-611-48-49, указан представитель компании «/ ...../ – 60», в анкете поставлен ряд вопросов, на которые предлагается ответить клиенту, однако в данной анкете, ни на один вопрос нет ответа. Далее прописано – «во избежание нарушения статей Федерального закона РФ от 27.07.2006 года № 152-ФЗ «О персональных данных» предоставляется информация о контактных данных потенциальных клиентов со слов опрашиваемого и от его имени», и стоит подпись. Ниже представлена таблица, имеющая четыре графы: номер <...> ФИО, Контактный телефон, Возраст, в данную таблицу вписаны 22 позиции с указанием порядкового номера, имени, контактного телефона и возраста (в трех позициях, возраст не указан). Номер телефона 79-92-80 (абонент / ...../), указан под номером 1, возраст 64 года.

В ходе рассмотрения дела было установлено, что звонки от сотрудников ООО «Источник Молодости» на телефонный номер заявителя осуществлялись не однократно. Из выписки детализация телефонных соединений с номера +7-965-707-24-03 (абонент ООО «Источник Молодости») следует, что за период времени с 13 часов 41 минуты 27.10.2014 года по 17 часов 22 минуты 27.10.2014 года звонки на номер <...> (48482)79-92-80 (абонент / ...../) не производились. Согласие владельца абонентского номера 8(48482)79-92-80 на осуществление ему звонков рекламного характера, а так же на обработку персональных данных у ООО «Источник Молодости» не имеется.

Согласие / ...../., / ...../., либо иных лиц на обработку персональных данных / ...../., / ...../ и на оказание услуг по распространению рекламы посредством телефонных звонков ООО «Источник Молодости» не представило.

Согласно сведениям, поступившим от / ...../., / ...../., согласие на распространение в ее адрес рекламы ООО «Источник Молодости» она не давали, при этом как указывает, заявитель звонки осуществлялись не однократно, что так же подтверждает представитель ответчика, генеральный директор ООО «Источник Молодости» / ...../., в ходе рассмотрения дела.

Согласно 1 ст. 3 ФЗ №38 «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.

Согласно ч. 1 ст. 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.

Согласно п. 4 ст. 3 ФЗ-№38 «О рекламе» ненадлежащей признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Телефонный звонок, совершенный «27» октября 2014 г. в «14» часов «47» минут по Московскому времени на телефонный номер <...> (4842)79-80-92 (абонент /...../) от абонента +7-965-707-24-03 (зарегистрирован на ООО «Источник Молодости») следующего содержания: «В навязчивой форме рекламируют свою косметическую продукцию, а так же предлагают прийти к ним в офис по адресу г. Калуга, ул. Труда, д. 4, сделать косметические процедуры», имеет целью формировать и поддерживать интерес к косметической продукции, для продвижения ее на рынке.

Реклама, содержащаяся в телефонном звонке является ненадлежащей, так как не соответствует требованиям законодательства РФ, а именно распространяется без предварительного согласия абонента на получение данной рекламы.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ-№38 «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьи 18 ФЗ-№38 «О рекламе», несет рекламодатель.

По имеющимся в материалах дела сведениям рекламодателем является ООО «Источник Молодости» (248030, г. Калуга, ул. Труда, д.4, корп.2).

В ходе рассмотрения дела генеральный директор ООО «Источник Молодости» /...../ признала факт нарушения законодательства РФ о рекламе, что подтверждается протоколом заседания комиссии по рассмотрению дела №05-136р/2014 от 26 февраля 2015 года, а именно согласилась с тем, что сотрудники общества нарушили требования действующего законодательства и совершали звонки на телефонный номер <...> (4842)79-80-92 (абонент /...../) без предварительного согласия на получение звонков рекламного характера данным абонентом.

Таким образом, в действиях ООО «Источник Молодости», устанавливаются признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», выразившиеся в распространении рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи на телефонный номер <...> (4842)79-80-92 (абонент /...../) без предварительного согласия абонента /...../., а так же, без предварительного согласия ее дочери /...../ на получение рекламы.

Пункт 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» гласит, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «Источник Молодости» по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи на телефонный номер <...> (4842)79-80-92 (абонент /...../.) без предварительного согласия на получение рекламы абонента /...../, а так же, без предварительного согласия на получение рекламы ее дочери /...../

2. Выдать ООО «Источник Молодости» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «10» марта 2015 г.

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

Председатель комиссии: \_\_\_\_\_ /...../

Члены Комиссии: \_\_\_\_\_ /...../

\_\_\_\_\_ /...../