

# РЕШЕНИЕ

«13» марта 2015г.

г. Калуга

Резолютивная часть решения объявлена «27» февраля 2015 года

Полный текст решения изготовлен «13» 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 №05-131р/2014 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной**

**радиотелефонной связи на телефонный номер <...> -915-897-16-45 (абонент / ...../) без предварительного согласия /...../ на получение рекламы,**

**в отсутствии представителя ООО «ДольчеВита», уведомленного надлежащим образом о времени и месте проведения заседания,**

**УСТАНОВИЛА:**

**1. В адрес Калужского УФАС России поступило обращение гр-ки /...../, направленное Прокуратурой города Обнинска (вх. № 5740 от 02.10.2014 г.), в котором она просит провести проверку по поступившим на ее мобильный номер <...> -915-897-16-45 телефонным звонкам рекламного характера.**

В результате проведения проверки было установлено, что «11» сентября 2014 г. в «13» часов «31» минуту и «11» сентября 2014 г. в «14» часов «42» минуты по Московскому времени на телефонный номер **+7-915-897-16-45** (абонент Ковалева И.В.) поступили телефонные звонки от абонента **+7-900-572-06-52** (зарегистрирован на ООО «ДольчеВита») следующего содержания: «В навязчивой форме рекламируют свою косметическую продукцию, а так же предлагают прийти к ним в офис по адресу: г. Обнинск, ул. Победы, д. 22а, на рекламную акцию данной продукции и сделать Спа-процедуры».

В результате проверки предоставленных сведений было установлено, что телефонные звонки рекламного характера были получены от оператора связи ОАО «Мегафон», с телефонного номера, принадлежащего ООО «ДольчеВита». Данный телефонный звонок был произведен сотрудником компании.

В материалах проверки имеется детализация телефонных соединений за период с 08.09.2014 г. по 17.09.2014 г. телефонного номера +7-915-897-16-45 (абонент / ...../), из которой следует, что «11» сентября 2014 года в «13» часов «31» минуту и «11» сентября 2014 года в «14» часов «42» минуты на телефонный номер <...> -915-897-16-45 поступили телефонные звонки с телефонного номера +7-900-572-06-52 (зарегистрирован на ООО «ДольчеВита»).

ОАО «Мегафон» 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, рекламодателем в данном случае является ООО «ДольчеВита».

Согласно письменным пояснениям, представленным ООО «ДольчеВита» (вх. № 6565э от 10.11.2014г., вх. № 6612 от 12.11.2014 г.) звонки на мобильные телефоны клиентов ООО «ДольчеВита» осуществляются сотрудниками компании, в частности операторами (работниками), с которыми заключены трудовые договора. В данном случае, ООО «ДольчеВита» представлен трудовой договор № 01072013/10 от 01.07.2013 г. и приложение к данному договору № 01072013/10 от 01.07.2013 г., заключенные между ООО «ДольчеВита» и /...../, из чего следует, что работник ООО «ДольчеВита» /...../ осуществляла звонки заявителю /...../.

Также Обществом представлен договор № P17 об оказании услуг от 06.10.2014 г. и приложение № 1 к данному договору, заключенные между ООО «Онлайн Солюшенс» (Исполнитель) и ООО «ДольчеВита» (Заказчик), по оказанию информационных услуг в сети Интернет путем размещения материалов и Форм запроса Партнерами Заказчика на Площадках, в том числе осуществление Исполнителем сбора и передачи Заказчику Пользовательских данных.

Из представленных Обществом пояснений следует, что в соответствии с вышеуказанным договором об оказании информационных услуг, ООО «ДольчеВита» приобретает информацию о пользователях сети Интернет, посещающих сайт как компании ООО «ДольчеВита», так и сайты с аналогичным содержанием и, собственноручно заполняющих соответствующие формы запроса (анкеты, вопросники, а также формы заявок). В указанных выше формах запроса клиенты Общества также в обязательном порядке дают согласие на предоставление им определенных сведений в целях приобретения услуг и/или товаров, а равно получения дополнительной информации о таких товарах и/или услугах. Таким образом, ООО «ДольчеВита» был получен телефонный номер <...> - 915-897-16-45, принадлежащий Ковалевой И.В. Иных способов получения информации о лицах, заинтересованных в приобретении предлагаемых

Обществом товаров, а именно косметики «DeShelli», которая является запатентованным товарным знаком, у Общества не имеется.

Из письменных пояснений, а также документов, представленных ООО «ДольчеВита» (вх. № 7043 от 03.12.2014 г.) следует, что в данных документах, а именно договоре купли-продажи № 1240 от 13.09.2014 г., заключенном между ООО «ДольчеВита» и гр-кой /...../, имеется подпись физического лица, указавшего абонентский номер <...> -915-897-16-45, в котором имеется его согласие на предоставление этому лицу определенных сведений в целях приобретения услуг и/или товаров.

Таким образом из материалов проверки следует, что на телефонный номер **+7-915-897-16-45** (абонент /...../) поступили телефонные звонки от абонента **+7-900-572-06-52** (зарегистрирован на ООО «ДольчеВита») до заключения вышеуказанного договора купли-продажи, а именно 11.09.2014 года. Также согласие на обработку персональных данных и получение кредитного отчета в анкете-заявлении на получение потребительского кредита (на оплату товара, работы, услуги) № MOGLBU10S14091310747, подписанного Ковалевой И.В. 13.09.2014 года, не имеет никакого отношения к ООО «ДольчеВита», а распространяется на предоставление информации ОАО «АЛЬФА-БАНК» в целях заключения договора потребительского кредита.

На основании собранных материалов и проведенной проверки Калужским УФАС России 02.12.2014 года было возбуждено дело № 05-131р/2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Согласно письменному ответу на определение о возбуждении дела (исх. № 3506/05 от 02.12.2014 г.) ООО «ДольчеВита», представленного на рассмотрение дела 29.12.2014 г., а также пояснениям представителей данного Общества, а именно /...../(паспорт <...> доверенность № б/н от 29.12.2014 г.) и /...../(паспорт <...> доверенность № б/н от 29.12.2014 г.), участвующих в рассмотрении дела следует, что ООО «ДольчеВита» является компанией, основным направлением которой является реализация профессиональной высококачественной косметической продукции для домашнего использования, нацеленной на полноценный уход и омоложение кожи и волос.

Клиентская база ООО «ДольчеВита» формируется следующим образом: в соответствии с договором № 17Р об оказании услуг от 06.10.2014 г. и приложением № 1 к данному договору, заключенными между ООО «Онлайн Солюшенс» и ООО «ДольчеВита», последний приобретает информацию о пользователях сети Интернет, посещающих сайт как компании ООО «ДольчеВита», так и сайты с аналогичным содержанием и, собственноручно заполняющих соответствующие формы запроса (анкеты, вопросники, а также формы заявок). В указанных выше формах запроса клиенты Общества также в обязательном порядке дают согласие на предоставление им определенных сведений в целях приобретения услуг и/или товаров, а равно получения дополнительной информации о таких товарах и/или услугах. Таким образом, ООО «ДольчеВита» был получен телефонный номер <...> - 915-897-16-45, принадлежащий Ковалевой И.В.

Также Обществом отмечено, что /...../ заключила кредитный договор с банком на выдачу кредита на приобретение именно косметических средств, реализуемых ООО «ДольчеВита», для непосредственного исполнения договора купли-продажи косметики. Обязательным условием одобрения кредитной сделки является

письменное согласие клиента на обработку персональных данных, которые хранятся непосредственно в кредитной организации.

Таким образом, по мнению Калужского УФАС России, согласие /...../ на обработку персональных данных распространяется на предоставление информации ОАО «АЛЬФА-БАНК» в целях заключения договора потребительского кредита, а не для предоставления информации, в том числе обработки персональных данных ООО «ДольчеВита».

Согласно ответу на определение об отложении рассмотрения дела (исх. № 3866/05 от 29.12.2014 г.), представленного на рассмотрение дела 29.01.2015 г., ООО «ДольчеВита» не ведет баз данных клиентов, а поступающая от «Онлайн Солюшенз» информация о заинтересованных лицах обрабатывается и уничтожается в соответствии с внутренним Приказом Общества «Об организации работы с предоставляемой информацией» № 2 от «16» мая 2013 года, на основании которого хранение использованной информации, предоставляемой по договору с ООО «Онлайн Солюшенз» о гражданах, заинтересованных в приобретении продукции торговой марки «DeSheli» в течение 14 дней. По истечении указанного срока ответственное лицо составляет акт об уничтожении данной информации.

Таким образом, по мнению Калужского УФАС России, вышеуказанный Приказ не имеет никакого отношения к ООО «Онлайн Солюшенс», с которым у Общества заключен договор по оказанию информационных услуг.

Из письменных пояснений Общества, в ответ на определение об отложении рассмотрения дела, представленных в ходе рассмотрения дела 29.01.2015г., следует, что /...../ в письменном виде заверила ООО «ДольчеВита» об отсутствии каких-либо претензий к Обществу. Однако доказательства относительно вышеуказанного довода ООО «ДольчеВита» не представило. Также в адрес Калужского УФАС России никаких обращений гр-ки /...../, в которых она от своих претензий в адрес ООО «ДольчеВита» отказалась не поступало.

В ответ на определение об отложении рассмотрения дела от 29.01.2015 года (исх. № 198/05 от 29.01.2015 года) ООО «ДольчеВита» представило следующие пояснения.

В соответствии с указанным определением, ООО «ДольчеВита» направило в ООО «Онлайн Солюшенс» официальный запрос на предоставление в материалы дела необходимых документов, подтверждающих позицию Общества в рассматриваемых обстоятельствах. 26.02.2015 года посредством телефонной связи в адрес Общества поступило сообщение о том, что подтверждение наличия согласия указанного абонента направлено заказным письмом с описью вложений в адрес ООО «ДольчеВита». Данная информация была подтверждена, направленной в адрес Общества сканированной копией почтовой квитанции заказного письма от ООО «Онлайн Солюшенс», а также отсканированной описью вложений в письмо, в соответствии с которой почтой ООО «Онлайн Солюшенс» отправило договор № N14 и согласие абонента /...../.

Согласно, представленному договору № 14, об оказании информационных услуг от 10.04.2014 года, заключенного между ООО «Онлайн Солюшенс» и ООО «ДольчеВита», в сети Интернет путем размещения материалов и Форм запроса Партнерами Заказчика на Площадках, в том числе осуществление Исполнителем

сбора и передачи Заказчику Пользовательских данных.

Такими образом, Калужским УФАС России установлено, что в указанном договоре согласия /...../ на распространение в ее адрес рекламной информации от ООО «ДольчеВита» 11 сентября 2014 года не имеется и ответчиком по делу не представлено.

Также из вышеуказанных письменных пояснений следует, что ООО «ДольчеВита» признает нарушение сроков предоставления информации в адрес Калужского УФАС России, при этом сообщило, что обратилось с запросом в ООО «Онлайн Солюшенс» с целью истребования сведений о наличии согласия /...../ на распространение в ее рекламной информации, однако ответ до настоящего времени не поступил.

Согласно сведений, полученных с сайта Почты России, почтовое отправление с внутрироссийским почтовым идентификатором № 64407681001971 (в соответствии с почтовой квитанцией заказного письма от ООО «Онлайн Солюшенс», представленной ООО «ДольчеВита»), в котором имело место быть согласие /...../ (согласно описи вложения в письмо, копия которой представлена в письменных пояснениях ООО «ДольчеВита» (вх. № 916 от 27.02.2015 г.), 10.03.2015 года было вручено адресату, но до настоящего времени никаких доказательств, свидетельствующих о наличии согласия /...../, а также собственноручно заполненной формы запроса (анкеты, вопросника, а также формы заявки) клиента ООО «ДольчеВита», содержащей согласие /...../, указанной в письменных пояснениях Общества, в которой указан телефонный номер <...> принадлежащий Ковалевой И.В. ООО «ДольчеВита», представить не смогло.

При этом Калужским УФАС России у ООО «Онлайн Солюшенс» запрашивалось сведения о наличии согласия /...../ на распространение в ее адрес рекламной информации, однако ответ в адрес Калужского УФАС России не поступил.

В связи с чем, телефонные звонки, совершенные на телефонный номер **+7-915-897-16-45** (абонент /...../) от абонента **+7-900-572-06-52** (зарегистрирован на ООО «ДольчеВита»), содержат рекламу, так как сотрудники ООО «ДольчеВита» посредством телефонных звонков привлекают внимание к косметической продукции, реализуемой в данном салоне, а так же предлагают прийти к ним в офис по адресу: Калужская область, г. Обнинск, ул. Победы, д. 22 а, на рекламную акцию данной продукции и сделать Спа- процедуры, то есть формируют и поддерживают интерес к косметической продукции с целью продвижения ее на рынке.

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

Таким образом, в ходе рассмотрения указанного дела установлено, что /...../, согласия на распространение в ее адрес рекламы 11 сентября 2014 года ООО «ДольчеВита» посредством телефонных звонков не давала, Обществом «ДольчеВита» данное согласие не представлено, что свидетельствует о нарушении действующего законодательства РФ.

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

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.

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

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

По имеющимся в материалах дела сведениям рекламодателем является ООО «ДольчеВита» (249031, Калужская область, г. Обнинск, ул. Победы, д. 22 а).

Таким образом, в действиях ООО «ДольчеВита» имеются признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», выразившиеся в распространении рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи на телефонный номер <...> -915-897-16-45 (абонент / ...../) без предварительного согласия /...../ на получение рекламы «11» сентября 2014 г. в «13» часов «31» минуту и «11» сентября 2014 г. в «14» часов «42» минуты по Московскому времени.

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 «ДольчеВита» по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи на телефонный номер <...> -915-897-16-45 (абонент / ...../) без предварительного согласия Ковалевой И.В. на получение рекламы.

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

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

Члены Комиссии: \_\_\_\_\_ /...../

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

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