

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 38/15

«16» июня 2015 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе «...», рассмотрев дело № 38/15, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Харвест» (ИНН 0411135903; юридический адрес: 649000, Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Чорос-Гуркина, дом 39/9.), по факту рассылки на номер заявителя «...» sms-сообщения, следующего содержания:

от: 878502,

sms-центр: +79139869983,

дата и время: 31.12.2014г., 18:09,

текст: «Теплые SMS поздравления в Новый Год для близких и друзей. Наберите \*502\*5# и закажите поздравление. Клик - 2,72 руб.»,

с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», согласно которой 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 распространённой 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,

#### УСТАНОВИЛА:

08.06.2015г. ООО «Харвест» представило в адрес Новосибирского УФАС России отзыв (вх. № 5306), согласно которому ООО «Харвест» не получало от ОАО «МТС» претензию по факту нарушения п. 3.1.13 вышеуказанного договора. Соответственно, ООО «Харвест» не было известно о таком факте до момента ознакомления с материалами дела.

По мнению ООО «Харвест» в материалах № 38/15 отсутствуют доказательства, однозначно указывающие на тот факт, что от Абонента в адрес ОАО «МТС» не поступал запрос на контент-услугу, следовательно, данный факт подлежит выяснению. На настоящий момент не представляется возможным установить, действительно ли ООО «Харвест» произвело отправку указанного sms-сообщения в адрес абонента-заявителя (в силу технических особенностей процесса формирования и отправки sms-сообщений).

Как указывает ООО «Харвест», указанный текст смс-сообщения не является рекламой, т.к. согласно ст. 3 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», а «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». Исходя из текста указанного сообщения, однозначно можно сделать вывод о том, что данное сообщение направлено только одному абоненту, соответственно, невозможно утверждать, что информация в виде данного текста смс направлена неопределенному кругу лиц. Также исходя из текста сообщения, невозможно утверждать, что у отправителя такого смс-сообщения имелась цель привлечения внимания к какому-либо объекту рекламирования, т.к. текст данного смс-сообщения не позволяет выделить объект рекламирования.

У ООО «Харвест» отсутствует какое-либо подтверждение того факта, что Абонент давал предварительное согласие на распространение рекламы.

16.06.2015г. на рассмотрении дела № 38/15 представитель ООО «Харвест» пояснила, что общество занимается только техническим сопровождением деятельности по договору № «...» от 07.06.2008 г. У ООО «Харвест» имеется сервер, на который поступают технические запросы со стороны ОАО «МТС». Номера абонентов, на которые предполагается рассылка тех или иных сообщений, формируется ОАО «МТС». Со своей стороны ООО «Харвест» формирует смс-сообщения только в соответствии с запросами ОАО «МТС».

На основании изложенного, в соответствии с абзацем 3 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе,

#### ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 38/15 отложить.
2. Назначить рассмотрение дела на «27» июля 2015 г. в 14:00 ч. по адресу: г. Новосибирск, ул.Кирова,3, каб.1007.
3. Привлечь в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ОАО «МТС» (ИНН 7740000076; юридический адрес: 109147, г.Москва, ул. Марксистская, д.4).
4. ООО «Харвест» до «20» июля 2015 г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:  
  
- информацию о сервисных номерах, представляемых ОАО «МТС» (Заказчиком) ООО «Харвест» (Исполнителю) в соответствии с договором № «...» от 07.06.2008 г.
5. ОАО «МТС» до «20» июля 2015 г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- информацию о лице формирующем базу абонентов, а также текст смс-сообщений, подлежащих рассылке.
- копию претензии, направленной в адрес ООО «Харвест» о нарушении п 3.1.13 Договора «...» от 07.06.2008 г., которым не предусмотрена возможность ООО «Харвест» рассылать рекламные SMS-сообщения.
- информацию о техническом запросе ОАО «МТС» в адрес ООО «Харвест», относящемся к рассматриваемому смс-сообщению.
- информацию о сервисных номерах, представляемых ОАО «МТС» (Заказчиком) ООО «Харвест» (Исполнителю) в соответствии с договором № «...» от 07.06.2008 г.

Документы представляются в прошитом виде, в копиях, заверенных юридическим лицом, с сопроводительным письмом. В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.

В соответствии с ч.6 ст.19.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Явка представителей ООО «Харвест» и ОАО «МТС», в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна. Кроме того, обращаем Ваше внимание, в доверенности представителя должна содержаться ссылка на представление интересов в антимонопольном органе (Новосибирском УФАС России) с указанием номера дела, включая право на получение приглашения на составление протокола об административном правонарушении представителя Общества.