

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-1159/2022

о назначении административного наказания

«04» августа 2022г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол №054/04/14.3-1159/2022 от «05» июля 2022г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Тион Умный микроклимат» (630090, г.Новосибирск, ул. Инженерная, д.20, офис 112, ОГРН: 1105476029890, дата присвоения ОГРН: 01.08.2016, ИНН: 5408281283, КПП: 540801001) по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в отсутствие законного представителя ООО «Тион Умный микроклимат» (уведомлен),

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх.№20817 от 25.11.2021) по факту нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») при распространении рекламы на электронную почту <...>, от отправителя электронной почты <...>, следующего содержания:

«Ваша квартира-территория свежего, чистого воздуха. Все о бризере Tion.

Tion Бризер 4s – это компактная вентиляция для квартиры, дома и офиса. Он забирает воздух с улицы, подогревает, очищает его и передает в помещение.

Бризер также может работать в режиме очистителя воздуха и фильтровать воздух внутри помещения. Высокий класс фильтрации, низкий уровень шума, удобное управление – с бризером воздух станет здоровым и комфортным. Монтаж занимает всего 1 час и не портит ремонт.

Совместим с системами умных домов. Для подключения к умному дому Rubetek и Z-Wave – просто установите модуль интеграции.

Свежий воздух 24/7, чистый воздух, защита от вирусов и бактерий.

За консультацией по продуктам обращайтесь к нашему менеджеру по номеру: <...> либо e-mail: <...>.

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России возбуждено дело №054/05/18-109/2022 по признакам нарушения законодательства

РФ о рекламе, при изучении обстоятельств которого установлено следующее.

Согласно п. 1 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.

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.

Таким образом, рассматриваемое электронное письмо направлено на привлечение внимания к продукции АО «Тион Умный микроклимат». Следовательно, информация, полученная заявителем посредством рассматриваемого электронного письма, является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы. Объектом рекламирования является продукция АО «Тион Умный микроклимат».

Согласно ч.1 ст.18 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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с информацией, представленной АО «Тион Умный микроклимат» (вх. № 792 от 19.01.2022г.), адрес электронной почты заявителя был получен компанией АО «Тион Умный микроклимат» с платформы GitHub (<https://github.com/GennadyKarasev/SmsRu>). Платформа GitHub является крупнейшим сервисом в Интернете, на котором хранится и разрабатывается программное обеспечение.

По указанной ссылке адрес <...> размещен с 2013 года как адрес разработчика

программного обеспечения для взаимодействия желающих с сервисом SMS-рассылок от компании ООО «СМС.РУ» (<https://sms.ru/oferta>; 127422, Москва, Тимирязевская ул., д. 5/14; ИНН 7713461582): «Если что-то не работает, то пишите разработчику - <...>».

Компания АО «Тион Умный микроклимат» ранее интересовалась сервисом компании ООО «СМС.РУ» (и программным обеспечением для его работы), в связи с чем, данная информация, включая адрес <...>, были сохранены на случай возможного сотрудничества.

Электронное сообщение на адрес <...> было отправлено от компании АО «Тион Умный микроклимат» ошибочно. Данное сообщение было тестовым вариантом письма справочного (новостного) характера, предназначенного для отправки от Общества в адрес компаний-контрагентов, занимающихся распространением товаром АО «Тион Умный микроклимат» (дистрибьюторов).

Данный тестовый вариант письма перед отправкой должен был быть предварительно согласован с уполномоченным руководством в компании АО «Тион Умный микроклимат». О тестовом (черновом) варианте электронного письма свидетельствует его тема – «Тестовая копия: Добро пожаловать в мир чистого воздуха! Тiон».

То обстоятельство, что компания АО «Тион Умный микроклимат» намеревалась отправить сообщение только тем контрагентам, с которыми уже были установлены отношения, подтверждается в конце электронного сообщения: «Вы получили это сообщение, потому что выразили свое согласие получать новости от Тион. Если вы хотите отказаться от получения писем, нажмите здесь».

Однако, сотрудником компании АО «Тион Умный микроклимат», формировавшим текст сообщения, была допущена техническая ошибка, при которой данное тестовое сообщение было направлено на адрес <...>.

Следовательно, лицом, ответственным за нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», является АО «Тион Умный микроклимат» (630090, г.Новосибирск, ул. Инженерная, д.20, офис 112, ОГРН: 1105476029890, дата присвоения ОГРН: 01.08.2016, ИНН: 5408281283, КПП: 540801001).

В соответствии с п.4 ст.3 ФЗ «О рекламе», ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Ненадлежащая реклама не допускается.

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 21.02.2022г. рекламная информация, распространенная 24.11.2021г. на электронную почту <...>, без предварительного согласия адресата, от отправителя: <...>, следующего содержания: «Ваша квартира-территория свежего, чистого воздуха. Все о бризере Тiон.

Тiон Бризер 4s – это компактная вентиляция для квартиры, дома и офиса. Он забирает воздух с улицы, подогревает, очищает его и передает в помещение.

Бризер также может работать в режиме очистителя воздуха и фильтровать воздух внутри помещения. Высокий класс фильтрации, низкий уровень шума, удобное управление – с бризером воздух станет здоровым и комфортным. Монтаж

занимает всего 1 час и не портит ремонт.

Совместим с системами умных домов. Для подключения к умному дому Rubetek и Z-Wave – просто установите модуль интеграции.

Свежий воздух 24/7, чистый воздух, защита от вирусов и бактерий.

За консультацией по продуктам обращайтесь к нашему менеджеру по номеру: <...> либо e-mail: <...>, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе»,

а АО «Тион Умный микроклимат» (630090, г.Новосибирск, ул. Инженерная, д.20, офис 112, ОГРН: 1105476029890, дата присвоения ОГРН: 01.08.2016, ИНН: 5408281283, КПП: 540801001) нарушившим требования ч.1 ст.18 Закона «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 распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Дата совершения административного правонарушения – 24.11.2021г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение указанной нормы ФЗ «О рекламе» образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В соответствии с ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37,14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, в действиях АО «Тион Умный микроклимат» (ОГРН: 1105476029890) содержится правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, Новосибирское УФАС России приходит к выводу о том, что в материалах дела имеется достаточно доказательств для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения по делу.

С учетом имеющихся в деле доказательств, Новосибирское УФАС России считает доказанным наличие в действиях Общества состава административного правонарушения.

Факты нарушения удостоверяются: решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 21.02.2022г. по делу №054/05/18-109/2022 о нарушении законодательства РФ о рекламе; материалами дела №054/05/18-109/2021 о нарушении законодательства РФ о рекламе.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи РФ 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Административным правонарушением в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Как следует из диспозиции части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, объектом правонарушения являются общественные отношения в сфере государственного регулирования рекламы, распространяемой по сетям электросвязи.

Объективная сторона правонарушения, совершенного ООО «Тион Умный микроклимат», выражается в распространении на электронную почту <...> рекламного сообщения, без предварительного согласия адресата.

Субъектом данного правонарушения является юридическое лицо – ООО «Тион Умный микроклимат».

Применительно к субъективной стороне необходимо принимать во внимание, что с учетом предусмотренных статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации характеристик предпринимательской деятельности (осуществляется на свой риск), отсутствие вины предпринимателя, при наличии в его действиях признаков объективной стороны правонарушения, предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, от предпринимателя не зависящих.

Доказательств принятия ООО «Тион Умный микроклимат» всех зависящих от него мер по соблюдению установленных правил и норм в рамках рассмотрения настоящего дела не установлено.

В связи с этим, в деянии ООО «Тион Умный микроклимат» усматривается вина предусмотренная частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, поскольку у последнего имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но Обществом не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими

лицами.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

При назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Срок давности привлечения ООО «Тион Умный микроклимат» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Обстоятельства, смягчающих и отягчающих административную ответственность, предусмотренные статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ отсутствуют.

Данное правонарушение совершено ООО «Тион Умный микроклимат» впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причинило имущественного ущерба.

В соответствии с п.1 ст.4.1.1. КоАП РФ, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно п.2 ст.3.4 КоАП РФ, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему

предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со ст.4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно сведениям Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Тион Умный микроклимат» является микропредприятием с 01.08.2016г.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, отсутствие смягчающих и отягчающих обстоятельств, установленных ст. ст.4.2, 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст.3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.6 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Тион Умный микроклимат» (630090, г.Новосибирск, ул. Инженерная, д.20, офис 112, ОГРН: 1105476029890, дата присвоения ОГРН: 01.08.2016, ИНН: 5408281283, КПП: 540801001) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «Тион Умный микроклимат» меру административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1-30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со ст. 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.