

ООО «ТОМДОМ»

117105, г. Москва

ул. Нагатинская, д. 1, пом. 12

e-mail:

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

**о назначении административного наказания в виде предупреждения
по делу № 076/04/14.3-606/2021**

об административном правонарушении

26 июля 2021 г.

г. Ярославль

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы России по Ярославской области Гудкевич Е.В., рассмотрев протокол по делу № 076/04/14.3-606/2021 от 24 июня 2021 года об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, специалиста-эксперта отдела контроля органов власти и рекламы Ярославского УФАС России Давыдовой А.М., и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «ТОМДОМ» ([ИНН 7728856819](#), [ОГРН 1137746887728](#), [КПП 772401001](#)), в присутствии Березуцкого В.Н. (по доверенности),

У С Т А Н О В И Л:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступило обращение Тихомирова О.А. (вх. № 11098 от 05.10.2020) о распространении 23.08.2020 в 14:21 на адрес электронной почты... с электронной почты info@tomdom.ru без согласия абонента сообщения с рекламой следующего содержания: «Добро пожаловать в «Томдом»! Гипермаркет штор № 1...».

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространяемая 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.

Рассматриваемая информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к товарам гипермаркета «ТОМДОМ», формирование и поддержание интереса к данным объектам рекламирования, продвижение их на рынке, и, следовательно, является рекламой.

В соответствии с частью 1 статьи 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Представитель ООО «ТОМДОМ» в письменных пояснениях (вх. № 13119 от 19.11.2020) указал, что рассматриваемое сообщение действительно было направлено организацией на адрес электронной почты

Как указывает заявитель, согласия на получение рекламных сообщений на электронную почту он не предоставлял. Вместе с тем, заявитель пояснил, что он является владельцем указанной электронной почты. Доступа к электронной почте у других лиц, которые могли бы выразить свое согласие на получение рекламной рассылки на сайте ООО «ТОМДОМ», нет.

ООО «Мэйл.ру» в ответ на запрос представило сведения (вх. № 700 от 25.01.2021), в которых указано, что пользователем электронной почты является

Заявитель представил сведения, согласно которым им при регистрации электронной почты была указана аббревиатура, которая расшифровывается как «....». Кроме того, заявитель сообщил, что являлся директором компании

ООО «.....» (ИНН), что подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ. ООО «.....» прекратило деятельность 19.06.2013 г., электронная почта осталась в личном пользовании заявителя. Также заявителем представлены скриншоты из аккаунта заявителя, подтверждающие принадлежность заявителю электронной почты

В пункте 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", указано, что поскольку Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, то, следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя-распространителя.

Согласие абонента на получение рекламы, выраженное любым способом, должно четко содержать волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя-распространителя и должно быть зафиксировано каким-либо образом. В случае отсутствия таких доказательств реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Доказательств получения согласия заявителя на распространение рекламы на электронную почту [....](#) ООО «ТОМДОМ» не предоставило.

Таким образом, рассматриваемое рекламное сообщение было направлено заявителю без предварительного согласия абонента на его получение, что содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

На основании изложенного антимонопольным органом установлено, что рассматриваемое сообщение направлено абоненту без его согласия на получение данной рекламы.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель-распространитель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с

использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» является ООО «ТОМДОМ».

Ответственность за нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, согласно которой 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.

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Материалы дела позволяют сделать вывод о том, что ООО «ТОМДОМ» имело возможность предотвратить совершение административного правонарушения. Общество могло и должно было предотвратить и не допустить нарушения законодательства о рекламе.

Учитывая изложенное, должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области Гудкевич Е.В. приходит к выводу о совершении ООО «ТОМДОМ» виновного действия, образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

[Представитель ООО «ТОМДОМ» в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе представил сведения, подтверждающие прекращение распространения рекламной рассылки на электронную почту](#)

.....

Таким образом, должным лицом Ярославского УФПС России установлено наличие смягчающего обстоятельства, предусмотренного пунктом 7 части 1 статьи 4.2 КоАП.

Отягчающих административную ответственность обстоятельств не установлено.

[ООО «ТОМДОМ»](#) до даты рассмотрения данного административного дела к

административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ Ярославским УФАС России не привлекался, сведений из других территориальных органов ФАС России о привлечении ООО «ТОМДОМ» к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ не поступало.

ООО «ТОМДОМ» в соответствии с данными Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства Федеральной налоговой службы является малым предприятием.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

В части 2 статьи 3.4 КоАП РФ указано, что предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения 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 при отсутствии имущественного ущерба.

Обстоятельств, препятствующих выдаче предупреждения, не установлено.

Согласно части 3 статьи 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 статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, врио руководителя управления Гудкевич Е.В.,

ПОСТАНОВИЛ:

привлечь ООО «ТОМДОМ» ([ИНН 7728856819](#), [ОГРН 1137746887728](#), [КПП 772401001](#)), за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ в связи с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», к административной ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5.1 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом - в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.

Врио руководителя

Ярославского УФАС России
Гудкевич

Е.В.