

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу об

административном правонарушении № 042/04/14.3-2108/2021

«20» декабря 2021 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-2108/2021, возбужденного протоколом от 08.12.2021 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Формула» (далее – ООО «Формула», юридический адрес: 644046, г. Омск, ул. Панфилова, д. 12, оф. 2, ОГРН 1205500004050, Дата присвоения ОГРН 13.02.2020, ИНН 5506182731, КПП 550601001), в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

### УСТАНОВИЛА:

24.08.2021 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-455/2021 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Формула» нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), при распространении 04.02.2021 в 17 часов 55 минут на электронную почту <...> электронного письма без согласия владельца указанной электронной почты от info@groupatc.ru с информацией рекламного характера следующего содержания:

«fuspr 8-800-551-91-60 Управление репутацией компании в Интернете. Создадим Вашей компании благоприятный имидж в поисковых системах. Наша работа направлена на создание благоприятного образа Вашей компании в Интернете... Наши ключевые компетенции: мониторинг отзывов... официальные ответы на отзывы... Работа выполняется комплексно, план работ составляется индивидуально. Свяжитесь с нами для обсуждения деталей сотрудничества. Минимальный бюджет – 19000 руб. в месяц...».

Поступление указанного письма подтверждается скриншотом, представленным заявителем.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ОАО «МТТ» (исх. от 12.02.2021 № 002/025-1346) следует, что абонентский номер 8-800-551-91-60 с 31.05.2018 выделен ООО «Системы связи» в соответствии с договором от 01.02.2017 № <...>.

Согласно информации, полученной ОАО «МТТ» от ООО «Системы связи», в соответствии с Правилами оказания услуг телефонной связи, утвержденных Постановлением Правительства от 09.12.2014 № 1342, услуга связи по номеру 8-800-551-91-60 предоставляется с 29.04.2020 по настоящее время ООО «Формула» (ИНН 5506182731, генеральный директор <...>).

Из ответа ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (исх. от 12.03.2021 № 4729)

следует, что администратором доменного имени fuspr.ru является <...>.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы от info@groupramc.ru – ООО «Формула» посредством электронного письма на электронную почту <...> заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Следовательно, распространение ООО «Формула» рекламы посредством электронного письма на электронную почту <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Формула».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) и влечет наложение штрафа на физических лиц - 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.

Действия ООО «Формула», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством электронного письма без согласия владельца электронной почты <...>, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «Формула» административного правонарушения:  
04.02.2021 в 17 часов 55 минут.

Место совершения ООО «Формула» административного правонарушения: г. Мариинск, Кемеровская область – Кузбасс.

20.09.2021 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола об административном правонарушении на 28.10.2021 в 08 часов 30 минут. Уведомление было направлено

в адрес ООО «Формула», <...> заказными письмами с уведомлением о вручении.

28.10.2021 на составление и подписание протокола законный представитель ООО «Формула» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Формула» о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

28.10.2021 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 08.12.2021 в 08 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Формула», <...> заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

03.12.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Формула» (исх. от 15.11.2021), из которых следует, что ООО «Формула» ранее поясняло, что не является рекламодателем в данном случае. Взаимоотношения ООО «Формула» с абонентом адреса электронной почты <...> у ООО «Формула» никогда не существовали, и в адрес указанного абонента на адрес электронной почты <...> ООО «Формула» никогда не осуществлялась рассылка рекламного характера, в связи с чем, достоверного доказательства направления ООО «Формула» в адрес <...> информации рекламного характера не имеется.

В связи с чем, факт совершения ООО «Формула» административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, не доказан.

Вместе с тем, в случае признания ООО «Формула» виновным в совершении правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, ООО «Формула» просит прекратить дело в отношении на основании пункта 9 статьи 1 статьи 24.5 КоАП РФ, ограничившись устным замечанием.

В случае отсутствия основания для признания административного правонарушения малозначительным и невозможности объявления ООО «Формула» устного замечания, ООО «Формула» просит учесть, что в данном случае отсутствуют обстоятельства, отягчающие административную ответственность ООО «Формула», правонарушение ООО «Формула» совершено впервые, также ООО «Формула» относится к субъекту малого предпринимательства.

08.12.2021 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-2108/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Формула», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

08.12.2021 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-2108/2021 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 20.12.2021 в 09 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Формула», <...> заказными письмами с

уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок») о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

20.12.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-2108/2021 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-2108/2021 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ООО «Формула», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством электронного письма без согласия владельца электронной почты <...>, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ООО «Формула» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «Формула» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ООО «Формула», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством электронного письма без согласия владельца электронной почты <...>, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Формула» подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-2108/2021 от 08.12.2021, решением от 24.08.2021 по делу № 042/05/18-455/2021 и другими материалами.

Срок давности привлечения ООО «Формула» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «Формула» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Формула» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «Формула» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также 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.

В соответствии с письмом ФАС России от 18.10.2016 № АК/71508/16, данная норма устанавливает обязанность замены штрафа, как административного наказания за совершенное правонарушение, на предупреждение отдельной категории лиц – для субъектов малого и среднего предпринимательства, которые могут быть как лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, так и юридическими лицами, а также для работников таких субъектов, включая должностных лиц таких субъектов.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте [rmsp.nalog.ru](http://rmsp.nalog.ru) ООО «Формула» имеет статус микропредприятия.

В данном случае в своем заявлении <...> указывает на причинение ей морального вреда нарушением нематериальных прав, при направлении ООО «Формула» рекламы на электронную почту <...> без ее согласия.

Определением от 08.12.2021 (исх. от 08.12.2021 № 09/11548) у <...> были запрошены доказательства причинения вреда, при направлении ООО «Формула» рекламы на электронную почту <...> без согласия. Информацию <...> необходимо было представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 17.12.2021. Данное определение было получено <...> 15.12.2021, что подтверждается распечаткой с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений». Вместе с тем, запрашиваемая информация от <...> по состоянию на 20.12.2021 в адрес Кемеровского УФАС России не поступила.

В связи с изложенным, заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области не установлено наличие причинения вреда, а также возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью <...> в результате допущенного нарушения, при направлении ООО «Формула» рекламы на электронную почту <...> без согласия <...>.

Таким образом, наличие причинения вреда, а также возникновение угрозы причинения вреда жизни и здоровью заявителя в результате выявленного нарушения, отсутствует.

Поскольку, материалами дела причинение вреда или наличие угрозы причинения вреда не установлены, сведения о том, что ООО «Формула» ранее уже

привлекалось к ответственности в материалах дела так же отсутствуют все условия для возможности применения части 2 статьи 3.4 КоАП РФ, соблюдены.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Формула» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ООО «Формула» статуса микропредприятия, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Формула» (юридический адрес: 644046, г. Омск, ул. Панфилова, д. 12, оф. 2, ОГРН 1205500004050, Дата присвоения ОГРН 13.02.2020, ИНН 5506182731, КПП 550601001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Формула» (юридический адрес: 644046, г. Омск, ул. Панфилова, д. 12, оф. 2, ОГРН 1205500004050, Дата присвоения ОГРН 13.02.2020, ИНН 5506182731, КПП 550601001) предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток 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.