

АО «Авилон автомобильная группа»

109316, г. Москва,

пр-кт Волгоградский,

д. 41 корп. 1 оф. Правление

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

**о назначении административного наказания по делу №032/04/14.3-938/2020 об административном правонарушении**

г. Брянск

Резолютивная часть постановления объявлена 03 августа 2020 года

Постановление в полном объеме изготовлено 04 августа 2020 года

Заместитель руководителя управления-начальник отдела естественных монополий и рекламы ....., рассмотрев материалы дела № 032/05/18-579/2020 и протокол об административном правонарушении от 03.08.2020, составленный в отношении АО «Авилон автомобильная группа» (ИНН 7705133757, 109315, г. Москва, пр-т Волгоградский, д. 41 корп. 1 оф. Правление), в отсутствие представителя Общества, лицо уведомлено надлежащим образом,

**УСТАНОВИЛ:**

В Брянское УФАС России 17.02.2020г. поступила жалоба физического лица, на телефонный номер которого (+7....) 12.02.2020г. в 17:00 без согласия абонента с номера AvilonJEEP получена СМС-реклам следующего содержания: «1500000руб. Стань владельцем настоящего JEEP 4x4 в АВИЛОН. +74951531783».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Брянского УФАС России установила следующее.

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006г. N 38-ФЗ «О рекламе» (далее - 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.

В соответствии с Письмом ФАС от 25.06.2013г. №АК/24455/13 «О рекламных SMS-сообщениях» под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному

списку.

Данная реклама, распространяемая посредством SMS – сообщения, представляет интерес для неопределенного круга лиц и является рекламой.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

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.

Учитывая изложенное, распространение SMS-сообщений без согласия абонента на их получение не допускается.

Из представленного ответа АО «Авилон автомобильная группа» следует, что данный телефонный номер заявителя попал в рассылку в связи с некорректным введением в систему 1С, а именно допущена ошибка в одной цифре, в результате чего, телефон абонента совпал с данными клиента компании.

Таким образом, указанные действия нарушают требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13 марта 2006 года.

При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно представленным материалам, абонент не давал согласие на получение рекламы, распространяемой посредством телефонной связи.

Согласно статье 309 Гражданского кодекса Российской Федерации, обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований — в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. АО «Авилон автомобильная группа» в настоящем случае не предприняло достаточных мер, направленных на соблюдение требований действующего законодательства о рекламе.

На основании изложенного, учитывая то обстоятельство, что действия по непосредственному доведению смс-сообщений до их конечных получателей осуществлены лицом, участвующим в деле, а также то, что они были осведомлены относительно содержания передаваемых сообщений и о цели оказания ими соответствующих услуг, в данном случае имеются все основания считать АО «Авилон автомобильная группа» рекламодателем в понимании пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем является лицо, осуществляющее фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителей. Рекламодателем указанной рекламы является АО «Авилон автомобильная группа» (ИНН 7705133757, 109315, г. Москва, пр-т Волгоградский, д. 41 корп. 1 оф. Правление).

На основании установленных фактов, Комиссией Брянского УФАС России, 14.07.2012г. в отношении АО «Авилон автомобильная группа» (ИНН 7705133757, 109315, г. Москва, пр-т Волгоградский, д. 41 корп. 1 оф. Правление) было вынесено решение о признании распространения рекламы в виде СМС-сообщений без согласия абонента, ненадлежащей.

Частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ установлено, что административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Таким образом, установлено событие административного правонарушения, выразившееся в распространении рекламы не соответствующей требованиям части 1 статьи 18 Закона о рекламе, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, - 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.

Субъектом административного правонарушения является АО «Авилон автомобильная группа» (ИНН 7705133757, 109315, г. Москва, пр-т Волгоградский, д. 41 корп. 1 оф. Правление).

Объектом рассматриваемого правонарушения является установленный порядок управления, в частности, в сфере государственного контроля и надзора.

Объективная сторона состоит в нарушении установленных рекламным законодательством норм и заключается в том, что лицо нарушило ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Субъективная сторона выражается в форме вины, так как АО «Авилон АГ» должно было знать и соблюдать рекламное законодательство, однако, в ходе осуществления своей деятельности допустило нарушение требований

действующего рекламного законодательства. У лица имелась возможность для соблюдения рекламного законодательства, однако им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

На основании статьи 28.2 КоАП РФ протокол был составлен 03.08.2020 в отсутствие представителя АО «Авилон автомобильная группа» (ИНН 7705133757, 109315, г. Москва, пр-т Волгоградский, д. 41 корп. 1 оф. Правление), уведомлен надлежащим образом.

В соответствии с ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В силу ч. ч. 1, 3 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с Кодексом об административных правонарушениях РФ.

Статьей 24.1 КоАП РФ предусмотрено, что задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

При рассмотрении дела обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.2 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Законодательством РФ предусмотрена возможность назначения административного наказания в пределах минимального и максимального размеров санкции с учетом характера совершенного правонарушения, данных о правонарушителе, его материального и финансового положения, а также обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность.

АО «Авилон автомобильная группа» (ИНН 7705133757) заявило ходатайство (от 24.07.2020 вх. №6525) о снижении размера штрафа в виду финансового состояния Компании и фактов размещения рекламной информации, которое не обладает высокой степенью общественной опасности, не повлекло за собой серьезных последствий и носило одноразовый характер.

В силу части 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающее дела об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа

в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II КоАП РФ в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

При этом в соответствии с частью 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 настоящей статьи размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая характер совершенного правонарушения, форму вины, отсутствие обстоятельств, смягчающих ответственность, Брянское УФАС считает необходимым применить к АО «Авилон автомобильная группа» (ИНН 7705133757) административный штраф в пределах санкции, установленной частью 1 статьи 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Рассматривая вопрос о наличии оснований для снижения размера штрафа, Брянское УФАС России, учитывая характер, степень общественной опасности и последствия правонарушения, приходит к выводу о чрезмерности санкции применительно к фактическим обстоятельствам дела и находит возможным с учетом положений п.3.3 ст. 4.1 КоАП РФ снизить размер подлежащего взысканию административного штрафа.

Считаю возможным снизить размер санкции, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ со 100000 (ста тысяч) рублей 00 копеек до 50000 (пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек.

Наказание в указанном размере будет являться справедливым и соразмерным характеру совершенного правонарушения, отвечает принципам разумности и неотвратимости ответственности и обеспечивает достижение целей административного наказания, предусмотренного частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

## **ПО С Т А Н О В И Л:**

1. Признать виновным АО «Авилон автомобильная группа» (ИНН 7705133757, 109315, г. Москва, пр-т Волгоградский, д. 41 корп. 1 оф. Правление) в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.
2. Назначить административное наказание в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек
3. Направить АО «Авилон автомобильная группа» (ИНН 7705133757, 109315, г. Москва, пр-т Волгоградский, д. 41 корп. 1 оф. Правление) настоящее постановление для исполнения.
4. В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ. Реквизиты для перечисления суммы

штрафа:

Сумму штрафа надлежит заплатить в соответствующие бюджеты в следующем соотношении:

40 процентов – в федеральный бюджет

60 процентов – в бюджет субъекта Российской Федерации,

Реквизиты счетов для зачисления административных штрафов:

№ счета получателя: 40101810300000010008

ИНН получателя платежа: 3234034811

Наименование банка получателя платежа: Отделение Брянска

БИК: 041501001

ОКПО: 32091961

ОКТМО: 15701000

КБК: 161 11626000016000140 НОВЫЙ **11607010019000140**

КПП: 325001001

Наименование получателя: УФК по Брянской области (УФАС России по Брянской области)

Сумма платежа: 100%

Назначение платежа: административный штраф по постановлению Брянского УФАС России о наложении штрафа об административном правонарушении.

Код начисления: .....

В соответствии частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством 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.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа лицу надлежит представить в Брянское УФАС России копии платежных документов.

Заместитель руководителя управления-

начальник отдела

естественных монополий и рекламы .....