

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 79-14.3ч.1/15

об административном правонарушении

27 октября 2015 года г. Челябинск

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области – начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией, <...>, рассмотрев материалы административного дела № 79-14.3ч.1/15, возбужденного генерального директора ООО «Эталон Авто» <...> \_\_\_\_\_ года рождения, место рождения: \_\_\_\_\_ зарегистрирован по адресу: \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_ паспорт <...> серия <...> номер <...> выдан \_\_\_\_\_, дата выдачи: \_\_\_\_\_. (далее – <...>)

по факту распространения рекламы от отправителя под буквенным обозначением «Honda» без предварительного согласия абонента <...> с нарушением требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

в присутствии представителя <...> по доверенности от 26 октября 2015 года № 2 Д-891,

в присутствии специалиста - эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...>.,

исследовав материалы дела, разъяснив представителю лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, права, а именно: знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом,

### УСТАНОВИЛА:

27 января 2015 года на телефонный номер физического лица поступило СМС-сообщение с рекламой: «Мультибренду скидка 40% на работы в ДЦ Honda. Тел 7995721, Бр. Кашириных, 147» от отправителя под буквенным обозначением «Honda»

без предварительного согласия абонента.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «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.

СМС-сообщение, в котором присутствуют сведения: «Мультибренду скидка 40% на работы в ДЦ Honda. Тел 7995721, Бр. Кашириных, 147» является рекламой, поскольку адресовано неопределенному кругу лиц и предназначено для информирования потенциальных клиентов о текущих скидках.

Согласно части 1 статьи 18 Федерального 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

ООО "Эталон Авто" указало, что в результате технической ошибки менеджера по развитию была произведена отправка СМС-сообщения абоненту <...> с рекламой: «Мультибренду скидка 40% на работы в ДЦ Honda. Тел 7995721, Бр. Кашириных, 147» от отправителя под буквенным обозначением «Honda» без его предварительного согласия.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

07 октября 2015 года должностным лицом Челябинского УФАС России в отношении генерального директора ООО «Эталон Авто» <...> было вынесено определение о возбуждении дела об административном правонарушении № 79-14.3ч.1/15, проведении административного расследования, а также об истребовании сведений у ООО «Эталон Авто» и <...> ., необходимых для разрешения дела.

Поводом к возбуждению административного дела послужило обнаружение должностным лицом Челябинского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Согласно части 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

При административном расследовании установлено, что <...>. назначен на должность генерального директора ООО «Эталон Авто» в соответствии с приказом (распоряжением) о приеме работника на работу от 02 декабря 2014 года № 127-к. Согласно должностной инструкции генерального директора ООО «Эталон Авто» от 08 сентября 2014 года № 95/09, генеральный директор осуществляет организацию работы и эффективное взаимодействие всех структурных подразделений и производственных единиц ООО «Эталон Авто». В материалы дела предоставлены также должностная инструкция директора по развитию, должностная инструкция менеджера по развитию ООО «Эталон Авто».

В указанных документах, подписанных соответствующим лицом, определено, что менеджер по развитию определяет единолично конкретных носителей рекламы (газеты, журналы, рекламные ролики, смс-рассылка и др.) и их содержание, осуществляет единолично подготовку базы данных клиентов для обзвона, рассылки смс-сообщений.

Таким образом, обязанности по подготовке базы данных клиентов для рассылки смс-сообщений, а также рассылке смс-сообщений возложены на менеджера по развитию, который самостоятельно направляет СМС-сообщения рекламного характера. Менеджер по развитию ООО «Эталон Авто» согласно должностной инструкции исполнителю – распорядительными функциями не обладает.

Следует отметить, что Челябинское УФАС России вынесло постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении в отношении ООО «Эталон Авто», в соответствии с которым ООО «Эталон Авто» привлечено к административной ответственности (штраф) и ему назначено наказание в размере 100 000 (ста тысяч) рублей, то есть задачи административного производства по привлечению к административной ответственности лица, виновного в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ исполнены. При условии, что полномочия по рассылке СМС-сообщений рекламного характера возложены на иное лицо, которое осуществляло их единолично, не усматривается вина генерального директора ООО «Эталон Авто» в совершении административного правонарушения, что является обязательным для квалификации состава административного правонарушения.

Согласно части 4 статьи 1.5 КоАП РФ неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности толкуются в пользу этого лица.

Статья 24.5. КоАП РФ устанавливает, что производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в случае отсутствия состава административного правонарушения.

С учетом изложенного, в действиях <...>. отсутствует состав правонарушения, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и руководствуясь статьей 23.48, пунктом 2 части 1 статьи 24.5, частью 1 статьи 28.9, частью 2 статьи 29.4, пунктом 2 части 1 и пунктом 1 части 1.1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении, возбужденному в отношении <...>, прекратить в связи с отсутствием в его действиях состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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 вышестоящий орган 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.