

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № 043/04/14.3-788/2022

об административном правонарушении

«13» октября 2022 г.

г. Киров

<...>, рассмотрев протокол № 043/04/14.3-788/2022 от 05.09.2022 г., составленный <...> в отношении <...>, в связи с нарушением ч. 3.2 ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 043/05/19-167/2022 (резюлютивная часть решения оглашена 06 апреля 2022 года; в полном объеме решение изготовлено 19 апреля 2022 года) признана ненадлежащей реклама следующего содержания: *«В Галамарте с 12 по 25 января скидка 30 % на утюги, отпариватели и технику для ухода за телом. <...>. В Галамарте с 12 по 18 января купи два флакона строительной химии по цене одного. <...>. В Галамарте с 12 по 18 января купи настольную лампу всего за 499 рублей и получи сетевое зарядное устройство в подарок. <...>»*, распространявшаяся с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене административно-торгового здания, расположенного по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, поскольку она противоречит требованиям части 3.2 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Решением установлено, что рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является <...>, который распространил рекламу с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене административно-торгового здания, расположенного по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, в нарушение требований ч. 3.2 ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило обращение физического лица <...> по поводу распространения звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене торгового центра «Базар», расположенного по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, нарушающей, по мнению заявителя, часть 3.2 статьи 19 Федерального закона от 12.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

В соответствии с положениями, установленными пунктом 1 статьи 3 Федерального закона, 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования – это 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.

Информация: «В Галамарте с 12 по 25 января скидка 30 % на утюги, отпариватели и технику для ухода за телом. <...>. В Галамарте с 12 по 18 января купи два флакона строительной химии по цене одного. <...>. В Галамарте с 12 по 18 января купи настольную лампу всего за 499 рублей и получи сетевое зарядное устройство в подарок. <...>» обладает всеми юридически значимыми признаками рекламы, а именно:

- распространена с использованием звукотехнического оборудования, установленного на внешней стене здания;
- адресована неопределенному кругу лиц (пешеходам, пассажирам общественного транспорта, водителям автотранспортных средств, посетителям торгового центра «Базар»), поскольку распространяется в непосредственной близости от пешеходной и проезжей частей дороги;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: магазину «Галамарт» и реализуемым в нем товарам с целью продвижения объекта рекламирования на рынке.

На основании части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» распространение звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования, монтируемого и располагаемого на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений, не допускается.

Поскольку спорная звуковая реклама распространена с использованием звукотехнического оборудования, установленного на внешней стене здания по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, следует, что распространение данной рекламы осуществлялось с нарушением части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

ФАС России в письме от 02.11.2021 № КТ/93622/21 «О распространении звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования» разъяснила следующее:

«Принятие Федерального закона от 26.05.2021 № 150-ФЗ «О внесении изменения в статью 19 Федерального закона «О рекламе» и его последующее вступление в силу направлены на защиту интересов граждан в целях снижения на них нежелательной информационной нагрузки в виде звуковой рекламы в общественных местах.

Таким образом, с 25.08.2021 запрещается распространение звуковой рекламы, которая распространяется с использованием звукотехнического оборудования, монтируемого и располагаемого на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах любых зданий, строений, сооружений, в том числе не являющихся многоквартирными жилыми домами, и вне зависимости от того, на каком расстоянии от многоквартирных жилых домов расположено такое звукотехническое оборудование.

Как следствие, с 25.08.2021 распространение звуковой рекламы, которая распространяется с использованием звукотехнического оборудования, монтируемого и располагаемого на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах любых зданий, строений, сооружений не допускается вне зависимости от заключенных гражданских-правовых договоров на распространение рекламы, а также вне зависимости от уровня громкости такой рекламы».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

На основании пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно акту фиксации от 13.01.2022 хозяйственную деятельность в магазине «Галамарт» осуществляет <...>, помещение принадлежит ему на основании договора аренды недвижимого имущества от 20.03.2019 года, заключенного с ООО «Недвижимость Монолит».

Исходя из представленных в материалы дела документов и пояснений <...> следует, что рекламораспространителем спорной рекламы является <...>.

Указанный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 043/05/19-167/2022.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе 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.

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Соответственно, <...> в соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ несет административную ответственность как должностное лицо.

Совершенные <...> действия по распространению с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене административно-торгового здания, расположенного по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...> рекламной информации «В Галамарте с 12 по 25 января скидка 30 % на утюги, отпариватели и технику для ухода за телом. <...>. В Галамарте с 12 по 18 января купи два флакона строительной химии по цене одного. <...>. В Галамарте с 12 по 18 января купи настольную лампу всего за 499 рублей и получи сетевое зарядное устройство в подарок. <...>», в нарушение требований ч. 3.2 ст. 19 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Уведомлением о составлении протокола <...> <...> уведомлялся о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении – «05» сентября 2022 г. в 10 часов 00 минут.

О дате, времени и месте составления протокола должностное лицо – <...> извещен надлежащим образом.

На составлении протокола присутствовал лично <...>.

Протокол составлен в присутствии <...>.

Определением от 05.09.2022 о назначении времени и места рассмотрения дела № 043/04/14.3-788/2022 об административном правонарушении <...> уведомлялся о дате, времени и месте рассмотрения протокола – 13.10.2022 г. в 14 часов 00 минут.

О дате, месте и времени рассмотрения протокола <...> уведомлен надлежащим образом <...>.

На рассмотрение протокола № 043/04/14.3-788/2022 от 05.09.2022 <...> не явился, представителя не направил, ходатайств не заявлял. Протокол рассмотрен в отсутствие <...>.

<...>, изучив материалы административного дела, находит вину <...> в совершении административного правонарушения установленной и доказанной.

Факт совершения правонарушения <...> подтверждается:

- решением Комиссии Кировского УФАС России от 19.04.2022 г. по делу № 043/05/19-167/2022;

- материалами административного дела № 043/04/14.3-788/2022;

- протоколом об административном правонарушении № 043/04/14.3-788/2022 от 05.09.2022 г.

Оценивая собранные по делу доказательства, должностное лицо Управления - <...> находит, что действия <...> правильно квалифицированы по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, должностное лицо Кировского УФАС России учитывает характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение физического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и

обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Событием является установленный факт нарушения рекламного законодательства, выразившийся в распространении 13.01.2022 с использованием звукотехнического оборудования на внешней стене торгового центра «Базар», расположенного по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, звуковой рекламы следующего содержания: «В Галамарте с 12 по 25 января скидка 30 % на утюги, отпариватели и технику для ухода за телом. <...>. В Галамарте с 12 по 18 января купи два флакона строительной химии по цене одного. <...>. В Галамарте с 12 по 18 января купи настольную лампу всего за 499 рублей и получи сетевое зарядное устройство в подарок. <...>» в нарушение требований ч. 3.2 ст. 19 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 13.01.2022 года (дата фиксации распространения ненадлежащей рекламы).

Место совершения административного правонарушения: распространение вышеуказанной звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования на внешней стене торгового центра «Базар», расположенного по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>.

Время совершения административного правонарушения: дата распространения по звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования на внешней стене торгового центра «Базар» – 13.01.2022.

Субъектом административного правонарушения является <...>.

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия по распространению с использованием звукотехнического оборудования на внешней стене здания, расположенного по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, звуковой рекламы в нарушение ч. 3.2 ст. 19 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Субъектом административного правонарушения является <...>.

В соответствии с ч. 1 ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В данном случае установлено, что у <...> имелась возможность для соблюдения требований рекламного законодательства, но лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно ч. 2 ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело

возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Соответственно субъективная сторона при совершении административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку <...> не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя мог их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, совершенные <...> действия по распространению с использованием звукотехнического оборудования на внешней стене здания, расположенного по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, звуковой рекламы в нарушение ч. 3.2 ст. 19 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих вину обстоятельств установлено: совершение административного правонарушения впервые.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающие вину обстоятельства не установлены.

Оснований для прекращения производства по делу не имеется.

Рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным. Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 18 Постановления от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Пленум Верховного Суда Российской Федерации в п. 21 Постановления от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» указал, что малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего рекламного законодательства.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля лица, при соблюдении той степени добросовестности,

которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которая выразилась в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии с ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ 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 ч. 2 ст. 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.

В связи с изложенным, с учетом отсутствия оснований, установленных ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ, имеются основания для применения к <...> меры ответственности в виде предупреждения.

Руководствуясь ст. 3, 24, 33, 38 Федерального закона «О рекламе», ст. 2.1, 2.4, 4.1.1, 4.2, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к <...> меру ответственности в виде предупреждения.

Согласно части 1 статьи 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.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

<...>