

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области – начальник отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей (...), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 07-18-46/2015, возбужденного в отношении должностного лица ООО «Амадей» - генерального директора (...) (Выписка из ЕГРЮЛ ООО «Амадей», (...)),

В присутствии должностного лица ООО «Амадей» - генерального директора (...) ((...)),

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области поступило заявление ООО «Лидия-Тур» (вх. № 4144к от 25.05.2015 г.), с жалобой на рекламу туристического агентства «Амадей», не соответствующую требованиям, установленным Федеральным законом Российской Федерации «О рекламе».

В порядке осуществления государственного контроля, в целях проверки соблюдения требований, установленных Федеральным законом Российской Федерации «О рекламе» «17» июля 2015 года сотрудниками Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области проведена проверка наружной рекламы туристического агентства «Амадей», размещенной и распространяемой на территории города Оренбурга по адресу: г. Оренбург, ул. Челюскинцев на предмет соответствия требованиям, установленным законодательством Российской Федерации о рекламе.

В ходе проверки установлено, что по адресу: г. Оренбург, ул. Челюскинцев, по направлению движения в сторону ул. 8 Марта, справа, перед торговым павильоном «Русский фейерверк», на рекламной доске «Орен info» размещен рекламный плакат следующего текстового содержания: «ОТДЫХ НА ЧЕРНОМ МОРЕ «АНАПА-2015» на комфортабельном автобусе (45 мест, телевизор, кондиционер, холодильник, мягкие кресла). ВЫЕЗД ИЗ ОРЕНБУРГА: -3 июля; -14 июля; -23 июля; -2 августа; -11 августа; -3 сентября. Стоимость: 16800 руб. – взрослые; 15800 руб. – студенты, школьники. В стоимость входит: проезд по маршруту Оренбург-Анапа-Оренбург, проживание в гостинице 8 суток (номера 2х, 3х местные – люкс), завтраки, медицинская страховка, экскурсия на Мамаев курган в г. Волгоград (на обратном пути). Адрес регистрации: г. Оренбург, ул. Советская, 27 «БАШНЯ», 3, этаж, офис № 306. Тел.: 60-93-37, 8-922-886-93-37».

Проанализировав содержание данной информации, Комиссия пришла к следующему:

В соответствии с частью 1 статьи 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 поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования пункт 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определяет товар, средство его индивидуализации, изготовителя или продавца 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.

Рассматриваемая информация об услугах, оказываемых туристическим агентством «Амадей» (ООО «Амадей») адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования в данном случае являются - услуги по перевозке и размещению, предоставляемые ООО «Амадей» в рамках деятельности туристического агентства «Амадей».

Таким образом, рассматриваемая информация об услугах, оказываемые ООО «Амадей» (туристическое агентство «Амадей»), является рекламой.

В заявлении ООО «Лидия-Тур» указано, что в соответствии со статьей 4.1 Федерального закона Российской Федерации «Об основах туристской деятельности» № 132-ФЗ от 24.11.1996 г. (далее по тексту – ФЗ «Об основах туристской деятельности») в целях защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц осуществление туроператорской деятельности на территории Российской Федерации допускается юридическим лицом при наличии у него договора страхования гражданской ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору о реализации туристского продукта либо банковской гарантии исполнения обязательств по договору о реализации туристского продукта. Все туроператоры, зарегистрированные на территории Российской Федерации, должны иметь финансовое обеспечение, предусмотренное настоящим Федеральным законом. Сведения о туроператоре, имеющем финансовое обеспечение, вносятся в реестр.

Реестр является федеральной государственной информационной системой, содержащей зафиксированные на материальном носителе сведения в соответствии с законодательством Российской Федерации об информации, информационных технологиях и о защите информации. Ведение реестра осуществляется уполномоченным федеральным органом исполнительной власти на бумажном и электронном носителях. Ведение реестра на электронном носителе осуществляется в соответствии с едиными организационными, методологическими и программно-техническими принципами, обеспечивающими совместимость и взаимодействие этого реестра с иными федеральными информационными системами и информационно-телекоммуникационными сетями.

В соответствии с пунктом 5 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров, подлежащих государственной регистрации, в случае отсутствия такой регистрации.

На основании изложенного, 24.06.2015 г. было принято решение о возбуждении дела № 07-17-63/2015 в отношении ООО «Амадей», а также ООО «Оренинфо» по признакам нарушения требований, установленных пунктом 5 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела генеральный директор ООО «Амадей» (...) пояснил, что ООО «Амадей» с 2015 года осуществляет свою деятельность в качестве турагента, деятельность турагентства не подлежит лицензированию в соответствии с ФЗ «Об основах туристской деятельности». ООО «Амадей» работает с ведущими туроператорами России на основании заключенных агентских договоров. Помимо этого, ООО «Амадей» работает с перевозчиками всех видов транспорта (авиа, ж/д, автотранспорта), с которыми заключаются договора на бронирование свободных мест (с последующим выкупом забронированных мест). ООО «Амадей» самостоятельно обеспечивает проживание во всех видах гостиниц. Обеспечение проживания происходит путем бронирования свободных мест в гостиницах, гостевых домах, частном секторе, пансионатах по количеству желающих туристов. Тем самым генеральный директор ООО «Амадей» обратил внимание Комиссии, что общество рекламирует свои отдельные услуги. В рекламных целях, ООО «Амадей» разместило информацию о своих услугах через рекламное агентство ООО «Оренинфо», предоставив необходимые документы для заключения договора аренды (...): копию Устава ООО «Амадей» с видами деятельности, свидетельство ОГРН, ИНН, предоставили готовый макет рекламы. ООО «Оренинфо» было разъяснено, что ООО «Амадей» является турагентством, а не туроператором. Далее был заключен договор с условием оплаты по окончании туров в сентябре 2015 года.

В ходе рассмотрения дела представитель по доверенности ООО «Оренинфо» (...) пояснила, что в соответствии со статьей 13 ФЗ «О рекламе», при заключении договора аренды (...) у ООО «Амадей» были запрошены необходимые документы (копия Устава ООО «Амадей» с видами деятельности, свидетельство ОГРН, ИНН), которые в последствии были предоставлены. Макет был разработан ООО «Амадей», ООО «Оренинфо» произвело размещение рекламы на основании готового макета.

Проанализировав устные пояснения генерального директора ООО «Амадей» (...) (протокол заседания Комиссии Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела № 07-17-63/2015 по признакам нарушения законодательства о рекламе № 1 от 07.07.2015 г.; протокол заседания Комиссии Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела № 07-17-63/2015 по признакам нарушения законодательства о рекламе № 3 от 03.09.2015 г.; протокол заседания Комиссии Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела № 07-17-63/2015 по признакам нарушения законодательства о рекламе № 4 от 25.09.2015 г.), письменные пояснения ООО «Амадей» (вх. № 5559 от 07.07.2015 г.; вх. № 6726 от 07.08.2015 г.), Комиссия Оренбургского УФАС России пришла к следующему:

В соответствии со статьей 1 ФЗ РФ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» № 132-ФЗ от 24.11.1996 г. (далее по тексту – ФЗ «Об основах туристской деятельности в РФ») туристский продукт – комплекс услуг по перевозке и размещению, оказываемых за общую цену (независимо от включения в общую цену стоимости экскурсионного обслуживания и (или) других услуг) по договору о реализации туристского продукта; турагентская деятельность –

деятельность по продвижению и реализации туристского продукта, осуществляемая юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем.

В соответствии со статьей 9 ФЗ «Об основах туристской деятельности в РФ» туристский продукт формируется туроператором по его усмотрению исходя из конъюнктуры туристского рынка или по заданию туриста или иного заказчика туристского продукта. Продвижение и реализация туристского продукта турагентом осуществляются на основании договора, заключаемого между туроператором и турагентом. Турагент осуществляет продвижение и реализацию туристского продукта от имени и по поручению туроператора, а в случаях, предусмотренных договором, заключаемым между туроператором и турагентом, - от своего имени.

В соответствии с письменными пояснениями ООО «Амадей», а также в соответствии с устными пояснениями директора ООО «Амадей», данное общество осуществляет турагентскую деятельность, которая в соответствии с законом «Об основах туристской деятельности в РФ» не подлежит лицензированию, а также государственной регистрации.

Таким образом, в содержании рассматриваемой рекламы услуг, оказываемых ООО «Амадей», в рамках деятельности туристического агентства ООО «Амадей», нарушение пункта 5 статьи 7 ФЗ «О рекламе» отсутствует.

Однако, в соответствии с пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В соответствии со статьей 9 ФЗ «Об основах туристской деятельности в РФ» продвижение и реализация туристского продукта турагентом осуществляются на основании договора, заключаемого между туроператором и турагентом. Турагент осуществляет продвижение и реализацию туристского продукта от имени и по поручению туроператора, а в случаях, предусмотренных договором, заключаемым между туроператором и турагентом, - от своего имени.

Определением об отложении рассмотрения дела № 07-17-63/2015 (исх. № 14930 от 08.09.2015 г.) у ООО «Амадей» была запрошена надлежащим образом заверенная копия договора, заключенного с туроператором, на продвижение и реализацию туристского продукта, указанного в рекламе: «отдых на черном море «Анапа-2015».

В соответствии с письменными пояснениями ООО «Амадей» (вх. № 8138 от 17.09.2015 г.), а также в соответствии с устными пояснениями генерального директора ООО «Амадей» (...) (протокол заседания Комиссии Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела № 07-17-63/2015 по признакам нарушения законодательства о рекламе № 4 от 25.09.2015 г.), 02.02.2011 г. между ООО «Амадей» и ООО «Курортное бюро» (г. Анапа) был заключен договор на реализацию оздоровительных путевок, по которому ООО «Амадей» отправляло клиентов на отдых в г. Анапа, по состоянию на сентябрь 2015 года указанный договор не пролонгирован. Следовательно, договор на реализацию туристского продукта у ООО «Амадей» отсутствует.

Таким образом, рассматриваемая реклама услуг, оказываемых ООО «Амадей», в

рамках деятельности туристического агентства «Амадей», содержит нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

На основании изложенного, в соответствии с частью 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рассматриваемая реклама является ненадлежащей, так как не соответствует требованиям, установленным пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Часть 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту КоАП РФ), предусматривает ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе.

В соответствии с ч. 6, ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», несет рекламодаделец и рекламодатель.

Рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Проанализировав письменные пояснения ООО «Амадей» (вх. № 5559 от 07.07.2015 г.; вх. № 6726 от 07.08.2015 г.; вх. № 8138 от 17.09.2015 г.), устные пояснения генерального директора ООО «Амадей» (...) (протокол заседания Комиссии Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела № 07-17-63/2015 по признакам нарушения законодательства о рекламе № 1 от 07.07.2015 г.; протокол заседания Комиссии Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела № 07-17-63/2015 по признакам нарушения законодательства о рекламе № 3 от 03.09.2015 г.; протокол заседания Комиссии Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела № 07-17-63/2015 по признакам нарушения законодательства о рекламе № 4 от 25.09.2015 г.), письменные пояснения ООО «Оренинфо» (вх. № 5560 от 07.07.2015 г.), устные пояснения представителя по доверенности ООО «Оренинфо» Быстровой Е.Н. (протокол заседания Комиссии Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела № 07-17-63/2015 по признакам нарушения законодательства о рекламе № 1 от 07.07.2015 г.; протокол заседания Комиссии Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела № 07-17-63/2015 по признакам нарушения законодательства о рекламе № 4 от 25.09.2015 г.), в соответствии с договором аренды (...), Должностное лицо приходит к выводу, что рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Амадей».

В соответствии с Уставом ООО «Амадей» в обществе избирается исполнительный орган (генеральный директор) на неопределенный срок (пункт 5.2. Устава). Генеральный директор Общества действует от имени Общества без доверенности, представляет его интересы и совершает сделки. Содержание рекламы определено лично генеральным директором ООО «Амадей» (...).

Проанализировав материалы дела, Должностное лицо приходит к выводу о том, что при указанных обстоятельствах административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ за нарушение требований,

установленных пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», несет должностное лицо ООО «Амадей» - генеральный директор (...).

Согласно статьи 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях данное правонарушение было совершено виновно, так как должностное лицо ООО «Амадей» - генеральный директор (...) имел возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры.

Согласно части 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях должностное лицо ООО «Амадей» - генеральный директор (...) признается виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, поскольку у него имелась возможность для соблюдения требований, установленных пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (доказательства обратного должностное лицо ООО «Амадей» - генеральным директором (...) не представлены). Объективные обстоятельства, делающие невозможным соблюдение установленных законом запретов, не установлены.

В ходе исследования материалов дела при составлении протокола установлено, что каких - либо данных, свидетельствующих о том, что у должностного лица ООО «Амадей» - генерального директора (...) отсутствовала возможность для соблюдения норм законодательства о рекламе не имеется. Кроме того, должностным лицом ООО «Амадей» - генеральным директором (...) меры для соблюдения вышеуказанных норм приняты не были. Материалами Комиссионного дела № 07-17-63/2015 подтверждается факт нарушения требований, установленных пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» (ответственность за нарушение данной нормы установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ).

Вина должностным лицом ООО «Амадей» - генеральным директором (...) в совершении данного правонарушения, не оспаривается.

Таким образом, исходя из изложенного, проанализировав материалы дела должностное лицо приходит к выводу о том, что должностное лицо ООО «Амадей» - генеральный директор (...) при размещении рассматриваемой рекламы не принял меры к соблюдению требований, установленных пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Принимая во внимание положения ст. 2.4 КоАП РФ вина должностного лица ООО «Амадей» - генерального директора (...) в совершении административного правонарушения выражена в форме неосторожности, поскольку правонарушитель не осознавал противоправности характера своего деяния и не предвидел

возможности наступления вредных последствий его совершения, хотя должен был в силу своего правового статуса и мог (доказательства обратного в материалы дела не представлены) предвидеть последствия содеянного.

Таким образом, в действиях должностного лица ООО «Амадей» - генерального директора (...) присутствует состав правонарушения, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

При назначении административного штрафа должностным лицом учтено, что обстоятельств отягчающих административную ответственность должностного лица ООО «Амадей» - генерального директора (...) материалами дела не установлено.

В качестве смягчающих обстоятельств при назначении наказания учитываются следующие: на момент рассмотрения дела, нарушение обществом устранено, рассматривая реклама приведена в соответствие с требованиями законодательства РФ о рекламе; к административной ответственности за аналогичное правонарушение должностное лицо, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, не привлекалось.

На основании изложенного, учитывая представленные должностным лицом ООО «Амадей» - генеральным директором (...) сведения о размере доходов лица, привлекаемого к административной ответственности, а также принцип соразмерности, выражающий требования справедливости и предполагающий дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, должностное лицо считает, что привлечением к административной ответственности в виде наложения административного штрафа на должностное лицо ООО «Амадей» - генерального директора (...) в размере 4000 (четырёх тысяч) рублей будет реально достигнута цель предупреждения совершения новых правонарушений.

Оценив доказательства на основании ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, должностное лицо приходит к выводу о том, что правонарушение, за которое должностное лицо ООО «Амадей» - генеральный директор (...) привлечен Оренбургским УФАС России к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, не может быть признано малозначительным, в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ, исходя из следующего:

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные рассматривать дела об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

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 отношений.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. В свою очередь угроза охраняемым общественным отношениям подразумевает не фактическое причинение вреда в результате противоправных действий, а возможность (угрозу) его причинения.

Административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, имеет формальный состав, предусматривающий привлечение к административной ответственности независимо от наступления материальных последствий.

Руководствуясь статьей 33 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), на основании части 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

- 1. Признать должностное лицо ООО «Амадей» - генерального директора (...) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ.**
- 2. Наложить на должностное лицо ООО «Амадей» - генерального директора (...) (Выписка из ЕГРЮЛ ООО «Амадей» (...)) административный штраф в размере 4 000 (четыре тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Неуплата административного штрафа в срок (в соответствии со статьей 20.25 КоАП РФ) влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в

районный суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в порядке, предусмотренном статьями 30.1, 30.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ст. 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.

**Реквизиты для перечисления штрафа
за нарушение законодательства РФ о рекламе**

Получатель: ИНН 5610042191 КПП 561001001 УФК по Оренбургской области (для Оренбургского УФАС России)

КБК 161 116 26000 01 6000 140 ОКТМО 53701000001

Банк получателя: Отделение по Оренбургской области Уральского главного управления Центрального банка Российской Федерации

БИК 045354001 расчетный счет 40101810200000010010

Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе

40 %-в федеральный бюджет

60%- в бюджет Оренбургской области

Заместитель руководителя – начальник отдела

(...)

Копию постановления получил « ____ » _____ 2015 г.

/ _____ / _____

(подпись)

(расшифровка подписи)