

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 28-14.3 ч.1/16

об административном правонарушении

27 апреля 2016 года

г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) Анна Алексеевна Козлова, рассмотрев материалы административного дела № 28-14.3 ч.1/16, возбужденного в отношении и.о. директора Филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк <...> (_____

(далее –<...>)

по факту распространения 07 августа 2015 года на мониторах в общественном транспорте МУП «ЧелябГЭТ» рекламы цирковой программы «Калифорнийские морские львы», в которой присутствуют не соответствующие действительности сведения о гастролях с участием нескольких животных, морских львов с нарушением требования пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в присутствии:

и.о. директора Филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк <...>, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела,

представителя и.о. директора Филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк <...> – <...> по доверенности б/н от 20 июля 2015 года,

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

исследовав материалы дела, разъяснив лицу, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, права, а именно: ознакомиться 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:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) поступило заявление физического лица о распространении в городе Челябинске на телевидении, радио и в печатных СМИ рекламы программы «Калифорнийские морские львы», которая содержит сведения о выступлении калифорнийских морских львов. Заявитель считает, что присутствующие к рекламе сведения о цирковом представлении с участием животных не соответствуют действительности, поскольку фактически на выступлении, состоявшемся 09 августа 2015 года, выступал только один морской лев.

В письменных объяснениях филиал Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк (далее - Челябинский Государственный цирк, филиал), Челябинский Государственный цирк указало, что в процессе проведения цирковой программы «Калифорнийские морские львы» произошел гон морских животных, вызывающий проявление сильной агрессии. Во избежание травматизма животных во время представления в целях гуманного к ним отношения, а также обеспечения безопасности зрителей было принято решение временно, с 07 августа 2015 года снять с представлений одного животного – морского льва, что подтверждается копией акта от 07.08.2015 года, составленным комиссией в составе: руководитель аттракциона «Иллюзия с морскими львами», ветврач Челябинского государственного цирка, инспектор манежа. Также указано, что количество животных, заявленных в программе подтверждается документально, в связи с чем, считает, что реклама цирковой программы «Калифорнийские морские львы» является достоверной.

Челябинским УФАС России установлено следующее.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ в городе Челябинске по ул. Кирова, д. 25 находится филиал Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк.

Пунктом 2.1. приказа Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» № 792/п от 09 июля 2015 года (далее - Приказ) директору Челябинский Государственный цирк поручено провести гастроль программы <...> в городе Челябинске в период с 10 июля 2015 года по 27 августа 2015 года. Пунктом 2.4 Приказа указано провести цирковые представления программы <...> в период с 18 июля 2015 года по 23 августа 2015 года. В силу пункта 3 Приказа директору филиала необходимо обеспечить проведение рекламной компании. Из приложения № 2 к Приказу следует, что в состав цирковой программы <...> входит, в том числе аттракцион «Идиллия с морскими львами».

Согласно подпункту «с» пункта 2.3. Положения о филиале, утвержденном 17 января 2008 года приказом генерального директора Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» <...> , Челябинский Государственный цирк при осуществлении видов деятельности вправе осуществлять рекламную деятельность в соответствии с целями и предметом деятельности филиала.

Реклама цирковой программы «Калифорнийские морские львы» распространялась в городе Челябинске на мониторах в троллейбусах в рамках договора № 24/07/2015/3 от 09 июля 2015 года, заключенного между ООО «Альфа промоушен» и Челябинским

государственным цирком в период с 09 июля 2015 года по 07 августа 2015 года. Факт распространения рекламы в указанный период подтверждается заявкой-медиапланом на размещение рекламы, являющейся приложением № 1 к договору № 24/07/2015/3 от 09 июля 2015 года

Также реклама цирковой программы «Калифорнийские морские львы» транслировалась в региональном эфире на телеканалах «СТС», «Домашний Челябинск», «5 канал Челябинск», «Перец Челябинск», «ТВЦ Челябинск», «Россия Челябинск», «РЕН Челябинск» в рамках договора № 1501-107М от 01.01.2015, заключенного между ЗАО «Видео Интернешнл Челябинск» и Челябинским государственным цирком в период с 14 июля 2015 года по 31 июля 2015 года, что подтверждается графиками размещения рекламных роликов, являющихся приложением к договору.

Кроме того реклама цирковой программы «Калифорнийские морские львы» распространялась с использованием полиграфической продукции, изготовленной в рамках договора об изготовлении широкоформатной печатной продукции № 001 от 10 января 2015 года, заключенного между ООО «СТАМП 74» и Челябинским государственным цирком и договора возмездного оказания услуг доставки № 38 от 12 января 2015 года, заключенного между ИП <...> и Челябинским государственным цирком.

Из рекламных материалов, представленных Челябинским Государственным цирком усматривается, что в рекламе присутствуют сведения: «с 18 июля по 23 августа Калифорнийские морские львы...».

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара.

В силу части 3 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» положения настоящего Федерального закона, относящиеся к изготовителю товара, распространяются также на лиц, выполняющих работы или оказывающих услуги.

Присутствующие в рекламе цирковой программы «Калифорнийские морские львы» сведения «...морские львы...» указывают о цирковом представлении с участием нескольких животных, в данном случае морских львов.

В соответствии с ветеринарным свидетельством 242 № 0076767 от 07 июля 2015 года при ветеринарном осмотре подлежащих отправке цирковых животных согласно описи в количестве трех голов больных и подозрительных по заболеванию заразными болезнями не обнаружено. Здесь же указано, что животные направляются в город Челябинск в Челябинский государственный цирк для гастролей. В строке «Особые отметки» присутствуют следующие сведения:

«Морской лев самец 2011 по кличке «Гера»

«Морской лев самец 1998 г по кличке «Гергий»»

«Морской лев самка 2004 по кличке «Геа».

Согласно акту от 07 августа 2015 года, составленному комиссией в составе: руководитель аттракциона «Иллюзия с морскими львами» <...>, ветврач Челябинского государственного цирка <...>, инспектор манежа <...> в связи с наступлением гона у морских животных с 07 августа 2015 года временно снят с работы один самец. В качестве замены выбывшего самца рекомендовано в течение недели ввести в работу к самцу самку для восстановления художественной ценности аттракциона.

Таким образом, с 07 августа 2015 года в аттракционе «Иллюзия с морскими львами» снято с работы одно животное, что подтверждается актом от 07 августа 2015 года, в связи с чем, в выступлениях цирковой программы «Калифорнийские морские львы», состоявшихся после 07 августа 2015 года, принимал участие один лев.

Сведения о количестве животных, участвующих в выступлениях после 07 августа, подтверждается и поступившим в Челябинское УФАС России заявлением физического лица, в котором указано, что в аттракционе 09 августа 2015 года участвовало одно морское животное.

С учетом изложенного, реклама о цирковом представлении с участием нескольких животных, в данном случае морских львов, распространявшаяся после 07 августа 2015 года содержит не соответствующие действительности сведения о художественной ценности аттракциона, качества его исполнения и восприятия зрителями (потребителями) услуги, то есть о характеристике услуги.

В данном случае, Челябинскому государственному цирку надлежало принять меры по прекращению размещения рекламы о гастрольях программы <...> с участием нескольких животных, морских львов, поскольку такая реклама не соответствует пункту 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Из материалов дела следует, что с 09 июля 2015 года по 07 августа 2015 года, на мониторах, установленных в общественном транспорте МУП «ЧелябГЭТ» размещалась реклама цирковой программы «Калифорнийские морские львы» (приложение № 1 к договору № 24/07/2015/3 от 09 июля 2015 года, заключенному между ООО «Альфа-Промоушен» и Челябинским государственным цирком).

Таким образом, Челябинским государственным цирком меры по прекращению рекламы цирковой программы «Калифорнийские морские львы» с 07 августа 2015 года не приняты.

В соответствии с частью 6 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Статьей 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из понятия рекламодателя, изложенного в статье 3 Федерального закона «О рекламе», рекламодатель - это по сути, заказчик рекламы, то есть то лицо, в чьих интересах осуществляется распространение и размещение рекламы. Соответственно, таким лицом могут выступать изготовитель, продавец, фирма, оказывающая услуги, государственный или общественный орган, частное лицо и так далее.

Рекламодателем рекламы является Челябинский Государственный цирк, поскольку в рекламной информации указывается на цирковое представление, организуемое данным лицом и такая информация направлена на формирование и поддержание интереса к услугам данной организации.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной

службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 18 декабря 2015 года.

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.

02 марта 2016 года должностным лицом Челябинского УФАС России составлен протокол об административном правонарушении и возбуждено дело об административном правонарушении в отношении и.о. директора Филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк <...> по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии с примечанием к статье 2.4. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях руководители организаций, совершившие административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно приказу Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» № 1467 к от 18 июня 2015 года заместителю директора филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк Илгач Р. Ч. с его согласия срок исполнения обязанностей директора филиала ФКП «Росгосцирк» Челябинский государственный цирк продлен с 01 июля 2015 года по 30 декабря 2015 года. Таким образом, данное лицо несет ответственность за деятельность филиала как должностное лицо. Директор действует от имени филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк, обладает распорядительно-административными функциями.

Вина и.о. директора филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк <...> выразилась в необеспечении выполнения требований законодательства о рекламе при размещении рекламы цирковой программы «Калифорнийские морские львы» о цирковом представлении с участием нескольких животных, в данном случае морских львов в городе Челябинске на мониторах общественном транспорте МУП «ЧелябГЭТ», в результате чего допущено нарушение требований пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинает течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

В силу приложения № 1 к договору № 24/07/2015/з от 09 июля 2015 года, заключенному между ООО «Альфа-Промоушен» и Челябинским государственным цирком реклама цирковой программы «Калифорнийские морские львы» размещалась на мониторах, установленных в общественном транспорте МУП «ЧелябГЭТ» с 09 июля 2015 года по 07 августа 2015 года.

Таким образом, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ годичный срок давности для привлечения и.о. директора филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк <...> к административной ответственности в связи с размещением Федеральным казенным предприятием «Российская государственная цирковая компания» рекламы истекает 09 июля 2016 года, в связи с чем привлечение Илгач Р.Ч. к административной ответственности осуществляется в пределах срока давности.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих и.о. директора филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк <...> надлежащему соблюдению требований пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», Челябинским УФАС России не выявлено.

У и.о. директора филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк <...> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». Однако и.о. директора филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк <...> не принял необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах и.о. директора филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк <...> признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину и.о. директора филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк <...> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Согласно пункту 21 Постановлению Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24 марта 2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных отношений.

На основании пункта 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния, должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Поэтому, оценивая правонарушение, характер содеянного и его общественную опасность, надлежит соотносить также и с реальным экономическим благосостоянием государства, общества и правонарушителя в определенный период времени. В то же время учитывается, что карательный характер административного наказания не должен обременять правонарушителя в степени, явно противоречащей принципам справедливости юридической ответственности и соразмерности наказания содеянному.

Актом от 07 августа 2015 года, составленным комиссией в составе: руководитель аттракциона «Иллюзия с морскими львами» <...>, ветврач Челябинского государственного цирка <...>, инспектор манежа <...> подтверждается, что в аттракционе «Иллюзия с морскими львами» снято с работы одно животное.

Реклама цирковой программы «Калифорнийские морские львы» размещалась на мониторах, установленных в общественном транспорте МУП «ЧелябГЭТ» по 07 августа 2015 года, что подтверждается приложением № 1 к договору № 24/07/2015/з от 09 июля 2015 года, заключенному между ООО «Альфа-Промоушен» и Челябинским государственным цирком.

Учитывая короткий срок распространения ненадлежащей рекламы (1 день), применение к и.о. директора филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк <...> санкции в виде штрафа не соразмерно совершенному деянию, наступившим последствиям нарушения, степени вины правонарушителя.

Данные обстоятельства указывают на возможность освобождения и.о. директора филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк <...> от административной ответственности по малозначительности административного правонарушения, предусмотренной статьей 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Несмотря на то, что при применении статьи 2.9 КоАП РФ правонарушитель освобождается от административной ответственности, к нему должна быть применена такая мера государственного реагирования, как устное замечание, которая призвана оказать моральное воздействие на нарушителя и направлена на то, чтобы предупредить нарушителя о недопустимости совершения подобных нарушений впредь. Тем самым достигаются и реализуются все цели и принципы административного наказания: справедливости, неотвратимости, целесообразности и законности.

Руководствуясь статьями 2.9, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Производство по делу об административном правонарушении № 28-14.3 ч.1/16, возбужденному в отношении и.о. директора филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк <...> (_____

прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

2. В соответствии со статьей 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить и.о. директора филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк <...> устное замечание за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1. Кодекса Российской Федерации 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.

Настоящее постановление объявлено 27 апреля 2016 года в присутствии и.о. директора филиала Федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» Челябинский Государственный цирк <...> и его представителя по доверенности <...>.