

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 023/04/14.3-4814/2023

12 октября 2023 г.

г. Краснодар

... Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю ..., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-4958/2023, возбужденного в отношении ООО «Фос Шипинг Менеджмент» (), протоколом об административном правонарушении от 29.09.2023г. по части ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ по факту распространения звуковой рекламы, посредством звукотехнического оборудования на центральном причале набережной города-курорта Геленджик, с нарушением ч. 3.2 ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.3-4958/2023 лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, - представителя ООО «Фос Шипинг Менеджмент» ... (по доверенности № 2 от 01.01.2023 г.),

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявлений заместителя главы муниципального образования город-курорт Геленджик (вх. № 3980/23 от 07.02.2023 г.) о признаках нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Федеральный закон «О рекламе») при распространении 19 декабря 2022 г. звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования на центральном причале набережной города-курорта Геленджик содержания:

- «... состоится прогулка в открытое море за билетами обращаться в кассу центрального причала»;

- *«... билеты в кассе центрального причала»;*
- *«... приглашает Вас в увлекательное путешествие к скале «Парус», развлекательные шоу-программы с конкурсами и призами, с борта теплохода Вы можете любоваться видами великолепного Дивноморска, живописного Джанхота, исполинскими берегами и древними скалами. Прогулку сопровождает профессиональный экскурсовод,*

Возможна встреча с дельфинами. К Вашим услугам бассейн с морской водой, работает бар- ресторан. Лайнер «Империя» билеты в кассе центрального причала»;

- *«... в 15:00 состоится прогулка на парусной яхте в открытое море. Всех желающих ждем в кассе центрального причала», Краснодарским У ФАС России установлено следующее.*

По вышеуказанному факту Краснодарским У ФАС России было возбуждено дело № 023/05/19-843/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламораспространителем - ООО «Фос Шипинг Менеджмент» (ИНН).

Решением Комиссии Краснодарского У ФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 18.05.2023 г. (в полном объеме 31.05.2023 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей. ООО «Фос Шипинг Менеджмент» выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации.

По данному факту Краснодарским У ФАС России были переданы материалы дела № 023/05/19-843/2023 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов дела Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Как следует из обращения, на причале посредством звуковоспроизводящего устройства распространяется информация о продаже билетов на морские прогулки, рыбалке в открытом море, аренде яхт и катеров.

К заявлению также приложены видеоматериалы, на которых зафиксировано распространение рекламы содержания:

- *«... состоится прогулка в открытое море за билетами обращаться в кассу центрального причала»;*
- *«... билеты в кассе центрального причала»;*
- *«... приглашает Вас в увлекательное путешествие к скале «Парус», развлекательные шоу-программы с конкурсами и призами, с борта теплохода Вы можете полюбоваться видами великолепного Дивноморска, живописного Джанхота, исполинскими берегами и древними скалами. Прогулку сопровождает профессиональный экскурсовод. Возможна встреча с дельфинами. К Вашим услугам бассейн с морской водой, работает бар- ресторан. Лайнер «Империя» билеты в кассе центрального причала»;*

- «... в 15:00 состоится прогулка на парусной яхте в открытое море. Всех желающих ждем в кассе центрального причала».

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», реклама - это 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.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 3.2 ст. 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.

Краснодарским У ФАС России был направлен запрос в адрес заместителя главы муниципального образования город-курорт Геленджик (исх. № ТО/ЮЗО/23 от 18.01.2023 г.) с целью установления лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В ответ на указанный запрос, заместителя глава муниципального образования город-курорт Геленджик предоставил письменные пояснения (вх. № 3216-ЭП/23 от 01.02.2023 г.; вх. № 3980/23 от 07.02.2023 г.), из которых следует, что лицом, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе является ООО «Фос Шипинг Менеджмент» (ИНН 2304036980, ОГРН 1022300771570, адрес: 353460, Краснодарский край, город Геленджик, ул. Островского, д. 1, офис 10).

На рассмотрение дела № 023/05/19-843/2023 представитель

администрации муниципального образования город-курорт Геленджик не явился, документы, указанные в определении о назначении дела к рассмотрению, не представлены.

ООО «Фос Шипинг Менеджмент» представлены письменные пояснения (вх. № 12541-ЭП/23 от 13.04.2023 г.) следующего характера:

Согласно обращения по мнению администрации факт нарушения был зафиксирован 19.12.2022 г. который заключался в распространении рекламы следующего содержания — «приглашает Вас в увлекательное путешествие к скале Парус, развлекательные шоу программы с конкурсами и призами с борта теплохода и т. д.», курсирование теплоходов (морская навигация) завершена теплоходами, осуществляющими морские прогулки с причала Пассажирский пирс №1 -04.10.2022г., а срок морской навигации в 2023г. начнется с 01.05.2023г. , то есть анонсировать вышеуказанную аудиозапись не было смысла в виду невозможности ее исполнения, так как морских судов осуществивших данные прогулки в указанный день на причале не было, то есть в действиях ООО отсутствует событие административного правонарушения, данный факт также подтвердился при ознакомлении с материалами дела в котором на видео и фото видно яркое солнце и туристов в плавках и купальниках, однако прогноз погоды 19.12.2022г согласно выписки сайта 0,-1 по С. То есть на лицо явный факт фальсификации материалов, представленных на рассмотрение комиссии.

Причал Пассажирский пирс № 1 согласно паспорта причала по своему назначению предназначен для осуществления пассажирских перевозок местных линий морским транспортом таким образом на причале происходит анонсирование рейсов всех перевозчиков, для удобства пассажиров, ожидающих свои рейсы. Все анонсы производятся из не монтируемого и не располагаемого на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементов строений и сооружений, все анонсы происходят из переносного аудиоустройства, что не нарушает диспозицию ч. 3.2 ст. 19 ФЗ «О рекламе».

В связи с чем, Краснодарским У ФАС России в адрес Администрации муниципального образования города-курорт Геленджик, были запрошены письменные объяснения (исх. № 10454/23 от 17.04.2023г.).

Из представленных письменных объяснений Администрации муниципального образования города-курорт Геленджик (вх. № 15932-ЭП/23 от 12.05.2023 г.; вх. № 16620/23 от 17.05.2023 г.), следует что все представленные видеозаписи были сняты в период с ноября 2022 года до февраля 2023 года, на всех отчетливо видно ясную безветренную погоду располагающую к реализации данного вида деятельности.

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель и рекламораспространитель несут ответственность за нарушение требований, установленных ч. 3.2 ст. 19 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно пункту 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требования ч. 3.2 ст. 19 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания является ООО «Фос Шипинг Менеджмент» (ИНН 2304036980, ОГРН 1022300771570, адрес: 353460, Краснодарский край, город Геленджик, ул. Островского, д. 1, офис 10).

На основании изложенного, действия рекламодателя ООО «Фос Шипинг Менеджмент» при распространении рекламы вышеуказанного содержания нарушены требования ч. 3.2 ст. 19 Федерального закона «О рекламе».

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

На основании изложенного, действия рекламодателя ООО «Фос Шипинг Менеджмент» при распространении 19.12.2022 г. звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования на центральном причале набережной города-курорта Геленджик содержания:

- «... состоится прогулка в открытое море за билетами обращаться в кассу центрального причала»;
- «... билеты в кассе центрального причала»;
- «... приглашает Вас в увлекательное путешествие к скале «Парус», развлекательные шоу-программы с конкурсами и призами, с борта теплохода Вы можете полюбоваться видами великолепного Дивноморска, живописного Джанхота, исплинскими берегами и древними скалами. Прогулку сопровождает профессиональный экскурсовод. Возможна встреча с дельфинами. К Вашим услугам бассейн с морской водой, работает бар- ресторан. Лайнер «Империя» билеты в кассе центрального причала»;
- «... в 15:00 состоится прогулка на парусной яхте в открытое море. Всех желающих ждем в кассе центрального причала», с нарушением требований ч. 3.2 ст. 19 Федерального закона «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного ООО «Фос Шипинг Менеджмент» Краснодарским У ФАС

России было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении (исх. № ЛЛ/24736/23 от 21.08.2023г.) по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Уведомление о составлении протокола было получено наручно представителем по доверенности ООО «Фос Шипинг Менеджмент» 01.09.2023г.

2023. г. Краснодарским УФАС России в отношении ООО «Фос Шипинг Менеджмент» был составлен протокол об административном правонарушении № 023/04/14.3-4958/2023, а также определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении.

Определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении (исх. ТО/28535/23 от 29.09.2023г.) получено наручно представителем по доверенности ООО «Фос Шипинг Менеджмент» 29.09.2023г.

Субъект административного правонарушения - ООО «Фос Шипинг Менеджмент».

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок осуществления государственного надзора в сфере распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении ООО «Фос Шипинг Менеджмент» ч. 3.2 ст. 19 Федерального закона «О рекламе».

Место совершения административного правонарушения - центральный причал и малый причал, расположенные на набережной города-курорта Геленджик.

Время совершения административного правонарушения - 19.12.2022 г.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

На основании ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Из разъяснений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, содержащихся в пункте 18 Постановления Пленума от 02 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» следует, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях (пункт 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02 июня 2004 года № 10, введенный постановлением Пленума ВАС РФ от 20 ноября 2008 года № 60).

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.

Меры административной ответственности и правила их применения, устанавливаемые законодательством об административных правонарушениях, должны не только соответствовать характеру правонарушения, его опасности для защищаемых законом ценностей, но и обеспечивать учет причин и условий его совершения, а также личности правонарушителя и степени его вины, гарантируя тем самым адекватность порождаемых последствий для лица, привлекаемого к административной ответственности, тому вреду, который причинен в результате административного правонарушения, не допуская избыточного государственного принуждения и обеспечивая баланс основных прав индивида (юридического лица) и общего интереса, состоящего в защите личности, общества и государства от административных правонарушений устанавливаемые КоАП РФ размеры административных штрафов должны соотноситься с характером и степенью общественной опасности административных правонарушений и обладать разумным сдерживающим эффектом, необходимым для соблюдения находящихся под защитой административно-деликтного законодательства запретов.

В рассматриваемом случае, ООО «Фос Шипинг Менеджмент» при соблюдении той степени добросовестности, которая от него требовалась в целях выполнения законодательно установленной обязанности, а также осуществления надлежащего контроля соблюдения законодательства о рекламе, мог не допустить совершения административного правонарушения.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя в совершенном правонарушении, прихожу к выводу, что рассматриваемое правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с этим не допустимо применение статьи 2.9. КоАП РФ. Применение в рассматриваемом случае статьи 2.9. КоАП РФ не обеспечит адекватную защиту охраняемым общественным отношениям, а главное, не приведет к достижению установленной законом цели предупреждения совершения новых правонарушений.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу, что допущенное ООО «Фос Шипинг Менеджмент» правонарушение не может быть признано малозначительным.

С учетом всего вышеизложенного, основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом случае отсутствуют.

Согласно части 2 статьи 3.4 и статьи 4.11 КоАП: административное правонарушение совершено впервые, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, также административным правонарушением не причинено вреда или возникновение 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, и отсутствует имущественный ущерб.

Обстоятельств, препятствующих применению описанной выше нормы антимонопольным органом не установлено.

При рассмотрении дела № 023/04/14.3-4958/2023 Краснодарским УФАС России обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела № 023/04/14.3-4958/2023 установлена возможность замены административного, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ на предупреждение, согласно ч. 3 ст. 3.4 (в связи со вступлением в силу Закона № 290-ФЗ).

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 и ч. 3 ст. 3.4 Кодекса

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ООО «Фос Шипинг Менеджмент» (), к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу 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.