

Директору АО «ТелеВидеоКомпания»

"...."

адрес: "...."

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А32-14.3/18

15 июня 2018 года г. Кызыл,

ул. Комсомольская, 122А, каб. № 7

Резолютивная часть постановления объявлена 14 июня 2018 года

Постановление изготовлено в полном объеме 15 июня 2018 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) Ф.А. Хаджиев, руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 06.06.2018 года и иные материалы дела № А32-14.3/18 об административном правонарушении в отношении должностного лица – директора Акционерного общества «ТелеВидеоКомпания» "....", по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело № А32-14.3/18 рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного должностного лица – директора АО «ТелеВидеоКомпания» "...." (копия протокола по делу № А32-14.3/18 с указанием времени, даты и места рассмотрения дела вручена лично "...." 06.06.2018 года).

Изучив материалы дела № А32-14.3/18, прихожу к следующему.

Событие административного правонарушения: нарушение рекламодателем законодательства о рекламе, а именно нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Данное нарушение законодательства о рекламе установлено решением Тывинского УФАС России от 11.05.2018 года по делу № 04-04-02/07-18.

По результатам проведенного Тывинским УФАС России мониторинга рекламы, распространяемой в печатных изданиях, на предмет соответствия требованиям Закона о рекламе, выявлено распространение рекламы радио «Голос Азии», размещенной в печатном издании еженедельнике «Тува ТВ Инфо» выпуск № 41(217) от 11.10.2017 года, следующего содержания:

«Первое Республиканское радио; Голос Азии; дух свободы на 102.5 FM; слушай 102,5 FM; АО «Телевидеокомпания», г. Кызыл, ул. Кочетова, д. 35, ОГРН 1021700507267; реклама 12+».

Согласно информации Территориального отдела Енисейского управления Роскомнадзора в г. Кызыл от 03.03.2017 года (вх. № 745) радиовещание на радиостанции «Голос Азии» осуществляет АО «ТелеВидеоКомпания» на основании свидетельства ЭЛ № ТУ 17-00044 от 07.12.2011 года, с тематикой (специализация) – информационная, военно-патриотическая, музыкально-развлекательная, культурно-просветительская, публицистическая, реклама не более 20 %.

По данному факту Тывинским УФАС России был направлен запрос АО «ТелеВидеоКомпания» от 02.11.2017 года за исх. № 4-1720 о предоставлении сведения и надлежащим образом заверенные копии документов о наличии объективного подтверждения, обусловленного победой радио «Голос Азии» в конкурсе, экспертным исследованием, независимой экспертизой, независимым опросом-анкетированием потребителей, что позволяет употреблять в рекламе слова «Первое республиканское радио».

В ответ на запрос Тывинского УФАС России 04.12.2017 года (вх. № 5120) АО «ТелеВидеоКомпания» пояснило, что слова «Первое республиканское радио» используется в соответствии с проведенным исследованием общественного мнения (опрос), организатором которого выступили СМИ радиостанция «Голос Азии», СМИ «Местная Радиостанция», Томский государственный университет и молодежное движение «Добрые сердца Тувы». В связи с задержкой получения результатов исследования АО «ТелеВидеоКомпания» просило предоставить дополнительное время для предоставления дополнительного ответа до 10 рабочих дней.

Однако, АО «ТелеВидеоКомпания» не были представлены какие-либо документы, подтверждающие тем самым позволяющие употреблять в рекламе слова «Первое республиканское радио».

В этой связи, Тывинским УФАС России был направлен запрос от 21.12.2017 года за исх. № 4-1921 Обществу с ограниченной ответственностью «Инфо ТВ», которое является учредителем газеты «Тува ТВ Инфо», о предоставлении сведений относительно рекламодателя рассматриваемой рекламы.

Согласно информации Общества с ограниченной ответственностью «Инфо ТВ» от 09.01.2017 года (вх. № 17) рассматриваемая реклама радиоканала «Голос Азии» была размещена на основании договора от 09.10.2017 года № 175/2, заключенного с гр. "....".

Согласно информации АО «ТелеВидеоКомпания» от 20.02.2018 года (вх. № 633) рассматриваемая реклама радиоканала «Голос Азии» была изготовлена гр. "....". в рамках договора от 15.09.2017 года б/н.

По данному факту приказом Тывинского УФАС России от 02.03.2018 года № 55 возбуждено дело № 04-04-02/07-18 в отношении АО «ТелеВидеоКомпания» и гр. "....". по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Определением Тывинского УФАС России от 02.03.2018 года (исх. № 4-220) у АО «ТелеВидеоКомпания» и гр. "....". были запрошены письменные пояснения по факту возбужденного дела № 04-04-02/07-18, в том числе надлежащим образом заверенные копии документов о наличии объективного подтверждения, которое позволяет употреблять в рекламе слова «Первое республиканское радио», и меры,

принятые по соблюдению требований пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно письменному пояснению АО «ТелеВидеоКомпания» от 21.03.2018 года (вх. № 988) следует, что АО «ТелеВидеоКомпания» не является рекламодателем рассматриваемой рекламы, поскольку реклама радиоканала «Голос Азии» была изготовлена и размещена в газете «Тува ТВ Инфо» "....". Также АО «ТелеВидеоКомпания» в своем пояснении пояснило, что было проведено независимое опрос-анкетирование, результаты которого у "....", в связи с чем, АО «ТелеВидеоКомпания» просило предоставить дополнительное время для предоставления результатов опроса до 03.04.2018 года.

В назначенное время на рассмотрение дела № 04-04-02/07-18 законный представитель АО «ТелеВидеоКомпания» и гр. "...." не явились, представителя с должным образом оформленными полномочиями не направили.

Кроме того, гр. "...." в адрес Тывинского УФАС России не представил информацию, запрошенную определением от 02.03.2018 года по делу № 04-04-02/07-18. В связи с чем, Комиссия Тывинского УФАС России, пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела № 04-04-02/07-18 и определением от 28.03.2018 года повторно были запрошены вышеуказанные сведения и документы у "....".

В назначенное время на рассмотрение дела № 04-04-02/07-18 законный представитель АО «ТелеВидеоКомпания» и гр. "...." не явились, представителя с должным образом оформленными полномочиями не направили.

А также гр. "...." в адрес Тывинского УФАС России не представлена информация, запрошенная определением от 28.03.2018 года по делу № 04-04-02/07-18, в связи с чем, Комиссия Тывинского УФАС России, повторно отложила рассмотрение дела № 04-04-02/07-18 на 26.04.2018 года в 15 часов 00 минут.

Вместе с тем, на рассмотрение дела № 04-04-02/07-18 надлежащим образом, уведомленный законный представитель АО «ТелеВидеоКомпания» и гр. "...." не явились, представителя с должным образом оформленными полномочиями не направили.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 04-04-02/07-18, пришла к следующим выводам.

В статье 3 Закона о рекламе определено, что 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.

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 (пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе).

Указанная информация, размещенная странице 2 еженедельника «Тува ТВ Инфо» выпуск № 41(217) от 11.10.2017 года распространяется с помощью периодического

печатного издания - газеты «Тува ТВ Инфо», адресована неопределенному кругу лиц - потенциальным читателям газеты «Тува ТВ Инфо» и направлена на формирование и поддержания интереса к объекту рекламирования – радио продукции «Голос Азии».

Частью 1 статьи 5 Закона о рекламе установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 1 частью 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно пункта 29 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 года № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах. В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов "лучший", "первый", "номер один", должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Данное объективное подтверждение может быть установлено победой в конкурсе, экспертным исследованием, независимой экспертизой, независимым опросом-анкетированием потребителей.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной, как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, путем употребления слов "лучший", "первый", "номер один", должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Как указано выше, Тывинским УФАС России неоднократно запрашивались документы (от 02.11.2017 года за исх. № 4-1720, 02.03.2018 года № 4-220, от 28.03.2018 года) у лиц, участвующих в рассмотрении дела, имеющие объективное подтверждение.

Вместе с тем, в материалы дела лицами, участвующими в деле не представлены

доказательства того, что радиоканал «Голос Азии» - это «Первое республиканское радио».

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно статьи 38 Закона о рекламе за нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе ответственность несет рекламодаделец.

Согласно части 8 статьи 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в части 6 статьи 38 данного закона, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодаделец – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу пункта 6 статьи 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – это лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Таким образом, продавцом и изготовителем товара – радиоканала «Голос Азии» (рекламодаделец) в рассматриваемой рекламе является АО «ТелеВидеоКомпания», наряду с которым лицом, определившим объект рекламирования (рекламодаделец) и осуществившим полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму (рекламопроизводитель) является гр. "....".

В рамках агентского договора об оказании маркетинговых услуг от 15.09.2017 года гр. "...." обязался за вознаграждение совершать действия по организации и проведению маркетинговых мероприятий, направленных на стимулирование реализации товаров и услуг АО «ТелеВидеоКомпания», а именно: изготовление рекламно-информационных материалов, оформление разрешительной документации, распространение рекламы в СМИ, проведение всех видов рекламных и PR-мероприятий, оказание маркетинговых (исследование рекламного рынка, сравнительный анализ, прогнозы и перспективы развития), информационных и консалтинговых услуг по вопросам, касающимся рекламной деятельности (пп. 1.1, 1.2 Договора).

Как указало АО «ТелеВидеоКомпания» рассматриваемая реклама была размещена в газете «Тува ТВ Инфо» на основании указанного выше договора, при этом стороны договорились о следующем: гр. "...." обязался сообщать АО «ТелеВидеоКомпания» все сведения о ходе исполнения поручений, представлять отчеты об исполнении названного договора с приложением необходимых доказательств расходов.

Вместе с этим, вещание на радиостанции «Голос Азии» осуществляет АО «ТелеВидеоКомпания», объектом рекламирования является радиоканал «Голос Азии», следовательно, АО «ТелеВидеоКомпания» с целью привлечения внимания и продвижению на рынке данного радиоканала заказало изготовление и распространение рассматриваемой рекламы.

Таким образом, до и после выхода еженедельника «Тува ТВ Инфо», а также в ходе

рассмотрения настоящего дела АО «ТелеВидеоКомпания», являясь рекламодателем, обязано знать о существующих требованиях по распространению определенного вида товара и принимать все возможные меры для их выполнения. Доказательства принятия таких мер в материалы дела не представлено.

При таких обстоятельствах, АО «ТелеВидеоКомпания» не могло не знать, что реклама, размещенная в газете «Тува ТВ Инфо» содержит слова «Первое Республиканское радио», без указания критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Кроме этого, в материалах дела имеется экземпляр газеты «Тува ТВ Инфо» выпуск № 14 (242) от 04.04.2018 года на странице 29 которого распространяется реклама радиоканала «Голос Азии» с использованием слов «Первое Республиканское радио», без указания критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

В рассматриваемом случае Тывинским УФАС России установлено, что АО «ТелеВидеоКомпания» как рекламодатель знало о существующих требованиях законодательства Российской Федерации о рекламе, могло и должно было предвидеть наступление вредных последствий своего действия, но не предприняло мер по их соблюдению.

Доказательств, свидетельствующих о прекращении распространения рассматриваемой рекламы АО «ТелеВидеоКомпания», гр. "....". в материалы дела № 04-04-02/07-18 не представлено, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу о необходимости выдачи АО «ТелеВидеоКомпания» и гр. "...." предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-04-02/07-18 от 11.05.2018 года АО «ТелеВидеоКомпания» и гр. "...." признаны нарушившими требования пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

За нарушение Закона о рекламе рекламодатель несет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе предусмотрена административная ответственность в виде наложения 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.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, состоит в действиях рекламодателя, признанных недопустимыми законодательством Российской Федерации о рекламе: использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, путем употребления слова «первый» без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Субъектами данного правонарушения являются юридические лица, индивидуальные предприниматели и граждане, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Согласно приказу о приеме работника на работу от 08.12.2016 года директором АО «ТелеВидеоКомпания» назначен "....".

Таким образом, должностное лицо – директор АО «ТелеВидеоКомпания» "....", совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Определяя степень виновности директора АО «ТелеВидеоКомпания» "....", следует отметить, что директор АО «ТелеВидеоКомпания» "...." не выполнил установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность директор АО «ТелеВидеоКомпания» "....", предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

В ходе рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении установлено, что АО «ТелеВидеоКомпания» ранее привлекалось к административной ответственности, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ (Постановление Тывинского УФАС России по делу №А62-14.3/15 от 15.05.2015 г.).

Вместе с тем, с 04.07.2016 вступили в силу изменения в КоАП РФ, связанные с поддержкой субъектов малого и среднего предпринимательства.

Частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ установлено, что являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в

случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 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 соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" субъекты малого и среднего предпринимательства – это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными названным Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.rmsp.nalog.ru, АО «ТелеВидеоКомпания» включено в данный реестр под категорией микропредприятие.

Согласно части 2 статьи 1.7 КоАП РФ закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Таким образом, с учетом положений статьей 1.7, 3.4, 4.1.1 КоАП РФ за совершенное директором АО «ТелеВидеоКомпания» "...". правонарушение административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене предупреждением.

Местом совершения административного правонарушения является город Кызыл Республики Тыва.

Временем совершения административного правонарушения является день выхода в свет выпуска № 41 (217) от 11.10.2017 года еженедельника «Тува ТВ Инфо» - 11 октября 2017 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.1.1, 4.5, 14.3, 23.48, статьями 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – директора Акционерного общества «ТелеВидеоКомпания» "..." виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить должностному лицу – директору Акционерного общества «ТелеВидеоКомпания» "...", по факту совершения им административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии со статьей 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление, об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного на его обжалование, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Руководитель управления Ф.А. Хаджиев