

Генеральному директору ООО «Медиа Менеджмент Групп» Ондар А.В.

667000, Республика Тыва, г. Кызыл,

667000, Республика Тыва, г. Кызыл,

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А56-14.3/17

г. Кызыл

г. ул. Комсомольская, 122А, 2 этаж, каб. 7

Резолютивная часть постановления объявлена 20 июня 2017 года

Постановление изготовлено в полном объеме 21 июня 2017 года

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) Ооржак А.О., руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 16.05.2017 года и иные материалы дела № А56-14.3/17 об административном правонарушении в отношении должностного лица – генерального директора Общества с ограниченной ответственностью «Медиа Менеджмент Групп» Ондара Арзылана Владимировича (далее – генеральный директор ООО «Медиа Менеджмент Групп» Ондар А.В.), , зарегистрированного по адресу: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, , по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А56-14.3/17 рассмотрено в отсутствии надлежащим образом извещенного генерального директора ООО «Медиа Менеджмент Групп» Ондара А.В. (отчет о доставке телеграммы от 20.06.2017 года).

Событие административного правонарушения: нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе, а именно нарушение требований статьи 9 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 23.03.2017 года по делу № 04-04-02/02-17.

Рассмотрев материалы дела № А56-14.3/17 прихожу к следующему.

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением Федерального закона от 13.03.06 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), при трансляции рекламы на радиостанции «Ретро-FM» Тывинским УФАС России 02.12.2016 года в

период с 12 часов 53 минут до 14 часов 12 минут в г. Кызыл осуществлена запись указанной радиостанции, источником записи сигнала является FM (УКВ) (имя медиа файла 1202125318FM(УКВ)радио105.90).

По результатам анализа была выявлена реклама, распространявшаяся на радиостанции «Ретро-FM» (частота 105.90) со звуковым сопровождением следующего содержания:

«Кафе «Chickens» поздравляет любимых гостей с новым годом, пообедайте в кафе «Chickens» и участвуйте в розыгрыше подарочных сертификатов, планшета и даже квадрокоптера. Кафе «Chickens» на Дружбе 151 и Щетинкина-Кравченко 37 телефон доставки 923-38-38-222».

По результатам осуществления записи составлен акт осуществления записи от 02.12.2016 года.

По данному факту приказом Тывинского УФАС России от 23.01.2017 года № 14 возбуждено дело № 04-04-02/02-17 в отношении ИП Норбу Д.Н. и ООО «Медиа Менеджмент Групп» по признакам нарушения статьи 9 Закона о рекламе.

Согласно информации ООО «Медиа Менеджмент Групп», поступившей в адрес Тывинского УФАС России 10.02.2017 (вх. № 493), разработкой макета рекламного материала занималась Бибикова Людмила Владимировна – менеджер рекламного отдела ООО «Медиа Менеджмент Групп», нарушения требований Закона о рекламе были допущены в связи с тем, что ООО «Медиа Менеджмент Групп» ранее сотрудничало с юристом, который оказался некомпетентен в Законе о рекламе.

К письменному пояснению от 10.02.2017 (вх. № 493) ООО «Медиа Менеджмент Групп» приложило копии следующих документов: используемое эфирное время за 02.12.2016 года, лицензионный договор № кызыл\16\01-Ф2 от 15.09.2016 года, лицензия на осуществление радиовещания серии РВ № 26644 от 30.04.2015 года, свидетельство о регистрации средства массовой информации Эл № ТУ24-00844 от 12.09.2014 года, свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц серии 17 № 000392027 от 14.05.2007 года, свидетельство о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации серии 17 № 000389845 от 25.05.2005 года, Устав ООО «Медиа Менеджмент Групп», утверждённый решением собрания учредителей ООО «Медиа Менеджмент Групп» от 04.05.2007 года, договор от 02.12.2016 года № 48/16.

ИП Норбу Д.Н. в адрес Тывинского УФАС России представлены следующие документы: свидетельство о внесении в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей записи об индивидуальном предпринимателе, зарегистрированном до 01.01.2004 года серии 17 № 000078660 от 31.01.2004 года, свидетельство о постановке на учет в налоговом органе физического лица по месту жительства на территории Российской Федерации серии 17 № 000025380 от 20.06.2001 года, свидетельство о государственной регистрации права от 23.07.2013 года, договор безвозмездного пользования нежилым помещением от 01.03.2015 года.

Определением Тывинского УФАС России от 23.01.2017 года (исх. № 4-75)

рассмотрение дела № 04-04-02/02-17 было назначено на 22.02.2017 года в 15:30 по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Комсомольская, д. 122А, 2 этаж.

В назначенное определенное от 23.01.2017 года время ИП Норбу Д.Н. на рассмотрение дела № 04-04-02/02-17 не явился, представителя не направил, ходатайств не заявлял, вместе с тем, Комиссией Тывинского УФАС России по рассмотрению настоящего дела было установлено, что доверенность представителя ООО «Медиа Менеджмент Групп» Б. была оформлена не надлежащим образом, связи с чем Б. устно ходатайствовала об отложении рассмотрения настоящего дела.

Комиссия Тывинского УФАС России, рассмотрев материалы дела № 04-04-02/02-17 и выслушав пояснения лица, участвовавшего в рассмотрении настоящего дела, пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения настоящего дела и повторного уведомления ИП Норбу Д.Н. и ООО «Медиа Менеджмент Групп» о следующем времени и месте рассмотрения дела № 04-04-02/02-16.

Определением от 22.02.2017 года рассмотрение дела № 04-04-02/02-17 было отложено на 20.03.2017 года в 11:00.

20.03.2017 года в связи с отсутствием доказательств надлежащего уведомления о времени и месте рассмотрения настоящего дела ИП Норбу Д.Н., Комиссия Тывинского УФАС России, на основании пункта 3.44 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного приказом ФАС России от 23.11.2012 года № 711/12, объявила перерыв в заседании Комиссии до 23.03.2017 года 11:00.

23.03.2017 года на заседании Комиссии Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-04-02/02-17 ИП Норбу Д.Н. устно пояснил, что макет видеоролика рассматриваемой рекламы был изготовлен ООО «Медиа Менеджмент Групп», количество призов составило: 1 квадрокоптер, 1 планшет и 10 сертификатов на сумму по 1000 рублей, дата вручения приза объявлялась участнику, выигравшему один из призов на месте.

Б. поддержала ранее предоставленные письменные пояснения и добавила, что текст видеоролика рассматриваемой рекламы был предоставлен ИП Норбу Д.Н., на основании которого был изготовлен видеоролик кафе «Chickens», видеоролик распространялся в эфире радиостанции «Ретро-FM» не большое количество времени, около 20 дней, соответственно в настоящее время не распространяется.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 04-04-02/02-17, изучив письменные и устные пояснения лиц, участвующих в рассмотрении настоящего дела, пришла к следующим выводам.

Статья 3 Закона о рекламе, понимает под рекламой информацию, распространенную любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Под объектом рекламирования подразумевается товар, средство его индивидуализации, 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.

Вышеназванная информация содержит все признаки рекламы:

- распространена в эфире радиостанции «Ретро-FM» с помощью звукового сопровождения;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- вызывает у потребителей ассоциацию с определенным товаром (услуга) кафе «Chickens»;
- объектом рекламирования является розыгрыш от кафе «Chickens», на привлечение внимания к которому направлена реклама.

В силу статьи 9 Закона о рекламе в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующего мероприятия, должны быть указаны сроки проведения данного мероприятия, а также источник информации об организаторе мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей, сроках, месте и порядке их получения.

Таким образом, в статье 9 Закона о рекламе в качестве отдельного объекта, к рекламе которого установлены специальные требования, выделяет стимулирующее мероприятие - стимулирующую лотерею, конкурс, игру, иное подобное мероприятие, условием участия в которых является приобретение определенного товара и возможность получения выигрыша (приза, подарка).

Условием участия в розыгрыше подарка (подарочные сертификаты – 10 штук по 1000 рублей, планшет – 1 шт., квадрокоптер – 1 шт.) является приобретение обеда в кафе «Chickens», дата вручения призов объявлялась на месте в кафе «Chickens».

15.12.2016 года (вх. № 5063) ООО «Медиа Менеджмент Групп» была предоставлена запись видео ролика кафе «Chickens», при анализе которой Тывинским УФАС России было установлено, что рассматриваемый видеоролик с рекламой розыгрыша от кафе «Chickens» был изменен в тексте следующего содержания:

«Кафе «Chickens» поздравляет любимых гостей с новым годом, и дарит волшебные подарки, пообедай в кафе «Chickens» и участвуй в розыгрыше подарочных сертификатов, планшета и даже квадрокоптера. Кафе «Chickens» на Дружке 151 и Щетинкина-Кравченко 37, телефон доставки 923-38-38-222. Розыгрыш с первого декабря по семнадцатое января, проводит ИП Норбу Д.Н.».

Таким образом, предоставленная ООО «Медиа Менеджмент Групп» запись рекламы кафе «Chickens» не совпала с произведенной Тывинским УФАС России записью от 02.12.2016 года, в части содержания в тексте слов «и дарит волшебные подарки», «Розыгрыш с первого декабря по семнадцатое января, проводит ИП Норбу Д.Н.», которые отсутствовали в записи Тывинского УФАС России от 02.12.2016 года рассматриваемой рекламы.

По данному факту Б. устно пояснила, что по истечении двух дней после выхода в эфир рассматриваемого видеоролика ООО «Медиа Менеджмент Групп» был изменен текст рассматриваемой рекламы, в части дополнения его информацией об организаторе розыгрыша и дате розыгрыша.

Вместе с тем, выявленные изменения в тексте рассматриваемой рекламы свидетельствовали лишь о дополнении в части источника информации об организаторе такого мероприятия (розыгрыша) и сроках розыгрыша, а остальные требования (о правилах проведения данного мероприятия, количестве призов или выигрышей, сроках, месте и порядке их получения), которые в силу статьи 9 Закона о рекламе обязательны, в рассматриваемой рекламе отсутствовали.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе стимулирующего мероприятия, распространенной 02.02.2016 года в эфире радиостанции «Ретро-FM», не были указаны сроки проведения такого мероприятия; источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

ООО «Медиа Менеджмент Групп» осуществляет радиовещание на радиостанции «Ретро-FM» на основании лицензии серии РВ № 26644 от 30.04.2015 года и лицензионного договора № КыЗЫЛ\ 16\01-Ф2 заключенного между акционерным обществом «Радио Ретро» (Лицензиар) и ООО «Медиа Менеджмент Групп» (Лицензиат).

В соответствии с пунктом 2.2 лицензионного договора № КыЗЫЛ\ 16\01-Ф2 использование Лицензиатом радиоканала осуществляется с соблюдением следующих условий:

- среда вещания – наземное эфирное вещание;
- территория вещания – г. Кызыл, Республика Тыва;
- частота – 105,9 МГц, мощность 1 кВт;
- объем вещания (часов в неделю) – 153;
- осуществление вещания в соответствии со своим часовым поясом: программа MSK+4, спутник «Horizons 2».

Лицензиат наряду с ретрансляцией Радиоканала имеет право использовать указанные отрезки времени в ней для замещения фрагментов Радиоканала собственным местным вещанием (постоянные отрезки для трансляции местной рекламы или иных материалов рекламно-информационного характера, отдельные отрезки для трансляции местных информационных или других специальных программ) (пункт 4 лицензионного договора № КыЗЫЛ\ 16\01-Ф2).

Помещения с целью использования под кафе по следующим адресам: г. Кызыл, ул. Дружбы, д.151, пом. 1-5, находится во временном пользовании Норбу Д.Н. на основании договора от 01.03.2015 года, а по ул. Щетинкина-Кравченко, д. 37, пом. 1-4 принадлежит на праве собственности Норбу Д.Н. на основании свидетельства о государственной регистрации права от 23.07.2013 года.

Согласно договора от 02.12.2016 года № 48/16, заказчиком рекламы розыгрыша от кафе «Chickens» является Индивидуальный предприниматель Норбу Джон Николаевич.

На основании изложенного Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что ИП Норбу Д.Н. и ООО «Медиа Менеджмент Групп» в рекламе стимулирующего мероприятия, распространенной 02.12.2016 года в эфире радиостанции «Ретро-FM» не были указаны сроки проведения данного мероприятия, а также источник информации об организаторе мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей, сроках, месте и порядке их получения, тем самым нарушили требования статьи 9 Закона о рекламе.

Законом о рекламе определены понятия «рекламодатель», «рекламораспространитель» и «рекламопроизводитель». В соответствии с пунктами 5 - 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований статьи 9 данного Закона несут рекламодатель и рекламораспространитель.

На основании материалов дела № 04-04-02/02-17, Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу, что рекламодателем рекламы стимулирующего мероприятия является ИП Норбу Д.Н., а рекламораспространителем - ООО «Медиа Менеджмент Групп».

Доказательств, свидетельствующих о прекращении распространения рассматриваемой рекламы ООО «Медиа Менеджмент Групп» в материалы дела № 04-04-02/02-17 не представлено, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу о необходимости выдачи ООО «Медиа Менеджмент Групп» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-04-02/02-17 ООО «Медиа Менеджмент Групп» признано нарушившим статью 9 Закона о рекламе.

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

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или 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.

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: распространение рекламы стимулирующего мероприятия, в которой отсутствует информация о сроках проведения данного мероприятия, а также источник информации об организаторе мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей, сроках, месте и порядке их получения.

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

Согласно выписке из единого государственного реестра юридических лиц Ондар А.В. является генеральным директором ООО «Медиа Менеджмент Групп», который имеет право без доверенности действовать от имени юридического лица.

Таким образом, должностное лицо – генеральный директор ООО «Медиа Менеджмент Групп» Ондар А.В. совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

До составления протокола по настоящему делу об административном правонарушении ООО «Медиа Менеджмент Групп» в адрес Тывинского УФАС России 06.04.2017 года представлена эфирная справка о прохождении рекламной кампании кафе «Chikens» в период с 01.12.2016 года по 18.12.2016 года, что является документальным свидетельством исполнения предписания Тывинского УФАС России от 23.03.2017 года по делу № 04-04-02/02-17.

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.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность генерального директора ООО «Медиа Менеджмент Групп» Ондар А.В. является исполнение предписания Комиссии Тывинского УФАС России от 23.03.2017 года по делу № 04-04-02/02-17 об устранении нарушения требований законодательства о рекламе.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность генерального директора ООО «Медиа Менеджмент Групп» Ондара А.В., предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

Определяя степень виновности генерального директора ООО «Медиа Менеджмент Групп» Ондара А.В., следует отметить, что генерального директора ООО «Медиа Менеджмент Групп» Ондара А.В. не выполнены установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вместе с тем, 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, ООО «Медиа Менеджмент Групп» включено в данный реестр под категорией микропредприятие.

Таким образом, с учетом положений статьей 3.4, 4.1.1 КоАП РФ за совершенное генеральным директором ООО «Медиа Менеджмент Групп» Ондаром А.В. правонарушение административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене предупреждением.

Местом совершения административного правонарушения является город Кызыл.

Временем совершения административного правонарушения является день выявления нарушения ООО «Медиа Менеджмент Групп» Закона о рекламе – 02 декабря 2016 года.

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

КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – генерального директора Общества с ограниченной ответственностью «Медиа Менеджмент Групп» Ондара Арзылана Владимировича виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Наложить на должностное лицо – генерального директора Общества с ограниченной ответственностью «Медиа Менеджмент Групп» Ондара Арзылана Владимировича административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течении 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.

Врио руководителя управления А.О. Ооржак