

Директору МУП «ИТРК «Туапсе»

.....

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 023/04/14.3-4801/2023

04 октября 2023 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарское УФАС России), рассмотрев материалы дела № 023/04/14.3-4801/2023 об административном правонарушении возбужденного в отношении должностного лица - директора МУП «ИТРК «Туапсе» (адрес:) протоколом Краснодарского УФАС России по ч. 2 ст. 14.3 КоАП РФ от 20.09.2023 г. по факту распространения 15.10.2022 г. и 16.10.2022 г. (с 00 ч. 00 мин. 00 сек. 15.10.2022 г. по 00 ч. 00 мин. 00 сек. 16.10.2022 г.) рекламы на телеканале «Мой Туапсе» с превышением объема рекламы, с нарушением требований ч. 3 ст. 14 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие должностного лица, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела – директора МУП «ИТРК «Туапсе» (ходатайство о рассмотрении в отсутствие № 32994-ЭП/23 от 21.09.2023 г.),

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Южному Федеральному округу (вх. № 22185-ЭП/22 от 28.10.2022 г., вх. № 22517/22 от 31.10.2022 г.) о признаках нарушения законодательства о рекламе в действиях МУП «ИТРК «Туапсе» по теле вещанию СМИ телеканала «Мой Туапсе» Управлением Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю установлено следующее.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 023/05/14-

5678/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении - «ИТРК «Туапсе».

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 27.02.2023 г. (в полном объеме 03.03.2023 г.) реклама признана ненадлежащей. «ИТРК «Туапсе» было выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации (исполнено).

По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 2 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Управлением Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Южному Федеральному округу на компакт – дисках была представлена запись эфира вещания СМИ телеканала «Мой Туапсе» за 15.10.2022 г. и 16.10.2022 г.

Краснодарское УФАС России путем прослушивания предоставленного материала осуществило исследование вещания СМИ телеканала «Мой Туапсе» за 2 суток – 15.10.2022 г. и 16.10.2022 г. (с 00 ч. 00 мин. 00 сек. 15.10.2022 г. по 00 ч. 00 мин. 00 сек. 16.10.2022 г.).

Общее фактическое время исследованных видеозаписей составило 48 часов 00 минут (2 суток).

Таким образом, телеканал «Мой Туапсе» не является СМИ, специализирующемся на сообщениях и материалах рекламного характера.

Краснодарским УФАС России было осуществлено исследование вещания СМИ телеканала «Мой Туапсе» за 2 суток – 15.10.2022 г. и 16.10.2022 г. (с 00 ч. 00 мин. 00 сек. 15.10.2022 г. по 00 ч. 00 мин. 00 сек. 16.10.2022 г.).

В результате анализа записи эфира телеканала «Мой Туапсе» выявлено, 15.10.2022 г. и 16.10.2022 г. объем рекламных сообщений составляет 92% и 92% соответственно, что подтверждается справкой о результатах анализа записи эфира по лицензии ТВ № Л033-00114-77/00063736 от 31.12.2019 г. (Приложение № 3 к акту систематического наблюдения в отношении МУП «ИТРК «Туапсе» № А-23/8/МК24/23/146 от 28.10.2022).

Исходя из вышеизложенной информации общая продолжительность распространяемой за 1 сутки – 15.10.2022 г. и 16.10.2022 г. рекламы в виде рекламных блоков, превысила 15 % процентов времени вещания в течение суток.

Таким образом, при распространении указанной рекламы усматриваются признаки нарушения ч. 3 ст. 14 Федерального закона «О рекламе».

В ходе проведенного мероприятия систематического наблюдения установлено, что в эфире СМИ телеканала «Мой Туапсе» объем рекламных сообщений не соответствует законодательству Российской Федерации.

В результате анализа записи эфира СМИ телеканала «Мой Туапсе» выявлено, что объем рекламных сообщений составляет более 15% в сутки 15.10.2022 и 16.10.2022, что подтверждается справкой о результатах анализа записи эфира за период с 10.10.2022 по 16.10.2022 и не соответствует требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно ч. 3 ст. 14 Федерального закона «О рекламе» общая продолжительность

распространяемой в телепрограмме рекламы (в том числе такой рекламы, как телемагазины), прерывания телепрограммы рекламой (в том числе спонсорской рекламой) и совмещения рекламы с телепрограммой способом "бегущей строки" или иным способом ее наложения на кадр телепрограммы не может превышать двадцать процентов времени вещания в течение часа и пятнадцать процентов времени вещания в течение суток, за исключением случаев, предусмотренных частями 3.4 и 3.5 настоящей статьи.

Учредителем СМИ телеканала «Мой Туапсе» является МУП «ИТРК «Туапсе» (юридический адрес: 352800, Краснодарский край, Туапсинский район, г. Туапсе, ул. Октябрьской революции, д. 2, ИНН: 2322018849, ОГРН: 1022303280383).

МУП «ИТРК «Туапсе» осуществляет предпринимательскую деятельность по телевизионному вещанию СМИ телеканалов «Мой Туапсе» (свидетельство о регистрации СМИ Эл № ТУ 23 — 00886 от 08.06.2012) и «Открытый мир» (выписка из реестра зарегистрированных СМИ Эл № ФС 77 — 79185 от 02.10.2020) на основании лицензии № Л033-00114-77/00063736 (старый № 30092) от 31.12.2019.

Согласно свидетельству о регистрации СМИ телеканала «Мой Туапсе» (серия Эл № ТУ23-00886 от 08.06.2012 г.): примерной тематикой и (или) специализацией СМИ телеканала «Мой Туапсе» является: «информационная; реклама в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации о рекламе».

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей ч. 3 ст. 14 настоящего Федерального закона.

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

В данном случае нарушение установленных Законом требований к рекламе было очевидным для рекламодателя, оказывающего услуги в качестве такового на постоянной основе.

Рекламодателем рекламы на телеканале «Мой Туапсе» является МУП «ИТРК «Туапсе» (юридический адрес: 352800, Краснодарский край, Туапсинский район, г. Туапсе, ул. Октябрьской революции, д. 2, ИНН: 2322018849, ОГРН: 1022303280383).

На основании изложенного, в действиях МУП «ИТРК «Туапсе» при распространении 15.10.2022 г. и 16.10.2022 г. рекламы на телеканале «Мой Туапсе» Краснодарским УФАС России установлены признаки нарушения ч. 3 ст. 14 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Согласно абз. 1 ст. 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.

Вместе с тем, МУП «ИТРК «Туапсе», на запрос Краснодарского УФАС России (исх. № ЛЛ/8850/23 от 05.04.2023 г.), сведения о должностном лице не представило.

Согласно сведениям по выписке из единого государственного реестра юридических лиц представленными МУП «ИТРК «Туапсе», лицом, имеющим право без доверенности действовать от имени юридического лица, следовательно, лицом ответственным за деятельность данного

Общества является директор МУП «ИТРК «Туапсе» - (юридический адрес:).

В соответствии с ч. 2 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение порядка прерывания рекламой теле- или радиопрограммы, теле- или радиопередачи либо совмещения рекламы с телепрограммой, превышение допустимого законодательством о рекламе объема рекламы в теле- или радиопрограммах, а равно распространение рекламы в теле- или радиопрограммах в дни траура, объявленные в Российской Федерации, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, действия директора МУП «ИТРК «Туапсе» - (юридический адрес:) выразившиеся в распространения 15.10.2022 г. и 16.10.2022 г. (с 00 ч. 00 мин. 00 сек. 15.10.2022 г. по 00 ч. 00 мин. 00 сек. 16.10.2022 г.) рекламы на телеканале «Мой Туапсе» с превышением объема рекламы, с нарушением требований ч. 3 ст. 14 Федерального закона «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного директору МУП «ИТРК «Туапсе» - Краснодарским УФАС России было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по ч. 2 ст. 14.3 КоАП РФ и составление протокола назначено на 20.09.2023 г. в 12:30.

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80097887934906, возврат отправителю из-за истечения срока хранения 27.08.2023 г.

Согласно п. 63, 67 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу пункта 1 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ).

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий (пункт 1 статьи 20 ГК РФ). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

Юридически значимое сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ). Например, сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.

Субъект административного правонарушения – директор МУП «ИТРК «Туапсе»

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 директора МУП «ИТРК «Туапсе» ч. 3 ст. 14 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», поскольку объем рекламных сообщений на СМИ телеканале «Мой Туапсе» составил более 15 % в сутки 15.10.2022 г. и 16.10.2022 г.

Место совершения административного правонарушения – территория распространения СМИ телеканала «Мой Туапсе».

Время совершения административного правонарушения – 15.10.2022 г.

20.09.2023 г. Краснодарским УФАС России в отношении директора МУП «ИТРК «Туапсе» был составлен протокол об административном правонарушении № 023/04/14.3-4801/2023, а также определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении.

Директор МУП «ИТРК «Туапсе» представила письменное ходатайство о рассмотрении дела № 023/04/14.3-4801/2023 в ее отсутствие (вх. №32994-ЭП/23 от 21.09.2023 г.).

Таким образом, должностное лицо является надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.3-4801/2023.

Краснодарским УФАС России была рассмотрена возможность применения ст. 2.9 КоАП РФ.

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

В п. 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

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.

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, директор МУП «ИТРК «Туапсе» 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 директором МУП «ИТРК «Туапсе» правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства - неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

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

Согласно части 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II названного Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

В таком случае, в силу части 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ, размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела КоАП РФ.

Анализ указанных норм свидетельствует о том, что при применении указанной нормы суду надлежит установить наличие исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями.

Краснодарское УФАС России в соответствии с письмом ФАС России (исх. № СП/72192/22 от 29.07.2022 г.) о вступлении в силу Федерального закона от 14.07.2022 № 290-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и статью 1 Федерального закона «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» (далее — Закон № 290-ФЗ) сообщает следующее.

Внесенными изменениями правило о замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение за впервые совершенное правонарушение распространено на всех субъектов административных правонарушений, выявленных в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля.

Указанное право действует только при наличии совокупности следующих обстоятельств, установленных частью 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 № 023/04/14.3-4801/2023 Краснодарским УФАС России обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела № 023/04/14.3-4801/2023 установлена возможность замены административного, предусмотренного ч. 2 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 2 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь директора МУП «ИТРК «Туапсе» (адрес:) к административной ответственности по части 2 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.

Заместитель руководителя управления

.....