

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
по делу об административном правонарушении
№ 023/04/14.3-5603/2023

15 ноября 2023 г. г. Краснодар

... Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарского УФАС России), ..., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-5603/2023, возбужденного в отношении ..., протоколом Краснодарского УФАС России от 02.11.2023 г. об административном правонарушении по ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), по факту распространения ненадлежащей рекламы на радиоканале СМИ Радиоканала «Пuls Ейска», с нарушением ч. 2 ст. 15 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), с нарушением ч. 2 ст. 15 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие должностного лица надлежащим образом, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.3-5569/2023 - ... (ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие вх. № 41161-ЭП/23 от 15.11.2023г.)

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, а также при рассмотрении заявления Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Южному Федеральному округу о признаках нарушения законодательства о рекламе (вх. № 12588-ЭП/23 от 13.04.2023 г.; вх. № 13171/23 от 18.04.2023 г.) Краснодарским УФАС России был установлен факт распространения ненадлежащей рекламы на радиоканале СМИ Радиоканала «Пuls Ейска», с нарушением ч. 2 ст. 15 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (Далее – Федеральный закон «О рекламе»).

По вышеуказанному факту было возбуждено дело № 023/05/15-2250/2023

по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламодателя и рекламодателя ООО «Пульс Ейск».

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 28.07.2023 г. (в полном объеме 03.08.2023г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей.

По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 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 с 04.04.2023 г. проведено внеплановое мероприятие систематического наблюдения (анализ записи эфира с 04.04.2023 г.) в отношении ООО «Пульс Ейска» по радиовещанию СМИ радиоканала «Пульс Ейска», в ходе которого были выявлены признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».

По результатам анализа записи эфира с 04.04.2023 г., предоставленной филиалом ФГУП «ГРЧЦ» в ЮСКФО, установлено, что ООО «Пульс Ейска» осуществляет вещание указанных в лицензии № Л033-00114-77/00063174 от 13.07.2012 г. СМИ радиоканала «Пульс Ейска» (выписка из реестра зарегистрированных СМИ ЭЛ № ТУ 23-00840 от 03.05.2012 г.).

Из лицензии на осуществление радиовещания № Л033-00114-77/00063174 от 13.07.2012 г., следует, что эфирное вещание СМИ радиоканала «Пульс Ейска» составляет 4 часа.

Направление вещания радиоканала «Пульс Ейска»: «музыкальное (музыкальные произведения. Музыкальные программы по заявкам), информационное (новости) (новости. Различные информационные выпуски. Освещение событий города и региона), развлекательное (хит-парады, ток-шоу, викторины, авторские музыкальные произведения), спортивное (программы о спорте).

Территория вещания СМИ радиоканала «Пульс Ейска» - Ейский и Щербиновский районы (Краснодарский край).

Примерная тематика СМИ радиоканала «Пульс Ейска»

специализируется: музыкальная; информационная (новости); развлекательная; спортивная; реклама в соответствии с законодательством Российской Федерации о рекламе.

Учредителем СМИ радиоканала «Пульс Ейска» является ООО «Пульс Ейска» – юридический адрес: 353691, Краснодарский край, г. Ейск, пер. Керченский, д. 2а; ИНН: 2306019348; ОГРН: 1022301121699.

Управлением Роскомнадзора по Южному Федеральному округу, на компакт – дисках была представлена запись эфира вещания СМИ радиоканала «Пульс Ейска» с 04.04.2023 г.

В результате анализа записи эфира, предоставленного Управлением Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Южному Федеральному округу, объем материалов рекламного характера СМИ радиоканала «Пульс Ейска» составил 43 % в сутки с 04.04.2023 г., что подтверждается справкой о результатах анализа записи эфира.

Таким образом, при распространении рекламы, в виде рекламных блоков СМИ радиоканала «Пульс Ейска», усматриваются признаки нарушения ч. 2 ст. 15 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 2 ст. 15 Федерального закона «О рекламе» в радиопрограммах, не зарегистрированных в качестве средств массовой информации и специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, продолжительность рекламы не может превышать двадцать процентов времени вещания в течение суток.

Также, в результате анализа записи эфира от 04.04.2023 установлено распространение рекламы медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, 2 медицинских изделий без сопровождения предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию или получения консультации специалистов. Продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды.

Реклама медицинского центра «Здоровье МЦ»:

- «Быть здоровым хочет каждый. Это очевидно. Как бесспорно и то, что только профессионалам под силу справиться с недугом. Высококвалифицированную медицинскую помощь по приемлемым ценам оказывает многопрофильный медицинский центр «Здоровье МЦ». Лучшие специалисты в городе, самое современное оборудование, функциональная диагностика, все виды ультразвуковых и лабораторных исследований. Медицинский центр «Здоровье МЦ» – это точно

поставленный диагноз и правильное лечение. Ейск, улица Красная, 49/3, телефон 7-72-73» (время выхода в эфир 05:46:43, 11:48:56, 17:15:57);

- «Пройти МРТ комфортно в удобное время и по доступной цене сегодня возможно и в Ейске в медицинском центре «Здоровье МЦ». Мощный томограф, широкий спектр исследований, опытные специалисты. «Здоровье МЦ», позаботьтесь о своём здоровье. Главное помнить: точная диагностика – залог успешного лечения. МРТ в Ейске: улица Герцена 44/1, телефон 7-72-32» (время выхода в эфир 06:48:55, 12:17:10, 19:17:52);

- «Периодические и предварительные профосмотры просто, доступно и без очередей для юридических и физических лиц предлагает многопрофильный медицинский центр «Здоровье МЦ». Оформление и выдача всех видов медицинских справок, санитарных книжек, санаторно-курортных карт, водительская и оружейная комиссия, предрейсовые и послерейсовые осмотры водителей, консультация врачей-специалистов. Приходите: улица Мичурина, 22, телефон 5-09-33. Медицинский центр «Здоровье МЦ» (время выхода в эфир 08:15:36, 13:48:27, 20:49:14);

- «Здоровые зубы без боли и страха – сегодня это реально. В медицинском центре «Здоровье МЦ» открыт стоматологический кабинет. Терапия, хирургия, протезирование, ортопедия, художественная реставрация, высококвалифицированные врачи, современное оборудование, умеренные цены. Хотите решить вопрос с лечением зубов на долгое время? Приходите: улица Герцена 44/1. Справки по телефону 7-72-32» (время выхода в эфир 10:16:45, 15:17:37, 21:46:53).

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ч. 2 ст. 15 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламодатель – 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.

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

Рекламодателем и рекламодателем рекламы СМТ радиоканала «Пульс Ейска» является: ООО «Пульс Ейска» – юридический адрес: 353691, Краснодарский край, г. Ейск, пер. Керченский, д. 2а; ИНН: 2306019348; ОГРН: 1022301121699.

На основании изложенного, в действиях ООО «Пульс Ейска» при распространении с 04.04.2023 г. рекламы на радиоканале «Пульс Ейска» установлено нарушение требований ч. 2 ст. 15 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

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 рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

За нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства Российской Федерации о рекламе ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность.

В соответствии с ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ за нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, действия ООО «Пульс Ейск», выразившиеся в

распространении ненадлежащей рекламы на радиоканале СМИ Радиоканала «Пuls Ейска», с нарушением ч. 2 ст. 15 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ

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, ООО «Пuls Ейска», на запрос Краснодарского УФАС России (исх. № ЛЛ/24367/23 от 17.08.2023 г.), сведения о должностном лице не представило.

Согласно сведениям по выписке из единого государственного реестра юридических лиц, лицом, имеющим право без доверенности действовать от имени юридического лица ООО «Пuls Ейска» является ..., следовательно, лицом ответственным за деятельность данного Общества является

В соответствии с ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

На основании изложенного, в действиях ... при распространении ненадлежащей рекламы на радиоканале СМИ Радиоканала «Пuls Ейска», с нарушением ч. 2 ст. 15 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

В связи с чем, ... Краснодарским УФАС России было направлено уведомление о составлении протокола об административном

правонарушении по ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

02.11.2023 г. Краснодарским УФАС России в отношении ... был составлен протокол об административном правонарушении № 023/04/14.3-5603/2023 (исх. № 31940/23 от 02.11.2023 г.), а также определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении (исх. № ТО/31941/23 от 02.11.2023 г.).

Указанные документы были получены генеральным директором ООО «Пульс Ейска» Гайдуковой В.М. нарочно.

Субъект административного правонарушения – должностное лицо ...

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.

Место совершения административного правонарушения – Ейский и Щербиновский районы (Краснодарский край).

Время совершения административного правонарушения – 04.04.2023 г.

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, ..., 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 ... 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 № 023/04/14.3-5603/2023 Краснодарским УФАС России обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела № № 023/04/14.3-5603/2023 установлена возможность замены административного, предусмотренного ч. 5 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 5 статьи 14.3 и ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ... к административной ответственности по части 5 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.