

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 91-14.3ч.2/18 об административном правонарушении

14 сентября 2018 года г. Челябинск

Я, вр.и.о. руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), <...> , рассмотрев протокол № 91-14.3ч.2/18 об административном правонарушении, составленный 02 августа 2018 заместителем руководителя-начальником отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией <...>, и материалы административного дела № 91-14.3ч.2/18, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Радио-Люкс» (ИНН 7446024770, КПП 744601001, ОГРН 1027402228457, зарегистрировано 06.06.1995, адрес: ул. Грязнова, д. 32, г. Магнитогорск, Челябинская область, 455037) (далее – ЗАО «Радио-Люкс») по факту распространения 11 марта 2018 года рекламы в г. Магнитогорске Челябинской области в эфире радиоканала «РАДИО-ЛЮКС», продолжительность которой превышает установленные нормативы относительно продолжительности суточного вещания с нарушением части 2 статьи 15 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие законного представителя или представителя по доверенности «Радио-Люкс», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела и заявившего письменное ходатайство вх. № 12554 от 12.09.2018 о рассмотрении дела в его отсутствие,

в присутствии главного специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...> ,

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Роскомнадзора по Челябинской области в ходе проведения мероприятия систематического наблюдения в отношении СМИ радиоканала «РАДИО-ЛЮКС» выявлено превышение нормативов вещания общей продолжительности рекламы относительно общей продолжительности суточного вещания.

Управлением Роскомнадзора по Челябинской области на файловом депозите в сети «Интернет» на странице «Яндекс.Диск» по адресу:

<https://yadi.sk/d/aetBAy1T3TkMG8> размещен суточный эфир вещания радиоканала «РАДИО-ЛЮКС» (с 00:00:00 до 23:59:59). Совместно с заявлением Управлением Роскомнадзора по Челябинской области представлена Справка о результатах анализа записей эфира на частоте 100, 5 МГц г. Магнитогорске за период с 00 ч. 00 мин. 05.03.2018 по 23 ч. 59 мин. 11.03.2018.

Специалистами Челябинского УФАС России осуществлено прослушивание аудиозаписей, размещенных в сети «Интернет» по адресу: <https://yadi.sk/d/lqhFt51j3GUSnW>, о чем составлен Акт прослушивания аудиозаписей № 33-2018 от 02.04.2018.

По результатам прослушивания установлено, что радиоканал «РАДИО-ЛЮКС» вещает на чистоте вещания Средство массовой информации «Камеди Радио». Общая продолжительность вещания составила 21 (двадцать одну) минуту и 14 (четырнадцать) секунд, включая выходные данные канала и джинглы. Общая продолжительность рекламы составила 13 (тринадцать) минут и 08 (восемь) секунд.

В соответствии с частью 2 статьи 15 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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.

Понятие радиопрограммы содержится в статье 2 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» (далее – Закон о СМИ), в соответствии с которой под радиопрограммой понимается совокупность периодических аудиосообщений и материалов (передач), имеющая постоянное наименование (название) и выходящая в свет (в эфир) не реже одного раза в год.

Согласно той же статье под радиоканалом понимается сформированная в соответствии с сеткой вещания (программой передач) и выходящая в свет (эфир) под постоянным наименованием (названием) и с установленной периодичностью совокупность радиопрограмм и (или) соответственно иных звуковых сообщений и материалов. Правила для радиопрограммы, применяются в отношении радиоканала.

При этом нормы статьи 31 Закона о СМИ предусматривают возможность осуществления радиовещания на основании лицензии на вещание, выданной федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации.

В случае вещания на одной частоте двух и более радиопрограмм, на вещание которых выдана соответствующая лицензия, объем рекламы в радиопрограмме рассчитывается для каждой радиопрограммы, исходя из времени вещания данного средства массовой информации в сутки.

Соответственно, объем рекламы в каждой радиопрограмме как средстве массовой информации, не должен превышать 20 процентов времени вещания данной радиопрограммы в сутки (за исключением случая, если такая радиопрограмма зарегистрирована как специализирующаяся на сообщениях и материалах рекламного характера).

При этом в объем рекламы, транслирующейся в радиопрограмме, включается любая реклама, распространявшаяся в период трансляции данной радиопрограммы, в том числе региональная реклама, размещавшаяся региональным партнером в федеральном средстве массовой информации (по соответствующему договору между ними).

Радиоканал «РАДИО-ЛЮКС» вещает на одной частоте с радиоканалом «Камеди Радио», ввиду чего при расчете объема рекламы относительно всей программы вещания в сутки Управление Роскомнадзора по Челябинской области исходило из объема суточного вещания для радиоканала «РАДИО-ЛЮКС» отдельно, исключая время вещания радиоканала «Камеди Радио».

Таким образом, вещание рекламы в радиопрограмме «РАДИО-ЛЮКС» в течение суток в объеме более 33 %, то есть с превышением установленной 20% нормы времени вещания рекламы в течение суток, является нарушением части 2 статьи 15 Закона о рекламе.

Частью 7 статьи 38 Закона о рекламе предусмотрена ответственность рекламораспространителя, в том числе за нарушение требований части 2 статьи 15 Закона о рекламе.

Рекламораспространителем в силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем рекламы с превышением допустимого объема относительно общего объема суточного вещания является ЗАО «Радио-Люкс» как учредитель радиоканала «РАДИО-ЛЮКС».

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением по делу № 32-08/2018 Комиссии Челябинского УФАС России от 17 мая 2018 года.

Частью 2 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрено, что 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.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно пункту 16.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 2 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (статья 2.2 КоАП РФ) не выделяет. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

Вина ЗАО «Радио-Люкс» выразилась в необеспечении выполнения требований законодательства о рекламе при распространении 28.11.2017 года рекламы, объем вещания которой превышает, установленный частью 2 статьи 15 Закона о рекламе.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 2 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинает течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

В связи с тем, что радиоэфир с превышением объема рекламы, установленного законодательством, вещался 11 марта 2018 года, соответственно, годичный срок давности для привлечения ЗАО «Радио-Люкс» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ, истекает 11 марта 2019 года, в связи с этим привлечение ЗАО «Радио-Люкс» к административной ответственности осуществляется в пределах срока давности.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих ЗАО «Радио-Люкс» надлежащему соблюдению требований части 2 статьи 15 Закона о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У ЗАО «Радио-Люкс» отсутствовали препятствия и имелась возможность для

соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований части 2 статьи 15 Закона о рекламе. Однако ЗАО «Радио-Люкс» не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ЗАО «Радио-Люкс» признается виновным в совершении административного правонарушения по части 2 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину ЗАО «Радио-Люкс» в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ, не установлено.

От ЗАО «Радио-Люкс» поступило письменное ходатайство вх. № 12554 от 12.09.2018 о замене административного штрафа на предупреждение согласно статье 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. КоАП РФ дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии со статьей 2 указанного закона данные изменения вступают в силу со дня официального опубликования (опубликовано на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 04.07.2016).

В силу части 1 статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.08.2016) в целях отнесения хозяйственных обществ к субъектам малого и среднего

предпринимательства должно быть выполнено хотя бы одно из следующих требований:

среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в пункте 1 настоящей части, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств, индивидуальных предпринимателей не должна превышать следующие предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек для средних предприятий;

б) до ста человек для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

доход хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в пункте 1 настоящей части, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей, полученный от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, который определяется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируется по всем осуществляемым видам деятельности и применяется по всем налоговым режимам, не должен превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 04.04.2016 N 265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, определяемого в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируемого по всем осуществляемым видам деятельности и применяемого по всем налоговым режимам, для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно выписки из Единого реестра субъектов малого и среднего

предпринимательства (далее – Реестр) по состоянию на 14 сентября 2018 года ЗАО «Радио-Люкс» включено в Реестр 10.08.2017 и является микропредприятием.

В силу части 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.

ЗАО «Радио-Люкс» впервые совершило нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что ЗАО «Радио-Люкс» является субъектом малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 2 статьи 14.3 КоАП РФ подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать виновным ЗАО «Радио-Люкс» (ИНН 7446024770, КПП 744601001, ОГРН 1027402228457, зарегистрировано 06.06.1995, адрес: ул. Грязнова, д. 32, г. Магнитогорск, Челябинская область, 455037) в совершении

административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. КоАП РФ объявить ЗАО «Радио-Люкс» официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 2 статьи 14.3 КоАП РФ.

- 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. КоАП РФ предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 суток 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.