

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-825/2019

о назначении административного наказания

«21» мая 2019 г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 054/04/14.3-825/2019 от «13» мая 2019 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного должностного лица ООО «КАНАЛ 49» «...» по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в присутствии: «...»

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России Управлением Роскомнадзора по Сибирскому федеральному округу переданы материалы по факту указания знака информационной продукции зрелищного мероприятия «3+» при трансляции рекламы – «Шоу спектакль «Назад в будущее или путешествие в страну ЛОЛ» (08.12.2018г. с 10:15:32 по 10:16:02; 09.12.2018г. с 06:31:36 по 06:32:36), а также отсутствия знака информационной продукции зрелищного мероприятия при трансляции рекламы – сказки-спектакля «Новый год понарошку» (08.12.2018 с 22:19:11 по 22:19:41; 09.12.2018г. с 08:42:39; по 08:43:08).

Управлением Роскомнадзора по Сибирскому федеральному округу представлена техническая запись эфира телеканала «НСК 49» за 08.12.2018г., 09.12.2018г. на цифровых носителях.

Актом фиксации информации от 14.01.2019г. специалистами Новосибирского УФАС России зафиксирован результат просмотра представленных технических записей эфира телеканала «НСК 49» за 08.12.2018г., 09.12.2018г.:

- Новосибирск АТВ 49 ТВК (НСК 49) 022_(08.12.18 05_59_55..08.12.18 12_00_05)(UTC_7) (AVC Среднее качество).mp4;

- Новосибирск АТВ 49 ТВК (НСК 49) 024_(08.12.18 17_59_55..09.12.18 00_00_05) (UTC_7).ts;

- Новосибирск АТВ 49 ТВК (НСК 49) 026_(09.12.18 05_59_55..09.12.18 12_00_05)(UTC_7).ts

В результате просмотра установлено, что на указанном телеканале осуществлялась трансляция рекламы «Шоу спектакль «Назад в будущее или путешествие в страну ЛОЛ» (08.12.2018г. с 10:15:32 по 10:16:02; 09.12.2018г. с 06:31:36 по 06:32:36). При этом в рассматриваемом рекламном ролике присутствует знак «3+».

Кроме того установлено, что на указанном телеканале осуществлялась трансляция рекламы сказки-спектакля «Новый год понарошку» (08.12.2018 с 22:19:11 по 22:19:41; 09.12.2018г. с 08:42:39: по 08:43:08). При этом в рассматриваемом рекламном ролике отсутствует знак информационной продукции.

Трансляция на указанном телеканале осуществляется ООО «КАНАЛ 49» на основании Лицензии на осуществление телевизионного вещания – Серия ТВ № 22094 от 18.10.2012г., а также Свидетельства о регистрации СМИ – Эл № ТУ 54-00783 от 25.01.2016г, выданного Управлением Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Сибирскому федеральному округу.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России ООО «КАНАЛ 49» представлены пояснения, согласно которым рекламный ролик «Шоу спектакль «Назад в будущее или путешествие в страну ЛОЛ» был предоставлен с указанием знака информационной продукции зрелищного мероприятия «3+» организаторами шоу. ООО «КАНАЛ 49» сочло возможным оставить данное указание на возраст, т.к. по мнению организаторов, оно больше соответствует программе мероприятия ориентированного на детей с 3- 7 лет, чем указание «0+» или «6+».

По факту отсутствия знака информационной продукции зрелищного мероприятия при трансляции рекламы - сказки-спектакля «Новый год понарошку», ООО «КАНАЛ 49» сообщает, что знак «0+» на видеоролике присутствует, начиная с 25 секунды в правом верхнем углу.

Актом фиксации информации от 14.02.2019г. специалистами Новосибирского УФАС России зафиксирован результат просмотра видео-файлов, представленных ООО «КАНАЛ 49» на цифровом носителе (DVD-R), в качестве приложения к пояснениям:

- Мультиклоуны_ЛОЛ_30с.avi,

- НГ_понарошку-2019_30с.avi.

В результате просмотра установлено, что на видео-файле «Мультиклоуны_ЛОЛ_30с.avi» зафиксирован рекламный ролик «Шоу спектакль «Назад в будущее или путешествие в страну ЛОЛ». В рассматриваемом рекламном ролике присутствует знак «3+».

Кроме того установлено, что на видео-файле «НГ_понарошку-2019_30с.avi» зафиксирован рекламный ролик сказки-спектакля «Новый год понарошку». При этом на 00:00:25 секунде видеоряда в правом верхнем углу экрана появляется знак информационной продукции «0+».

Рассмотрев имеющиеся материалы, Новосибирское УФАС России отмечает следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «О рекламе», реклама - 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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Исходя из изложенного, рассматриваемая информация является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы.

В силу **ч.10.1 ст.5 Закона «О рекламе»**, не допускается размещение рекламы информационной продукции, подлежащей классификации в соответствии с требованиями Федерального закона от 29 декабря 2010 года N 436-ФЗ "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию", без указания категории данной информационной продукции.

В соответствии с п.3 ст. 2 Закона № 436-ФЗ, зрелищное мероприятие - *демонстрация информационной продукции* в месте, доступном для детей, и в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, в том числе посредством проведения театрально-зрелищных, культурно-просветительных и зрелищно-развлекательных мероприятий.

Ч.1 ст. 12 Закона № 436-ФЗ установлено, что обозначение категории информационной продукции знаком информационной продукции и (или) текстовым предупреждением об ограничении распространения информационной продукции среди детей осуществляется ее производителем и (или) распространителем с указанием соответствующей категории, по классификации, предусмотренной ст. 12 указанного Закона.

В силу п. 5 ст. 2 Федерального закона от 29.12.2010 № 436-ФЗ "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию", информационная продукция - предназначенные для оборота на территории Российской Федерации продукция средств массовой информации, печатная продукция, аудиовизуальная продукция на любых видах носителей, программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) и базы данных, а также информация, распространяемая посредством зрелищных мероприятий, посредством информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети "Интернет", и сетей подвижной радиотелефонной связи.

Поскольку объектом рекламирования в рассматриваемых случаях являются зрелищные мероприятия, рассматриваемые рекламные ролики должны сопровождаться указанием категории данной информационной продукции.

В силу ч. 3 ст. 6 Федерального закона от 29.12.2010 № 436-ФЗ "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию", Классификация информационной продукции осуществляется в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона по следующим категориям информационной продукции:

- 1) информационная продукция для детей, не достигших возраста шести лет;
- 2) информационная продукция для детей, достигших возраста шести лет;
- 3) информационная продукция для детей, достигших возраста двенадцати лет;

4) информационная продукция для детей, достигших возраста шестнадцати лет;

5) информационная продукция, запрещенная для детей (информационная продукция, содержащая информацию, предусмотренную частью 2 статьи 5 настоящего Федерального закона).

Таким образом, в случае классификации зрелищного мероприятия по одной из указанных в Федеральном законе от 29.12.2010 № 436-ФЗ, реклама данного зрелищного мероприятия должна сопровождаться соответствующим знаком, указывающим категорию данной информационной продукции (0+, 6+, 12+, 16+).

Классификация информационной продукции, соответствующая знаку «3+» отсутствует в перечне категорий информационной продукции, указанных в Федеральном законе от 29.12.2010 № 436-ФЗ "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию".

Таким образом, осуществив трансляцию рекламного ролика *«Шоу спектакль «Назад в будущее или путешествие в страну ЛОЛ»* с указанием возрастной категории «3+», ООО «КАНАЛ 49» не соблюло требования Федерального закона «О рекламе», требующие указывать категории информационной продукции, в соответствии с классификацией, установленной требованиями Федерального закона от 29 декабря 2010 года N 436-ФЗ "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию".

Кроме того, Новосибирское УФАС России отмечает, что ролик сказки-спектакля, *«Новый год понарошку»*, представленный ООО «КАНАЛ 49», содержит знак информационной продукции «0+». В тоже время, в соответствии с записью эфира, представленной Управлением Роскомнадзора по Сибирскому федеральному округу, на месте появления указанного знака, в эфире канала «НСК 49», размещается логотип телеканала, расположенный поверх транслируемого видеоряда, в связи с чем знак «0+» не был виден в эфире.

В соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом «О рекламе» к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг. Оценка рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Рядовой потребитель не осведомлен, в каком виде рекламный ролик был передан ООО «КАНАЛ 49» и пущен в эфир. Для потребителей – телезрителей канала «НСК 49», рассматриваемый рекламный ролик транслировался с отображенным логотипом канала «НСК 49», в связи с чем знак информационной продукции «0+» не был виден.

Таким образом, поскольку информация о категории рекламируемого зрелищного мероприятия фактически не была видна потребителям, можно сделать вывод о том, что потребитель рекламы был лишен возможности получить данную информацию.

Несмотря на отсутствие законодательного закрепления места, размера и способа указания возрастной категории при рекламе информационной продукции, информация, наличие которой обязательно в рекламе, в силу закона, должна быть доведена до потребителей в воспринимаемой форме.

На основании изложенного, Новосибирское УФАС России отмечает, что в рекламе «Шоу спектакль «Назад в будущее или путешествие в страну ЛОЛ», а также в рекламе сказки-спектакля, «Новый год понарошку» отсутствовало указывание категории информационной продукции, в соответствии с классификацией, установленной требованиями Федерального закона от 29 декабря 2010 года N 436-ФЗ "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию", что является нарушением требований ч. 10.1 ст. 5 Закона «О рекламе».

В соответствии со ст. 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 10.1 ст. 5 Закона «О рекламе» несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно имеющимся материалам, рекламодателем рассматриваемых рекламных роликов является ООО «КАНАЛ 49».

На рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России представителем ООО «КАНАЛ 49» озвучена позиция, согласно которой Общество согласно с наличием нарушения, и отмечает, что нарушение произошло вследствие технической ошибки специалистов.

Таким образом, действия ООО «КАНАЛ 49» нарушили ч. 10.1 ст. 5 Закона «О рекламе».

Решением по делу № 054/05/5-323/2019 от 11.04.2019г. ООО «КАНАЛ 49» признано нарушившим ч. 10.1 ст. 5 Закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – 08.12.2018г., 09.12.2018г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Согласно материалам дела лицом, ответственным за распространение рассматриваемой рекламы является директор ООО «Канал 49» «...» Следовательно, ответственным за данное правонарушение является именно указанное должностное лицо.

Нарушение ч. 10.1 ст. 5 Закона «О рекламе» ООО «КАНАЛ 49», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного **ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях**, согласно которой нарушение законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями

2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тыс. рублей.

Срок давности привлечения «...»к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с п. 1 ст. 4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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.

Согласно п.2 ст. 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно сведениям Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «КАНАЛ 49» является субъектом малого предпринимательства. Дата включения в реестр 01.08.2016г. «...»является должностным лицом ООО «Канал 49».

Данное правонарушение совершено «...». впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло 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 не причинило имущественного ущерба.

В материалах дела № 054/05/5-323/2019 имеется документы об исполнении ООО «Канал 49» Предписания об устранении нарушения законодательства о рекламе, что в силу п.7 ч.1 ст. 4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях является обстоятельством смягчающим административную ответственность.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое

положение лица, наличие смягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях, отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать «...»виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к «...»меру административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В силу ст. 29.11 Кодекса РФ об административных правонарушениях, резолютивная часть данного Постановления по делу об административном правонарушении объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.