

РЕШЕНИЕ

по делу №03-02/19-2016

29 августа 2016 года

г. Петрозаводск

Резолютивная часть решения объявлена 16 августа 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 29 августа 2016 года.

Комиссия Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<...>

рассмотрев дело № 03-02/19-2016, возбужденное в отношении ООО «Грант» (ОГРН 1031000014165; ИНН/КПП 1004014366/100401001; юридический адрес: 185000, Республика Карелия, г. Петрозаводск, пр. А. Невского, д.65; дата регистрации 15.11.1999; далее также Общество) по признакам нарушения части 2 статьи 15 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе», Закон) в части превышения установленных законом объемов рекламы эфирного вещания на частоте 103,5 МГц в г. Петрозаводске двух радиоканалов «РетроFM» (Retro FM) и «Ретро FM на Онего» за период с 25.02.2016 по 16.03.2016, в присутствии представителя ООО «Грант» - «...» (по доверенности от 27.05.2016 № б/н), и.о. директора ООО «Грант» - «...», в отсутствие представителя Управления федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Республике Карелия (далее – Управление Роскомнадзора по РК), надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Карельское УФАС России поступило обращение Управления Роскомнадзора по РК от 17.03.2016 №984-04/10 (вх. от 18.03.2016 №1195) о наличии в действиях лицензиатора – вещателя ООО «Грант» признаков нарушения статьи 15 ФЗ «О рекламе», в части превышения установленных законом объемов рекламы эфирного вещания на частоте 103,5 МГц в г. Петрозаводске двух радиоканалов «РетроFM» (Retro FM) и «Ретро FM на Онего» за период с 25.02.2016 по 16.03.2016.

Заявитель просил провести анализ содержания записи эфира радиоканалов «РетроFM» (Retro FM) и «Ретро FM на Онего» и, в случае выявления признаков нарушений принять меры.

По результатам рассмотрения заявления определением от 18.05.2016 «О

возбуждении дела №03-02/16-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 14 часов 10 минут 01.06.2016.

Рассмотрение дела состоялось в назначенное время. Управление Роскомнадзора по Республике Карелия, надлежащим образом уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела, письмом от 01.06.2016 № 2120-04/10 (вх. № 2522) ходатайствовало о рассмотрении настоящего дела в отсутствие своего представителя.

В ходе рассмотрения дела представитель ответчика дал пояснения, согласно которым распространителем рекламных материалов в программах СМИ «Ретро FM на Онего» является СМИ «Ретро FM», в подтверждение чего представил в материалы дела письмо ООО «Европейская медиа групп».

Кроме того, «...» пояснил, что представленные ранее эфирные справки являются техническими документами (в связи с тем, что передача части рекламных материалов СМИ «Ретро FM» осуществляется силами работников ООО «Грант») и включает в себя не только рекламные материалы СМИ «Ретро FM на Онего», но и рекламные материалы СМИ «Ретро FM».

В связи с чем ООО «Грант» подготовил другие эфирные справки, из которых исключил время на рекламу СМИ «Ретро FM», а также копию эфирного журнала.

Определением от 02 июня 2016 года «Об отложении рассмотрения дела № 03-02/19-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и продлении срока его рассмотрения» рассмотрение дела было отложено и назначено к рассмотрению на 15 часов 00 минут 11 июля 2016 года.

24.06.2016 с письмом исх. № 2432-04/10 Управлением Роскомнадзора по Республике Карелия в адрес Карельского УФАС России были направлены пояснения по делу № 03-02/19-2016 (вх. от 28.06.2016 года № 2958), в которых подтверждает достоверность представленных им сведений.

При этом Управление Роскомнадзора по Республике Карелия отмечает, что довод ответчика о неверно представленных Обществом первоначальной технической документации (эфирных справок) несостоятелен в силу того, что аналогичные документы представлялись Обществом в суд по делу № А26-2995/2016, исследовались в процессе дела, и были приняты судом как допустимые доказательства.

Кроме того, первичные эфирные справки подписаны трафик – менеджером ООО «Грант» «...», и утверждены и.о. директора ООО «Грант» «...», каждая подпись которой скреплена круглой печатью Общества.

Управление полагает, что эфирные справки как Управления Роскомнадзора по Республике Карелия, так и ООО «Грант» в силу ФЗ «О рекламе» сами по себе не могут являться доказательством по делу. Подтвердить либо опровергнуть представленные сведения могут файлы аудиозаписи вещания на частоте 103,5 МГц в г. Петрозаводске двух радиоканалов «РетроFM» (Retro FM) и «Ретро FM на Онего». В материалах дела имеется вышеуказанная запись, предоставленная Управлением Роскомнадзора по Республике Карелия.

Представители ООО «Грант» и Управления Роскомнадзора по Республике Карелия в ходе рассмотрения дела поддержали доводы, изложенные в ранее представленных объяснениях.

Представитель ООО «Грант» сообщил, что Общество допустило ошибку при отбивке рекламных блоков, транслируя федеральную рекламу вместе с местной рекламой, а также поставил под сомнение представленную Управлением Роскомнадзора по РК запись.

Определением от 11 июля 2016 года «Об отложении рассмотрения дела № 03-02/19-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» рассмотрение дела было отложено и назначено к рассмотрению на 11 часов 00 минут 16 августа 2016 года.

При рассмотрении дела представители ООО «Грант» на вопрос Комиссии Карельского УФАС России пояснить причину отсутствия в эфирных справках как регионального, так и сетевого партнера часть информации рекламного характера не смогли, отметив при этом, что реклама именовалась отбивкой регионального вещателя ошибочно. Также пояснили, что лицензионный договор только определяет наличие договоренностей и взаимоотношений.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителей Общества, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламой признается 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. Объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама (пункт 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Согласно статье 2 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 N 2124-1 «О средствах массовой информации» (далее – Закон о средствах массовой информации) под радио-, теле-, видео-, кинохроникальной программой понимается совокупность периодических аудио-, аудиовизуальных сообщений и материалов (передач), имеющих постоянное название и выходящих в свет (в эфир) не реже одного раза в год. Правила, установленные Законом о средствах массовой информации для радио- и телепрограмм, применяются в отношении периодического распространения массовой информации путем трансляции радио-, телепрограмм (вещание), демонстрации кинохроникальных программ и через иные телекоммуникационные сети, если законодательством Российской Федерации не установлено иное.

На основании части 2 статьи 15 ФЗ «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.

Таким образом указанной нормой установлена максимально допустимая продолжительность рекламы в радиопрограммах, не являющихся «рекламными» средствами массовой информации.

При этом, в силу положений части 14 статьи 15 ФЗ «О рекламе» требование части 2 настоящей статьи не распространяется на: размещаемую в радиопрограммах информацию о радиопередачах, транслируемых по соответствующему радиоканалу; сообщения о названии радиопрограммы и частоте ее вещания, а также иную информацию о данной радиопрограмме.

Статьей 31 Закона о средствах массовой информации установлено, что лицензия на вещание дает ее держателю право, используя технические средства эфирного, проводного или кабельного телерадиовещания, в том числе находящиеся в его собственности, осуществлять с соблюдением лицензионных условий распространение продукции средств массовой информации, зарегистрированных в соответствии с настоящим Законом.

ООО «Грант» (ОГРН 1031000014165) является лицензиатом – вещателем на основании выданной Роскомнадзором лицензии на осуществление радиовещания от 16.02.2016 серия РВ №27570. В соответствии с лицензией вещатель осуществляет эфирное вещание на частоте 103,5 МГц в г. Петрозаводске двух радиоканалов «РетроFM» (Retro FM) (Свидетельство о регистрации СМИ ЭЛ № ФС 77 – 64034 от 18.12.2015) и «Ретро FM на Онего» (Свидетельство о регистрации СМИ ЭЛ № ТУ 10 – 00327 от 19.10.2015), которые согласно Свидетельствам о регистрации СМИ по направлению вещания, не являются рекламными.

В соответствии с лицензией на радиовещание №27570 от 16.02.2016:

общий объем вещания составляет 168 часов в неделю, из них объем вещания СМИ радиоканала «Ретро FM на Онего» 27 часов в неделю, объем вещания радиоканала «РетроFM» (Retro FM) 141 час в неделю;

примерная тематика и (или) специализация «Ретро FM на Онего»: музыкально – информационная, развлекательная; направление вещания радиоканала «РетроFM» (Retro FM): музыкально – информационное вещание на базе отечественной песенной классики прошлых лет.

Из вышесказанного следует, что по лицензии на радиовещание №27570 от 16.02.2016 распространяются два средства массовой информации региональное «Ретро FM на Онего» и сетевой партнер «РетроFM» (Retro FM).

Исходя из анализа представленных Управлением Роскомнадзора по РК документов следует, что Обществом нарушен объем рекламы, что зафиксировано справкой расчета времени трансляции передач по направлениям вещания радиоканала «Ретро FM на Онего» за период с 26.02.2016 (с 10:00 час.) по 04.03.2016 (10:00 час). Согласно справке, был произведен расчет объемов рекламы исходя из общего времени вещания за неделю, который составил: общее время вещания за неделю – 20 ч. 09 мин 16 сек., общее время вещания рекламы за неделю – 05 ч. 57 мин., что составило 29% от общего времени вещания; расчет объемов рекламы от общего времени вещания в сутки составил: 26.02.2016 (53 мин. 32 сек., 40 %), 27.02.2016 (54 мин. 55 сек., 42 %), 28.02.2016 (41 мин. 20 сек., 43 %), 29.02.2016 (51 мин. 22 сек., 25 %), 01.03.2016 (51 мин. 32 сек., 30 %), 02.03.2016 (51 мин. 12 сек., 25 %), 03.03.2016 (51 мин.

40 сек., 25 %), 04.03.2016 (01 мин. 27 сек., 5 %).

ООО «Грант» в ответ на запрос Карельского УФАС России от 23.03.2016 (исх. №03-01/26/1051) была представлена эфирная справка на размещение информации на радиоканале «Ретро FM на Онего» на частоте 103,5 FM с 26.02.2016 по 04.03.2016, согласно которой длительность вещания рекламы в сутки составила:

26.02.2016 – 01 час 15 мин. 07 сек. (4 507 сек.), 27.02.2016 – 01 час 02 мин. 44 сек. (3 764 сек.), 28.02.2016 – 55 мин. 42 сек. (3 342 сек.), 29.02.2016 – 58 мин. 53 сек. (3 533 сек.), 01.03.2016 – 01 час 07 мин. 46 сек. (4 066 сек.), 02.03.2016 – 01 час 03 мин. 53 сек. (3 833 сек.), 03.03.2016 – 01 час 08 мин. 45 сек. (4 125 сек.), 04.03.2016 – не представлена информация.

Карельским УФАС России проведен анализ эфирного вещания на частоте 103,5 МГц в г. Петрозаводске двух радиоканалов «РетроFM» (Retro FM) и «Ретро FM на Онего» за период 26.02.2016 по 04.03.2016 по результатам которого процентное соотношение объема рекламы к общему времени вещания радиoproграммы в сутки составляет:

Таблица анализа эфирного вещания

	Время вещания радиостанции «Ретро FM на Онего»			
	Объем вещания (новостного и музык.) в сутки	Объем рекламы в сутки	общее время фактического вещания в сутки	% соотношение рекламы от общего времени вещания в сутки
26.02.16	01 час 11 мин. 24 сек. (4 284 сек.)	51 мин. 55 сек. (3 115 сек.)	4 284 сек. (58 %) + 3 115 сек. (42 %) = 7 399 сек. (2ч. 03 мин. 19 сек.) (100%)	42 %
27.02.16	7 мин. 47 сек. (467 сек.)	48 мин. 48 сек. (2 928 сек.)	467 сек. (14 %) + 2 928 сек. (86 %) = 3 395 сек. (56 мин. 35 сек.) (100%)	86 %
28.02.16	8 мин. 34 сек. (514 сек.)	37 мин. 09 сек. (2 229 сек.)	514 сек. (19 %) + 2 229 сек. (81 %) = 2 743 сек. (45 мин. 43 сек.) (100%)	81 %
29.02.16	01 часа 30 мин. 04 сек. (5 404 сек.)	44 мин. 15 сек. (2 655 сек.)	5 404 сек. (67 %) + 2 655 сек. (33 %) = 8 059 сек. (2 часа 14 мин. 19 сек.) (100%)	33 %
01.03.16	01 часа 30 мин. 08 сек. (5 408 сек.)	58 мин. 07 сек. (3 487 сек.)	5 408 сек. (61 %) + 3 487 сек. (39 %) = 8 895 сек. (2ч. 31 мин. 35 сек.) (100%)	39 %

	сек.)	(3 487 сек.)	(2 часа 28 мин. 15 сек.) (100%)	
02.03.16	01 часа 31 мин. 28 сек. (5 488 сек.)	46 мин. 46 сек. (2 806 сек.)	5 488 сек. (66 %) + 2 806 сек. (34 %) = 8 294 сек. (2 часа 18 мин. (100%))	34 %
03.03.16	01 часа 29 мин. 20 сек. (5 360 сек.)	59 мин. 19 сек. (3 559 сек.)	5 360 сек. (60 %) + 3 559 сек. (40 %) = 8 919 сек. (2 часа 28 мин. 39 сек.) (100%)	40 %
04.03.16	«-»	«-»	«-»	«-»

Следует отметить, что Карельское УФАС России при прослушивании записи эфирного вещания за спорный период использовало аудиозапись ООО «Грант» в силу того, что, не имело возможности провести достоверный анализ аудиозаписи Управления Роскомнадзора по РК поскольку в данных файлах отсутствовала привязка к времени.

Кроме того, запись эфирного вещания радиоканала «Ретро FM на Онего», представленная Управлением Роскомнадзора по РК осуществлена: с 26.02.2016 (с 10:00 час.) по 04.03.2016 (10:00 час), тогда как анализ времени фактического вещания радиопрограмм в эфире осуществляется 24 часа, и расчета объема рекламы в соответствии с законодательством должен осуществляться за этот же временной период.

В анализ эфирного времени не учтен период 04.03.2016, поскольку запись эфира за указанный период отсутствует (не представлена ООО «Грант»).

Комиссия Карельского УФАС России доводы ООО «Грант» о фактическом вещании региональной рекламы сетевым партнером и исключении ее объема из региональных блоков считает несостоятельными в силу следующего.

01.11.2012 между ЗАО «Радио Ретро» (учредитель и редакция СМИ «Ретро FM», далее Лицензиар) и ООО «Грант» (держатель лицензии, далее Лицензиат) заключен лицензионный договор № Петрозаводск/13/01-Ф2 (далее – лицензионный договор).

Пунктом 4.4 лицензионного договора определено, что при замещении фрагментов радиоканала собственным местным вещанием, Лицензиат должен четко идентифицировать себя отбивками или объявлениями в начале включений как «РетроFM Петрозаводск», СМИ «Ретро FM на Онего».

Приложением к лицензионному договору ООО «Грант» выделены соответствующие отрезки времени (блоки) для размещения информационных программ и местной рекламы соответственно.

Согласно приложению №4 к лицензионному договору об отдельных отрезках времени для трансляции подписчиком местных информационных или других специальных программ Лицензиату кроме выхода в определенное время специальных программ, такие как «новости» и «Феличита», разрешается местное

включение на 39-й и 53-й минуте часа по будням, в промежутке с 7 до 11 часов утра, а также во всех остальных временных отрезках на 42-й и 56-й минуте каждого часа вещания.

Комиссия Карельского УФАС России отмечает, что при проведении анализа представленных эфирных справок, в которых региональная реклама разделена на блоки фактического вещания регионального «Ретро FM на Онего» и сетевого партнера «РетроFM» (Retro FM) установлено, что часть рекламной информации (договоры на распространение рекламы заключены с ООО «Грант») удалена из данных справок полностью, и нигде не отражена, кроме как в первоначальной эфирной справке.

Кроме того, блок (временной период 19:42 ежедневно) из регионального вещания «Ретро FM на Онего» перемещен к вещанию сетевого партнера «РетроFM» (Retro FM), тогда как в указанном блоке выходит обязательная для вещания регионального партнера информация о выходных данных, и погода.

Следует отметить, что объем рекламы, транслирующийся 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).

Таким образом, представленные эфирные справки ООО «Грант» и его сетевого партнера содержат противоречивые сведения, что подтверждается аудиозаписью эфирного вещания на частоте 103,5 МГц в г. Петрозаводске двух радиоканалов «РетроFM» (Retro FM) и «Ретро FM на Онего» за период 26.02.2016 по 04.03.2016.

При таких обстоятельствах, в эфирном вещании на частоте 103,5 МГц в г. Петрозаводске двух радиоканалов «РетроFM» (Retro FM) и «Ретро FM на Онего» за период 26.02.2016 по 04.03.2016 установлен факт нарушения требований к объемам рекламы, предусмотренных частью 2 статьи 15 ФЗ «О рекламе».

Нарушение данных требований, с учетом положений части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащей рекламой.

В силу части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за несоблюдение требований названных норм несет рекламораспространитель.

Рекламораспространителем, согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из пункта 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а также исходя из указанного выше свидетельства о регистрации СМИ, рекламораспространителем данной рекламы является ООО «Грант».

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения

антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространённую в эфирном вещании на частоте 103,5 МГц в г. Петрозаводске двух радиоканалов «РетроFM» (Retro FM) и «Ретро FM на Онего» за период 26.02.2016 по 04.03.2016, поскольку в ней нарушены требования части 2 статьи 15 ФЗ «О рекламе» так как её объем превышает 20% времени вещания в течении суток.
2. Признать ООО «Грант», распространившее рекламу, нарушившим требования части 2 статьи 15 ФЗ «О рекламе».
3. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Грант» не выдавать.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Карельского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении рекламодателя указанной рекламы – ООО «Грант».

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.