

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 27.03-14.3/23р об административном правонарушении

«15» марта 2016 года

город Воронеж

Заместитель – руководителя – начальник информационно – аналитического отдела Воронежского УФАС России Логошин Андрей Владимирович Васильевич, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 27.03-14.3/23р, возбужденного в отношении должностного лица – <...> отдела выпуска газеты «Семерочка» <...> (далее – <...> отдела выпуска газеты «Семерочка» <...>) в связи с непосредственным обнаружением начальником отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) Козининой О.Г., достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (часть 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в отсутствие <...> отдела выпуска газеты «Семерочка» <...> (уведомлен надлежащим образом), в присутствии представителя по доверенности <...>, **установил:**

Решением от 04.02.2016 года № 699-171р Комиссии Воронежского УФАС России, реклама «/.../ Высылаю Вам всю информацию о нашей газете и размещении в ней. Информационно-городской еженедельник «Семерочка». Тираж – 90.000 экземпляров (самый большой тираж в городе) бесплатное распространение, один выход в неделю (каждый четверг)./.../ Масса вариантов размещения, например, актуально для Вас размещение в рубрике здоровье/.../» (далее – реклама), признана ненадлежащей.

Решением от 04.02.2016 года № 699-171р установлено следующее.

На основании распоряжения Воронежского УФАС России № 03-16/4802 от 21.10.2015 года была проведена внеплановая документарная проверка в отношении АУ ВО «РИА «Воронеж» (394026, г. Воронеж, ул. Плехановская, 53 ИНН 3662106678).

При этом по результатам проверки предоставленных АУ ВО «РИА «Воронеж» материалов, установлено следующее:

В ходе проведения проверки установлено следующее:

В Воронежское УФАС России поступило заявление гражданки (вх. № 01-10/518 от 13.10.2015 года) о нарушении АУ ВО «РИА «Воронеж» законодательства РФ о рекламе.

Как следует из предоставленных Заявителем материалов 14 сентября 2015 года на ее электронный почтовый адрес <...> поступило письмо от менеджера по рекламе АУ ВО «РИА «Воронеж» со следующим содержанием: «/.../ Высылаю Вам всю информацию о нашей газете и размещении в ней. Информационно-городской еженедельник «Семерочка». Тираж – 90.000 экземпляров (самый большой тираж в городе) бесплатное распространение, один выход в неделю (каждый четверг)./.../ Масса вариантов размещения, например, актуально для Вас размещение в рубрике здоровье/.../». Заявитель указывает на то, что свое согласие на получение указанного письма она не давала. Также Заявитель считает, что указанная в письме информация о том, что у газеты «Семерочка» самый большой тираж в городе является недостоверной.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», объект рекламирования - 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.

Рассматриваемая информация в соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию или поддержанию интереса к нему и его продвижению на рынке (далее – рассматриваемая реклама).

Объектами рекламирования в рассматриваемой рекламе являются АУ ВО «РИА «Воронеж», информационно-городской еженедельник «Семерочка».

28.12.2015 года в отношении АУ ВО «РИА «Воронеж» вынесено определение о возбуждении дела № 699-171р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 10 часов 00 минут (мск) 26.01.2016 года.

Комиссией Воронежского УФАС России, объявлялся перерыв в заседании Комиссии до 27.01.2016 года.

АУ ВО «РИА «Воронеж» были предоставлены документы от б/н., б/д. (вх. № 01-11/105 от 27.01.2016). В письменном объяснении АУ ВО «РИА «Воронеж» сообщило следующее: «/.../Директор АУ ВО «РИА «Воронеж» не знал и не мог знать о действиях менеджера по рекламе, указаний направлять подобные коммерческие предложения менеджера он не давал, в его обязанности не входит руководство и контроль за деятельностью редакции. Указанные функции выполняет главный редактор, и это является его основной задачей, в то время как директор осуществляет организационно-хозяйственную деятельность. /.../ Таким образом, считаем, что в действиях АУ ВО «РИА «Воронеж» в лице директора вины в совершении административного правонарушения не имеется, и ответственность в данном в данном случае несет должностное лицо, ответственное за соблюдением редакцией и ее работниками требований законодательства о рекламе, то есть главный редактор. Просим принять во внимание, что сотрудниками редакции была проведена разъяснительная беседа о необходимости тщательного изучения законодательства о рекламе и обязательного его соблюдения в своей дальнейшей деятельности, с целью недопущения нарушений закона в будущем/.../ Кроме того, считаем несостоятельными доводы Заявителя о недостоверности сведений о тираже информационного издания «Семерочка», ввиду следующего. В выходных данных газеты указан тираж в размере 90 000 экземпляров. При этом, контроль за соответствием отпечатанного и распространенного тиража выходным данным осуществляет специализированная организация - Бюро тиражного аудита АВС. Сведения о тираже газеты «Семерочка» являются общедоступными и их можно проверить в реестре сертифицированных изданий/.../ При этом отметим, что тираж рекламного издания «Город V» не проходил какую-либо сертификацию и не подтвержден соответствующими документами, ввиду чего не может быть абсолютной уверенности в правильности заявленного тиража в размере 140 000 экземпляров/.../ Важно также заметить, что данная газета распространяется не только в г. Воронеже, но и на территории Воронежской области./.../ в то время как в отношении газеты «Семерочка» было указано «самый большой тираж в городе»/.../ ». На заседании Комиссии представитель АУ ВО «РИА «Воронеж» <...> поддержала доводы, изложенные в объяснениях.

Ознакомившись с материалами дела, изучив объяснения, документы, предоставленные АУ ВО «РИА «Воронеж» Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

В ответе на запрос Воронежского УФАС России (исх №560 от 10.11.2015 г.) АУ ВО «РИА «Воронеж» по данному факту пояснило, что рекламным агентом АУ ВО «РИА «Воронеж» спорный текст, предназначенный другому лицу, был ошибочно направлен заявителю.

При этом приложенный к заявлению текст письма не содержит какого-либо персонализированного обращения, следовательно, не может быть рассмотрен в качестве коммерческого предложения, адресованного конкретному лицу.

Заявитель указала, что не давала своего согласия на получение рекламы на свой электронный адрес. Доказательств обратного АУ ВО «РИА «Воронеж» не предоставлено.

Кроме того, ошибочное направление рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия адресата на получение такой рекламы не является надлежащим исполнением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, рассматриваемая реклама распространялась с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

В рассматриваемой рекламе содержится информация о тираже еженедельника «Семерочка»: «тираж – 90.000 экземпляров (самый большой тираж в городе)». При этом согласно выходным данным издания «Город V» (№37(784) за 14-20 сентября 2015 года) тираж указанного еженедельного издания составлял 140 000 экземпляров (на момент распространения спорной рекламы).

В ответе на запрос Воронежского УФАС России (исх №560 от 10.11.2015 г.) АУ ВО «РИА «Воронеж» по данному факту пояснило, что в спорном письме информация относительно самого большого тиража в городе была указана для информационных городских еженедельников. При этом в тексте письма не содержится каких-либо оговорок и уточнений относительно категорий СМИ, среди которых у газеты «Семерочка» самый большой тираж, а лишь указывается, что у данной газеты самый большой тираж в городе, что не соответствует действительности.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространялась с нарушением требований пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является АУ ВО «РИА «Воронеж».

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе пунктом 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет

ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно статье 2 Закона Российской Федерации «О средствах массовой информации» под главным редактором понимается лицо, возглавляющее редакцию (независимо от наименования должности) и принимающее окончательные решения в отношении производства и выпуска средства массовой информации.

В соответствии со статьей 19 Закона Российской Федерации «О средствах массовой информации», редакция осуществляет свою деятельность на основе профессиональной самостоятельности /.../. Редакцией руководит главный редактор, который осуществляет свои полномочия на основе настоящего Закона, устава редакции, договора между учредителем и редакцией (главным редактором). Главный редактор представляет редакцию в отношениях с учредителем, издателем, распространителем, гражданами, объединениями граждан, предприятиями, учреждениями, организациями, государственными органами, а также в суде. Он несет ответственность за выполнение требований, предъявляемых к деятельности средства массовой информации настоящим Законом и другими законодательными актами Российской Федерации.

На основании статьи 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

<...> отдела выпуска газеты «Семерочка» в период распространения ненадлежащей рекламы являлся <...>.

Пунктом 2.1. должностной инструкции от 02.02.2015 года № 42 установлено, что начальник отдела выпуска печатного издания является главным редактором издания, название которого присутствует в наименовании его должности.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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 должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, <...> отдела выпуска газеты «Семерочка» <...>, исполняя свои

организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции, осуществив ненадлежащий контроль за распространением рекламы, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

15.03.2016 года в отношении <...> отдела выпуска газеты «Семерочка» <...> составлен протокол № 27.03-14.3/23р об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

15.03.2016 года от <...> отдела выпуска газеты «Семерочка» <...>, поступило ходатайство о рассмотрении дела № 27.03-14.3/23р об административном правонарушении 15.03.2016 года в 10 часов 00 минут (мск).

15.03.2016 года Воронежским УФАС России ходатайство удовлетворено.

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 2.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

<...> отдела выпуска газеты «Семерочка» <...> мог должным образом проконтролировать содержание рекламы, распространенной 14 сентября 2015 года менеджером по рекламе, по сетям электросвязи, и тем самым, принять зависящие от него меры по соблюдению требований пункта 2 части 3 статьи 5 и части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», но данным лицом не были приняты такие меры по их соблюдению.

На основании изложенного, действия <...> отдела выпуска газеты «Семерочка» <...>, связанные с ненадлежащим контролем за распространением 14 сентября 2015 года менеджером по рекламе АУ ВО «РИА «Воронеж» ненадлежащей рекламы: «/.../ Высылаю Вам всю информацию о нашей газете и размещении в ней. Информационно-городской еженедельник «Семерочка». Тираж – 90.000 экземпляров (самый большой тираж в городе) бесплатное распространение, один выход в неделю (каждый четверг)./.../ Масса вариантов размещения, например, актуально для Вас размещение в рубрике здоровье/.../», путем направления ее по сетям электросвязи, образуют состав административного правонарушения, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств исключających, смягчающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 16, частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», статьями 4.3, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо - <...> отдела выпуска газеты «Семерочка» <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к <...> отдела выпуска газеты «Семерочка» <...> меру ответственности в виде административного штрафа за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе в размере 4 000 (Четырех тысяч) рублей.

3. Направить копию настоящего постановления <...> отдела выпуска газеты «Семерочка» <...> для исполнения.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения законодательства о рекламе, зачисляются в Федеральный бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: Отделение Воронеж г. Воронеж

БИК - 042007001

Р/с - 40101810500000010004

ИНН – 3664022568

КПП - 366401001

ОКАТО – 204 01 000 000

КБК – 161 1 16 26000 01 6000 140

ОКТМО 20701000

Получатель: УФК по Воронежской области (Воронежское УФАС России).

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.