Директор АО «ТелеВидеоКомпания»

".....".

адрес: ...

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А31-14.3/18

15 июня 2018 года г. Кызыл,

ул. Комсомольская, 122А, каб. № 7

Резолютивная часть постановления объявлена 14 июня 2018 года

Постановление изготовлено в полном объеме 15 июня 2018 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) Ф.А. Хаджиев, руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 06.06.2018 года и иные материалы дела № А31-14.3/18 об административном правонарушении в отношении должностного лица – директора Акционерного общества «ТелеВидеоКомпания» "....", по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело № А31-14.3/18 рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного должностного лица – директора АО «ТелеВидеоКомпания» "....." (копия протокола по делу № А31-14.3/18 с указанием времени, даты и места рассмотрения дела № А31-14.3/18 вручена лично 06.06.2018 года).

Изучив материалы дела № А31-14.3/18 прихожу к следующему.

Событие административного правонарушения: нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе, а именно нарушение требований части 11 статьи 15 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Данное нарушение законодательства о рекламе установлено решением Тывинского УФАС России от 22.05.2018 года по делу № 04-04-02/06-18.

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением части 11 статьи 15 Закона о рекламе при трансляции рекламы на радиостанции «Голос Азии» Тывинским УФАС России 18.09.2017 года в период с 09 часов 19 минут до 09 часов 32 минут в г. Кызыл осуществлена запись радиопрограммы радиостанции «Голос Азии» (частота 102.50 FM), в целях выявления соотношения уровней громкости звука рекламы и радиопрограммы.

Вышеуказанная запись вместе с Актом осуществления записи от 18.09.2017 года, составленным должностным лицом Тывинского УФАС России была направлена в ФАС России (письмо Тывинского УФАС России от 22.09.2017 года исх. № 4-1505) для

измерения предоставленной записи радиостанции «Голос Азии» на соответствие требованиям части 11 статьи 15 Закона о рекламе.

В адрес Тывинского УФАС России от 20.02.2018 года (вх. № 645) поступило письмо ФАС России о результатах проведенного измерения представленной записи с приложением протокола измерений уровней громкости аудио фрагментов от 20 октября 2017 года.

Измерение уровня громкости проводилось посредством использования программно-аппаратного комплекса "АСК-громкость" (свидетельство об утверждении типа средств измерений RU.E.36.002.A N 58595, свидетельство о поверке № 3/340-0955-17 действительно до 31.05.2018 года), установленный на ПК Nix Computer (Windows 8.1, процессор Intel Core i7, 64-разрядная операционная система, установленная память 8 ГБ).

В соответствии с требованиями пункта 5 Методики измерений соотношения уровня громкости рекламы и среднего уровня громкости прерываемой рекламой теле- и радиопрограммы, утвержденной Приказом ФАС России от 22.05.2015 № 374/15 (далее - Методика), измерение проводилось путем разделения записи радиопрограммы с помощью программы аудио редактора Audacity на следующие фрагменты:

дорекламный фрагмент (наименование файла: «1_дорекламный фрагмент1.wav») (далее – дорекламный фрагмент);

сообщение о рекламе (наименование файла: «2_сообщение о рекламе_1. wav») (далее – сообщение о рекламе);

реклама (наименование файла: «3_реклама_1. wav») (далее - реклама);

пострекламный фрагмент (наименование файла: «4_пострекламный фрагмент.wav») (далее – пострекламный фрагмент).

Согласно пункту 7 Методики значение громкости звука блока рекламы или анонсов не должно превышать значение громкости звука дорекламного либо пострекламного фрагмента более чем на 1,5 дБ.

При измерении соотношения уровня громкости звука сообщения о рекламе, блоков рекламы и уровня громкости звука прерываемой ими радиопрограммы превышение более чем на 1,5 дБ выявлено в следующих случаях:

уровень громкости звука сообщения о рекламе превышает уровень громкости звука дорекламного фрагмента на 1,9 дБ;

уровень громкости звука рекламы превышает уровень громкости звука дорекламного фрагмента на 3,8 дБ;

уровень громкости звука сообщения о рекламе превышает уровень громкости звука пострекламного фрагмента на 4,7 дБ;

уровень громкости звука рекламы превышает уровень громкости звука пострекламного фрагмента на 6,6 дБ.

Кроме этого, на основании пункта 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 года № 508, ФАС России наделил Тывинское УФАС России полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела в отношении ООО «Сакура».

По данному факту приказом Тывинского УФАС России от 02.03.2018 года № 54 возбуждено дело № 04-04-02/06-18 в отношении ООО «Сакура» по признакам нарушения части 11 статьи 15 Закона о рекламе.

Определением от 02.03.2018 года были запрошены от ООО «Сакура» письменные пояснения, сведения, документы по существу, возбужденного дела № 04-04-02/06-18.

В ходе рассмотрения дела 10.04.2018 года представитель ООО «Сакура» устно пояснила, что запрашиваемые сведения не могут быть предоставлены, поскольку Общество на данной частоте не осуществляет вещание и является ненадлежащим ответчиком по данному делу, в связи с чем Тывинским УФАС России был направлен запрос в Енисейское управление Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (далее – Енисейское управление Роскомнадзора в г. Кызыл) за исх. № 4-400 от 10.04.2018 года.

Согласно сведениям Енисейского управления Роскомнадзора в г. Кызыл от 16.04.2018 года (вх. № 4-1352) следует, что на частоте 102,5 МГц на территории г. Кызыла осуществляет вещание СМИ радиоканалов «Голос Азии» и «НАЦИОНАЛЬНАЯ РАДИОСТАНЦИЯ «ЗВЕЗДА-FM» Акционерным обществом «ТелеВидеоКомпания» на основании лицензии на наземное эфирное вещание серии РВ № 20168 от 15.03.2012 года, что подтверждается Выпиской из Единой информационной системы Роскомнадзора.

Таким образом, учитывая представленные в материалы дела сведения Енисейского управления Роскомнадзора в г. Кызыл, Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу что ООО «Сакура» не является рекламораспространителем на частоте 102,5 МГц в г. Кызыл. Указанные сведения свидетельствуют, что на территории г. Кызыл на основании лицензии на наземное эфирное вещание серии РВ № 20168 от 15.03.2012 года осуществляет вещание АО «ТелеВидеоКомпания», то есть надлежащее лицо, в отношении которого и должно быть возбуждено дело.

В этой связи определением от 19.04.2018 года (исх. № 4-447) Комиссия Тывинского УФАС России заменила ненадлежащего ответчика надлежащим - АО «ТелеВидеоКомпания» и запросила у АО «ТелеВидеоКомпания» письменные пояснения, сведения, документы по существу, возбужденного дела № 04-04-02/06-18.

В ходе рассмотрения дела № 04-04-02/06-18 представитель АО «ТелеВидеоКомпания» согласилась с выявленным нарушением Закона о рекламе, пояснив, что штат радиоканала маленький и для того, чтобы выровнять звук рекламы по требованиям им надо делать это вручную. Организация не может себе позволить дорогостоящее оборудование для измерения громкости вещания радиоканала, в связи с низкой прибылью. Так же представитель АО

«ТелеВидеоКомпания» добавила, что они стараются в максимально ручном режиме выравнивать звук рекламы.

В рамках запроса Тывинского УФАС России АО «ТелеВидеоКомпания» были предоставлены копии следующих документов: устав, ИНН, ОГРН, лицензия на радиовещание.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 04-04-02/06-18, выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 11 статьи 15 Закона о рекламе при трансляции рекламы уровень громкости ее звука, а также уровень громкости звука сообщения о последующей трансляции рекламы не должен превышать средний уровень громкости звука прерываемой рекламой радиопрограммы или радиопередачи.

Соотношение уровня громкости звука рекламы и уровня громкости звука прерываемой ею радиопрограммы или радиопередачи определяется на основании методики измерения уровня громкости звука рекламы в радиопрограммах и радиопередачах, утвержденной федеральным антимонопольным органом и разработанной на основе рекомендаций в области нормирования звуковых сигналов в телерадиовещании, утвержденных федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере массовых коммуникаций и средств массовой информации.

Выявление превышения уровня громкости звука рекламы над средним уровнем громкости звука прерываемой ею радиопрограммы или радиопередачи осуществляется антимонопольным органом как в ходе наблюдения за соблюдением требований к уровню громкости звука рекламы, проводимого в порядке, установленном федеральным антимонопольным органом, так и в результате проведения плановых или внеплановых проверок соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе в соответствии со статьей 35.1 Закона о рекламе.

В соответствии с Методикой запись фрагмента эфира телепрограммы, телепередачи в виде медиафайла, содержащего звуковую и видеоинформацию (далее - запись телепрограммы) или запись фрагмента эфира радиопрограммы, радиопередачи в виде медиафайла, содержащего звуковую информацию (далее - запись радиопрограммы) для целей измерения соотношения уровней громкости звука рекламы или анонсов и прерываемой ими телепрограммы или телепередачи либо радиопрограммы или радиопередачи осуществляется сотрудниками антимонопольного органа.

Измерение громкости звукового сопровождения каждого из указанных в Методики фрагментов производится в единицах уровня громкости звукового сигнала относительно максимального значения цифровой шкалы (LUFS). Разница между значениями измеренных громкостей звука фрагментов определяется в единицах громкости, равных децибелам. В Протокол измерений заносится разность громкостей звука фрагментов в децибелах.

Как указано выше, при измерении соотношения уровня громкости звука сообщения о рекламе, блоков рекламы и уровня громкости звука прерываемой ими радиопрограммы на радиоканале «Голос Азии» превышение более чем на 1,5 дБ выявлено в следующих случаях:

уровень громкости звука сообщения о рекламе превышает уровень громкости звука дорекламного фрагмента на 1,9 дБ;

уровень громкости звука рекламы превышает уровень громкости звука дорекламного фрагмента на 3,8 дБ;

уровень громкости звука сообщения о рекламе превышает уровень громкости звука пострекламного фрагмента на 4,7 дБ;

уровень громкости звука рекламы превышает уровень громкости звука пострекламного фрагмента на 6,6 дБ (протокол измерений уровней громкости аудиофрагментов № 928019).

Значение громкости звука блока рекламы или анонсов не должно превышать значение громкости звука дорекламного либо пострекламного фрагмента более чем на 1,5 дБ.

Если значение громкости звука рекламы или анонсов превышает более чем на 1,5 дБ значение громкости звука дорекламного либо пострекламного фрагмента прерываемой программы, то такая реклама или анонс признается превышающей средний уровень громкости звука прерываемой рекламой или анонсом телепрограммы, или телепередачи либо радиопрограммы или радиопередачи, что является основанием для применения антимонопольным органом мер воздействия, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Результат измерений заносится в Протокол измерений согласно показаниям, в ручном режиме сотрудником, проводящим измерения, либо в печатном виде, либо в виде файла в электронной форме, формируемого средством измерения.

Измерение, уровня громкости фрагментов эфирной записи радиоканала «Голос Азии» производилось с помощью средства измерения Комплекс программно-аппаратный «АСК-громкость».

Таким образом, по результатам проведенного измерения записи радиостанции «Голос Азии» (102,50 FM) произведенной 18.09.2017 года за период времени с 09 часов 19 мин. до 09 часов 32 мин. в г. Кызыле Республики Тыва выявлено превышение уровня громкости звука сообщения о рекламе и рекламы радиоканала над уровнем громкости звука радиопрограммы.

Факт превышения уровня громкости звука сообщения о рекламе и рекламы радиоканала над уровнем громкости звука радиопрограммы 18.09.2017 года в эфире радиоканала «Голос Азии» подтвержден материалами дела и не оспаривается представителем АО «ТелеВидеоКомпания».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 15 Закона о рекламе, несет рекламораспространитель.

На частоте 102,5 МГц на территории г. Кызыла осуществляет вещание СМИ радиоканалов «Голос Азии» и «НАЦИОНАЛЬНАЯ РАДИОСТАНЦИЯ «ЗВЕЗДА-FM» Акционерным обществом «ТелеВидеоКомпания» на основании лицензии на наземное эфирное вещание серии РВ № 20168 от 15.03.2012 года, что подтверждается Выпиской из Единой информационной системы Роскомнадзора.

Таким образом, рекламораспространитель - АО «ТелеВидеоКомпания» вещая 18.09.2017 вышеуказанную рекламу в эфире радиоканала «Голос Азии», нарушил требования части 11 статьи 15 Закона о рекламе.

Доказательств, свидетельствующих о прекращении нарушения требований Закона о рекламе АО «ТелеВидеоКомпания» в материалы дела № 04-04-02/06-18 не представлено, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу о необходимости выдачи АО «ТелеВидеоКомпания» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России от 22.05.2018 года по делу № 04-04-02/06-18 АО «ТелеВидеоКомпания» признано нарушившим часть 11 статьи 15 Закона о рекламе.

За нарушение Закона о рекламе рекламораспространитель несет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе предусмотрена административная ответственность в виде наложения административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, состоит в действиях рекламодателя, признанных недопустимыми законодательством Российской Федерации о рекламе: нарушение при трансляции рекламы уровня громкости ее звука, превышающего средний уровень громкости звука прерываемой рекламой радиопрограммы.

Субъектами данного правонарушения являются юридические и должностные лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Согласно приказу о приеме работника на работу от 08.12.2016 года директором АО «ТелеВидеоКомпания» назначен ".....".

Таким образом, должностное лицо – директор АО «ТелеВидеоКомпания» "....." совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную

ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Определяя степень виновности директора АО «ТелеВидеоКомпания» "....."., следует отметить, что директор АО «ТелеВидеоКомпания» "....." не выполнил установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность директор АО «ТелеВидеоКомпания» "....." предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

В ходе рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении установлено, что АО «ТелеВидеоКомпания» ранее привлекалось к административной ответственности, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ (Постановление Тывинского УФАС России по делу №А62-14.3/15 от 15.05.2015 г.).

Вместе с тем, с 04.07.2016 вступили в силу изменения в КоАП РФ, связанные с поддержкой субъектов малого и среднего предпринимательства.

Частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ установлено, 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 КоАП РФ.

В соответствии с частью 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" субъекты малого и среднего предпринимательства – это хозяйствующие субъекты

(юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными названным Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.rmsp.nalog.ru, АО «ТелеВидеоКомпания» включено в данный реестр под категорией микропредприятие.

Согласно части 2 статьи 1.7 КоАП РФ закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Таким образом, с учетом положений статьей 1.7, 3.4, 4.1.1 КоАП РФ за совершенное директором АО «ТелеВидеоКомпания» "....."правонарушение административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене предупреждением.

Местом совершения административного правонарушения является город Кызыл Республики Тыва.

Временем совершения административного правонарушения является день выявления нарушения Закона о рекламе АО «ТелеВидеоКомпания», т.е. 18.09.2017 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.1.1, 4.5, 14.3, 23.48, статьями 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лица – директора Акционерного общества «ТелеВидеоКомпания» "....." виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить должностному лицу – директору Акционерного общества «ТелеВидеоКомпания» ".....", по факту совершения им административного правонарушения, предусмотренного часть 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии со статьей 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление, об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного на его обжалование, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Руководитель управления Ф.А. Хаджиев