

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 023/04/14.3-3006/2024

03 июля 2024 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарского УФАС России) _____, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-3006/2024, возбужденного в отношении МКУ «ГРОЦ» _____ протоколом Краснодарского УФАС России от 20.06.2024 г. по ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), по факту распространения ненадлежащей рекламы в эфире СМИ радиоканала «Гулькевичи ФМ» с 03.02.2024 по 04.02.2024 г., с нарушением ч. 2 ст. 15 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), руководствуясь п. 1 ч. 1 ст. 29.4 КоАП РФ

в присутствии (посредством видеоконференцсвязи) юридического лица, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.3-3006/2024 - МКУ «ГРОЦ».

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, а также в связи с поступившим заявлением Управления Роскомнадзора по Южному федеральному округу (вх. № _____ г.) о признаках нарушения законодательства о рекламе, Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю сообщает следующее.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело №

023/05/24-963/2024 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении МКУ «ГРОЦ».

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 04.04.2024 г. (в полном объеме 08.04.2024 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей.

По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Управлением Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Южному федеральному округу было проведено плановое систематическое наблюдение в отношении средства массовой информации радиоканала «Гулькевичи ФМ» (свидетельство о регистрации СМИ серия № _____ г.), вышедшего в свет с 03.02.2024 по 04.02.2024 г.

В результате анализа записи эфира установлено, что в период с 03.02.2024 по 04.02.2024 объем рекламных сообщений в эфире радиоканала «Гулькевичи ФМ» был увеличен и составил 89% от общего вещания СМИ радиоканала «Гулькевичи ФМ» в сутки.

Вместе с тем, в результате анализа записи эфира установлено распространение рекламы медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий без сопровождения предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию или получения консультации специалистов.

Реклама краевого комплексного центра реабилитации инвалидов «Медуница»: - *«Краевой комплексный центр реабилитации инвалидов «Медуница» приглашает в центр оздоровления для инвалидов. Центр предоставляет следующие услуги: адаптивная или лечебная физкультура, механотерапия, психологическая и сенсомоторная помощь, арт-терапия, также имеются инновационные аппараты физиопроцедур. Центр многопрофильный: оснащён бальнеологической кафедрой с лечебной сероводородной водой. Номера для связи: _____»* (дата и время выхода в эфир: 29.01.2024 в 21:05:52, 22:05:52; 30.01.2024 в 07:05:53, 21:05:54; 03.02.2024

в 9:25:55, 12:25:54, 16:25:55, 19:25:55; 04.02.2024 в 10:25:55, 13:25:53, 16:25:56, 20:25:56).

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Реклама, вышеуказанного содержания полностью соответствует законодательному определению понятия "реклама", закреплённому в ст. 3 Федерального закона "О рекламе", является публичной, адресована неопределённому кругу лиц и направлена на привлечение внимания неопределённого круга лиц к медицинским услугам: Краевой комплексный центр реабилитации инвалидов «Медуница», а также способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

Согласно ч. 2 ст. 15 Федерального закона "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.

В соответствии с ч. 7 ст. 24 Федерального закона "О рекламе", реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или

фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Таким образом, реклама медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов и быть продолжительностью не менее, чем три секунды.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно пункту 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно пункту 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ч. 2 ст. 15 и ч. 7 ст. 24 настоящего Федерального закона.

Согласно выписки из реестра лицензий СМИ радиоканала «Гулькевичи ФМ» (№ _____ г.), приложенному к заявлению Управления Роскомнадзора по Южному федеральному округу, учредителем радиоканала «Гулькевичи ФМ» является МКУ «ГРОЦ» _____. Лицензируемый вид деятельности с указанием выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности: радиовещание радиоканала.

Рекламодателем и рекламодателем вышеуказанной рекламы является МКУ «ГРОЦ» _____.

На основании вышеизложенного, Комиссией Краснодарского ФАС России было возбуждено дело № 023/05/24-963/2024 от 04.05.2024 г. в отношении МКУ «ГРОЦ».

МКУ «ГРОЦ» были представлены письменные пояснения (вх. _____ г.), из которой следует, что:

- «По нарушениям, выявленным в результате анализа записи эфира радиоканала «Гулькевичи ФМ» (СМИ серия _____.), вышедшего в свет с 03.02.2024 г. по 04.02.2024 г., есть пояснение по существу претензии в нарушении ч.2 ст. 15 ФЗ «О рекламе» об увеличении объема рекламных сообщений.

Увеличение объема рекламных сообщений произошло в результате отсутствия возможности соблюдения Закона РФ от 27.12.1991 N 2124-1 (ред. от 11.03.2024) «О средствах массовой информации» Ст. 27. Выходные данные. Вещание телеканала, радиоканала должно сопровождаться объявлением (не реже четырех раз в сутки при непрерывном вещании) наименования (названия) телеканала или радиоканала.

Согласно договору с сетевым партнером (радиоканала «Радио 107») в выходные дни программы собственного производства могут выходить не более 2-х раз в день. На период записи эфира МКУ ГРОЦ не располагало производственными возможностями для оформления эфира программами собственного производства в выходные дни. Для обеспечения соблюдения Закона о выходных данных было принято решение выдавать выходные данные в рекламных блоках с сообщением о деятельности реабилитационного центра для инвалидов «Медуница».

Поскольку источник информации официальный телеграм-канал Администрации МО Гулькевичский район, оно было определено как социально-значимое сообщение, а не рекламное. Поэтому договор между МКУ «ГРОЦ» и ККЦРИ «Медуница» отсутствует.

Согласно ч.2 ст. 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.

Общий объем вещания радиоканала «Гулькевичи ФМ» - 1 час в

неделю. Исходя из этого максимальный объем рекламы радиоканала «Гулькевичи ФМ» - 12 минут в неделю. Формулировка закона «продолжительность рекламы не может превышать двадцать процентов времени вещания в течение суток» была понята как то, что в сутки объем рекламных сообщений не должен быть больше 12 минут. Вследствие чего было допущено превышение объема рекламных блоков в период с 03.03.24 г по 04.04.2024 г.

По нарушениям, выявленным в результате анализа записи эфира радиоканала «Гулькевичи ФМ» (СМИ серия _____.), вышедшего в свет с 29.02.2024 г. по 04.02.2024 г., есть пояснение по существу претензии в нарушении требований ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе» о создании впечатления ненужности обращения к врачу.

В тексте сообщения («Краевой комплексный центр реабилитации инвалидов «Медуница» приглашает в центр оздоровления для инвалидов. Центр предоставляет следующие услуги: адаптивная или лечебная физкультура; механотерапия; психологическая и сенсомоторная помощь; арт-терапия. Также имеются инновационные аппараты физиопроцедур. Центр многопрофильный, оснащен бальнеологической кафедрой с лечебной сероводородной водой.), и в самом названии Государственного автономного социального обслуживания Краснодарского края «Краевой комплексный центр реабилитации инвалидов «Медуница» отсутствовало слово «медицинский», поэтому не создано впечатление, что это медицинская организация.

В ходе изучения предъявленных претензий Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю проведена разъяснительная работа с редактором радиоканала. Заключено дополнительное соглашение с сетевым партнером радиоканала «Радио 107» об изменении сетки вещания и замены рекламных блоков на программы собственного производства в выходные дни».

Согласно пункту 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 г. № 1922, добровольное устранение лицом (лицами) совершенного нарушения является основанием для антимонопольного органа не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Вместе с тем, согласно письменным пояснениям (№ _____ г.) представленных МКУ «ГРОЦ» реклама вышеуказанного содержания не выходит в эфир СМИ радиоканала «Гулькевичи ФМ» с 05.02.2024 г.

На основании изложенного, в действиях в действиях рекламодателя и рекламодателя МКУ «ГРОЦ» _____ при распространении рекламных сообщений с увеличением объема общего вещания СМИ (89%) в сутки в эфире радиоканала «Гулькевичи ФМ» с 03.02.2024 по 04.02.2024 ненадлежащей рекламы, содержания: *«Краевой комплексный центр реабилитации инвалидов «Медуница» приглашает в центр оздоровления для инвалидов. Центр предоставляет следующие услуги: адаптивная или лечебная физкультура, механотерапия, психологическая и сенсомоторная помощь, арт-терапия, также имеются инновационные аппараты физиопроцедур. Центр многопрофильный: оснащён бальнеологической кафедрой с лечебной сероводородной водой. Номера для связи: _____»* (дата и время выхода в эфир: 29.01.2024 в 21:05:52, 22:05:52; 30.01.2024 в 07:05:53, 21:05:54; 03.02.2024 в 9:25:55, 12:25:54, 16:25:55, 19:25:55; 04.02.2024 в 10:25:55, 13:25:53, 16:25:56, 20:25:56), установлен факт нарушения требований ч. 1 ст. 15 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», поскольку прерывание радиопрограммы или радиопередачи рекламой должно предваряться сообщением о последующей трансляции рекламы, за исключением прерывания спонсорской рекламой, кроме того реклама медицинских услуг распространялась без пометки предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

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

административных правонарушений.

В соответствии с ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, действия рекламодателя МКУ «ГРОЦ», выразившиеся в распространении в эфире радиоканала «Гулькевичи ФМ» с 03.02.2024 по 04.02.2024 ненадлежащей рекламы, с нарушением требований ч. 1 ст. 15 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

Краснодарское УФАС России направило в адрес МКУ «ГРОЦ» уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ (исх. _____ г.).

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором _____ уведомление вручено адресату 22.04.2024 г.

Субъект административного правонарушения - МКУ «ГРОЦ».

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок осуществления государственного надзора в сфере распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении МКУ «ГРОЦ» требований ч. 1 ст. 15 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Место совершения административного правонарушения – территория распространения СМИ радиоканала радиоканала «Гулькевичи ФМ» - Краснодарский край.

Время совершения административного правонарушения – 29.01.2024 г.

Сообщаем, что Краснодарским УФАС России была рассмотрена

возможность применения ст. 2.9 КоАП РФ.

На основании ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Из разъяснений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, содержащихся в пункте 18 Постановления Пленума от 02 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» следует, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях (пункт 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02 июня 2004 года № 10, введённый постановлением Пленума ВАС РФ от 20 ноября 2008 года № 60).

По смыслу статьи 2.9. КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Меры административной ответственности и правила их применения, устанавливаемые законодательством об административных правонарушениях, должны не только соответствовать характеру правонарушения, его опасности для защищаемых законом ценностей, но и обеспечивать учет причин и условий его совершения, а также личности правонарушителя и степени его вины, гарантируя тем самым адекватность порождаемых последствий для лица, привлекаемого к административной ответственности, тому вреду, который причинен в результате административного правонарушения, не допуская избыточного государственного принуждения и обеспечивая баланс основных прав индивида (юридического лица) и общего интереса, состоящего в защите личности, общества и государства от административных правонарушений устанавливаемые КоАП РФ размеры административных штрафов должны соотноситься с характером и степенью общественной опасности административных правонарушений и обладать разумным сдерживающим эффектом, необходимым для соблюдения

находящихся под защитой административно-деликтного законодательства запретов.

В рассматриваемом случае, МКУ «ГРОЦ», при соблюдении той степени добросовестности, которая от него требовалась в целях выполнения законодательно установленной обязанности, а также осуществления надлежащего контроля соблюдения законодательства о рекламе, мог не допустить совершения административного правонарушения.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя в совершенном правонарушении, прихожу к выводу, что рассматриваемое правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с этим не допустимо применение статьи 2.9. КоАП РФ. Применение в рассматриваемом случае статьи 2.9. КоАП РФ не обеспечит адекватную защиту охраняемым общественным отношениям, а главное, не приведет к достижению установленной законом цели предупреждения совершения новых правонарушений.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу, что допущенное МКУ «ГРОЦ» правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства - неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

С учетом всего вышеизложенного, основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом случае отсутствуют.

Согласно части 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального

размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II названного Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

В таком случае, в силу части 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ, размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела КоАП РФ.

Анализ указанных норм свидетельствует о том, что при применении указанной нормы суду надлежит установить наличие исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями.

Краснодарское УФАС России в соответствии с письмом ФАС России (исх. № СП/72192/22 от 29.07.2022 г.) о вступлении в силу Федерального закона от 14.07.2022 № 290-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и статью 1 Федерального закона «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» (далее — Закон № 290-ФЗ) сообщает следующее.

Внесенными изменениями правило о замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение за впервые совершенное правонарушение распространено на всех субъектов административных правонарушений, выявленных в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля.

Указанное право действует только при наличии совокупности следующих обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 и статьи 4.11 КоАП: административное правонарушение совершено впервые, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, также административным правонарушением не причинено вреда или возникновение 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, и отсутствует имущественный ущерб.

Обстоятельств, препятствующих применению описанной выше нормы антимонопольным органом не установлено.

При рассмотрении дела № 023/04/14.3-3006/2024 Краснодарским УФАС России обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела № 023/04/14.3-3006/2024 установлена возможность замены административного, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ на предупреждение, согласно ч. 3 ст. 3.4 (в связи со вступлением в силу Закона № 290-ФЗ).

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 5 статьи 14.3 и ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

П р и в л е ч ь МКУ «ГРОЦ» _____к административной ответственности по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней 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.

Заместитель руководителя управления