

РЕШЕНИЕ

по делу № 021/05/15-680/2019

Резолютивная часть решения оглашена 26 ноября 2019 года

Решение в полном объеме изготовлено 09 декабря 2019 года

09 декабря 2019 г.

г. Чебоксары

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

председатель Комиссии:

«...»

члены Комиссии:

«...»

рассмотрев дело № 021/05/15-680/2019, возбужденное в отношении ООО «Европа плюс Чебоксары» (ОГРН/ИНН 1172130011294/2130191310, местонахождение 428021, г. Чебоксары, ул. Ленинградская, д. 36, офис 604) по признакам нарушения требований части 2 статьи 15 Закона о рекламе,

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - представителя ООО «Европа плюс Чебоксары» (далее также Общество) – «...» (Доверенность от 17.07.2018 № 75);

в отсутствие Заявителя - представителя Управления Роскомнадзора по Чувашской Республике-Чувашии, надлежащим образом извещенного о дате и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Управление Роскомнадзора по Чувашской Республике-Чувашии (далее также Управление) 16.09.2019 (вх. № 04-21/5468) направило в Чувашское УФАС России для принятия мер информации о выявленных признаках нарушения части 2 статьи 15 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закона о рекламе) в отношении ООО «Европа плюс Чебоксары».

Из представленных документов следует, что Управлением Роскомнадзора по Чувашской Республике-Чувашии в период с 26.08.2019 по 13.09.2019 проведено плановое систематическое наблюдение в отношении ООО «Европа плюс Чебоксары». Данное Общество на основании лицензии серии РВ № 24866 от 31.12.2013 осуществляет вещание на радиоканале «Ретро – FM Чебоксары».

По результатам изучения эфира «Ретро – FM Чебоксары» в период с 30.08.2019 по 01.09.2019 установлено, что в нарушение части 2 статьи 15 Закона о рекламе, продолжительность распространяемой рекламы ООО «Европа плюс Чебоксары» превышает 20 % времени вещания в течение суток.

Из обстоятельств, указанных в заявлении установлено следующее. Управлением изучена запись названного канала за период с 26.08.2019 (00.00) по 01.09.2019(24.00), в ходе изучения которой установлено следующее.

Общий объем вещания радиоканала «Ретро - FM Чебоксары» за 30.08.2019 в течение суток составил 1 час 56 минут, общая продолжительность рекламных сообщений составила 33 минуты, что составляет 28,4% от общего объема вещания радиоканала «Ретро - FM Чебоксары» за 30.08.2019.

Общий объем вещания радиоканала «Ретро - FM Чебоксары» за 31.08.2019 составил 30 минут 16 секунд в течение суток, общая продолжительность рекламных сообщений составила 16 минут 36 секунд, что составляет 54,8% от общего объема вещания радиоканала «Ретро - FM Чебоксары» за 31.08.2019.

Общий объем вещания радиоканала «Ретро - FM Чебоксары» за 01.09.2019 составил 20 минут 34 секунды в течение суток, общая продолжительность рекламных сообщений составила 8 минут 54 секунды, что составляет 43% от общего объема вещания радиоканала «Ретро - FM Чебоксары» за 01.09.2019.

Как указало Управление, фактом, подтверждающим отнесения рекламных блоков в объем вещания радиоканала «Ретро - FM Чебоксары» является, в том числе, содержание самой рекламы, в которую вошла

реклама товаров и услуг, реализуемых и оказываемых в границах Чувашской Республики.

Кроме того, в рассматриваемых рекламных блоках звучит реклама, созданная при поддержке Министерства цифрового развития, информационной политики и массовых коммуникаций Чувашской Республики, что также указывает на то, что реклама, транслирующаяся на радиоканале «Ретро - ФМ Чебоксары» в вышеуказанный период и время, является рекламой товаров и услуг, реализуемых и оказываемых в границах Чувашской Республики.

Таким образом, Управлением выявлено, что продолжительность рекламных сообщений радиоканала «Ретро - ФМ Чебоксары» за 30.08.2019, 31.08.2019, 01.09.2019 превышает 20% времени вещания в течение суток.

Факты указанной информации подтверждены актом систематического наблюдения от 13.09.2019, записями эфиров и справкой о результатах анализа записи эфира за период с 26.08.2019 по 01.09.2019.

ООО «Европа плюс Чебоксары», являющееся учредителем радиоканала «Ретро – ФМ Чебоксары», не согласившись с данными, зафиксированными Управлением в части превышения продолжительности рекламных сообщений более 20 % времени вещания в течение суток, пояснило следующее.

ООО «Европа плюс Чебоксары» в рассматриваемый период времени производило вещание на частоте 103,5 МГц г. Чебоксары в соответствии с условиями лицензии серии РВ № 2486 от 31.12.2013, лицензионного договора от 01.12.2016 № Чебоксары/17/01-Ф2, заключенного между АО " Радио Ретро" и ЗАО "Европа плюс Чебоксары" (действующая организационно - правовая форма ООО «Европа плюс Чебоксары» согласно свидетельству о постановке на налоговый учет 04.08.2017) и дополнительного соглашения к договору от 10.12.2018 № 2.

Указанное превышение 20 % времени вещания рекламы в течение суток является следствием неточного подсчета времени выхода данных рекламных объявлений федерального радиоканала «Ретро FM», а не радиоканала «Ретро - ФМ Чебоксары».

Общество указало, что в рассматриваемый период времени при трансляции рекламы, размещались выходные данные федерального канала «Ретро FM» в соответствии с требованиями статьи 27 Закона РФ от 27.12.1991 N 2124-1 (ред. от 02.12.2019) "О средствах массовой информации" (далее - Закон "О СМИ"), согласно которым, каждый выход радиоканала должен сопровождаться объявлением названия.

При каждом выходе радиоканала он должен сопровождаться сообщением об ограничении распространения в случаях, предусмотренных Федеральным законом от 29.12.2010 N 436-ФЗ "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию".

Название средства массовой информации (далее – СМИ) и сообщение об ограничении распространения должны сопровождать начало собственного эфира.

Таким образом, рекламные блоки с информацией товаров и услуг Чувашской Республики передавались в эфир после выхода данных федерального канала «Ретро FM», поскольку Общество вправе размещать данную рекламу в эфире канала «Ретро FM» на основании вышеуказанного лицензионного договора.

В связи с изложенным, Общество полагает, что Управление должно было отнести рекламу товаров и услуг Чувашской Республики к эфиру федерального канала «Ретро FM», а не к «Ретро - ФМ Чебоксары», и, соответственно, продолжительность рекламных сообщений ООО «Европа плюс Чебоксары» в эфире радиоканала «Ретро - ФМ Чебоксары» за 30.08.2019, 31.08.2019, 01.09.2019 не превысила 20% времени вещания в течение суток.

Исследовав материалы дела, пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

Отношения в сфере рекламы, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы законодательно урегулированы требованиями Закона о рекламе. С точки зрения Закона о рекламе, под рекламой понимается 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 (пункт 1 статья 3 Закона о рекламе).

В рамках рассмотрения дела были исследованы и прослушаны диски с записями эфиров, представленные Заявителем.

Установлено, что информация, распространявшаяся в эфире радиоканала «Ретро - ФМ Чебоксары», транслирующаяся в составе радиоканала "Ретро FM" на частоте 103,5 МГц в г. Чебоксары, является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и, соответственно, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование поддержания интереса к нему и его продвижению на рынке.

При этом, согласно части 2 статьи 15 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 20% времени вещания в течение суток.

Материалами дела установлено, что трансляция радиоканала «Ретро - ФМ Чебоксары» осуществляется на основании лицензионного договора от 01.12.2016 № Чебоксары/17/01-Ф2, заключенного между АО " Радио Ретро" и ООО "Европа плюс Чебоксары" и дополнительного соглашения к договору от 10.12.2018 № 2.

Таким образом, трансляция федеральной рекламы в рамках местного вещания обусловлена условиями данного договора.

Проанализировав условия лицензионного договора, установлено, что время начала рекламных окон, со специальной рекламной отбивкой, зарезервированных за лицензиаром (АО " Радио Ретро"), определено приложением № 2 к договору, при этом приложением № 3 к договору определены постоянные отрезки для размещения местной рекламы.

В силу статьи 27 Закона «О СМИ» установлено, что вещание телеканала, радиоканала должно сопровождаться объявлением (не реже четырех раз в сутки при непрерывном вещании) наименования (названия) телеканала или радиоканала. Каждый выход в эфир телепрограммы, радиопрограммы должен сопровождаться объявлением наименования (названия) телепрограммы или радиопрограммы.

Проанализировав представленные записи эфиров, Комиссия установила, что объявления названия радиоканала «Ретро FM» происходили во время региональной вставки, выделенных для рекламы региональных окон, то есть в эфире радиоканала «Ретро - FM Чебоксары».

Согласно представленной в материалы дела выписке из журнала регистрации программ «Ретро - FM Чебоксары» за 30.08.2019 следует, что рекламные блоки в эфир радиоканала «Ретро - FM Чебоксары» вышли в 7:42, 8:42, 14:56, 16:42, 17:42, 18:42.

При этом, материалами дела установлено, что за рассматриваемый период 30.08.2019, 31.08.2019, 01.09.2019 данные рекламные блоки включают аналогичные рекламные ролики, которые вошли в рекламные блоки после объявления выходных данных радиоканала «Ретро FM».

Доводы, указанные в обращении Управления, нашли свое подтверждение в рамках рассмотрения дела, поскольку, 30.08.2019 во временной промежутке 7:40-7:41 в распечатке файлов с поминутным вещанием эфира установлены следующие рекламные объявления: рекламный ролик Карусель_авг2019_Молоко new повторно вышел в 10:40, рекламный ролик ИскоЧ-июль 17.9_новый город 12 июля_Ретро_30с повторно вышел в 9:39, рекламный ролик Лайнер_июль2019-01-25с повторно вышел в 8:55, рекламный ролик БезопасностьНаДорогах_авг19_02_Светоотражающиеэлементы2_16с повторно вышел в 10:41.

Прослушав запись представленных эфиров, и проанализировав эфирные справки за 30.08.2019, 31.08.2019, 01.08.2019, представленные ООО «Европа плюс Чебоксары», Комиссия пришла к выводу, что все время эфира заполнено рекламными блоками товаров и услуг, реализуемых и оказываемых в границах Чувашской Республики.

При этом, Комиссия установила, что название радиоканала (отбивка) «Ретро FM» размещено во время вещания регионального рекламного блока, то есть в эфире радиоканала «Ретро - FM Чебоксары».

Доводы, указанные ООО «Европа плюс Чебоксары» об отсутствии нарушения законодательства в связи с не превышением допустимой нормы распространения рекламы - 20% времени вещания в течение суток, Комиссией отклоняются, поскольку факты и доказательства, на основании которых были сделаны выводы Управления, подтверждены материалами дела.

При указанных обстоятельствах, объем рекламы необходимо рассчитывать, исходя из времени вещания конкретного радиоканала в сутки.

В результате изучения документов и доказательств, представленных в материалы дела, Комиссия пришла к выводу, что продолжительность фактического вещания радиоканала и рекламы в эфире радиоканала «Ретро - FM Чебоксары» составила следующие.

Общий объем вещания радиоканала «Ретро - FM Чебоксары» за 30.08.2019 в течение суток составил 1 час 56 минут, общая продолжительность рекламных сообщений составила 33 минуты, что составляет 28,4% от общего объема вещания радиоканала «Ретро - FM Чебоксары» за 30.08.2019.

Общий объем вещания радиоканала «Ретро - FM Чебоксары» за 31.08.2019 составил 30 минут 16 секунд в течение суток, общая продолжительность рекламных сообщений составила 16 минут 36 секунд, что составляет 54,8% от общего объема вещания радиоканала «Ретро - FM Чебоксары» за 31.08.2019.

Общий объем вещания радиоканала «Ретро - FM Чебоксары» за 01.09.2019 составил 20 минут 34 секунды в течение суток, общая продолжительность рекламных сообщений составила 8 минут 54 секунды, что составляет 43% от общего объема вещания радиоканала «Ретро - FM Чебоксары» за 01.09.2019.

Согласно части 2 статьи 15 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 20% времени вещания в течение суток.

В данном случае установлено, что в эфире радиоканала «Ретро FM» в вышеуказанный период времени распространялась реклама с нарушением требований части 2 статьи 15 Закона о рекламе.

Из разъяснения ФАС России (письмо от 08.10.2015 N АК/5486/15 "О порядке расчета объема рекламы в радиопрограммах") следует.

Понятие радиопрограммы содержится в статье 2 Закона «О СМИ», в соответствии с которой под радиопрограммой понимается совокупность периодических аудиосообщений и материалов (передач), имеющая постоянное наименование (название) и выходящая в свет (в эфир) не реже одного раза в год.

Согласно той же статье под радиоканалом понимается сформированная в соответствии с сеткой вещания (программой передач) и выходящая в свет (эфир) под постоянным наименованием (названием) и с установленной периодичностью совокупность радиопрограмм и (или) соответственно иных звуковых сообщений и материалов. Правила, установленные настоящим Законом и другими законодательными актами Российской Федерации для радиопрограммы, применяются в отношении радиоканала, если иное не установлено настоящим Законом.

При этом нормы статьи 31 Закона "О СМИ" предусматривают возможность осуществления радиовещания на основании лицензии на вещание, выданной федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации.

В случае вещания на одной частоте двух и более радиопрограмм, на вещание которых выдана соответствующая лицензия, объем рекламы в радиопрограмме рассчитывается для каждой радиопрограммы, исходя из времени вещания данного средства массовой информации в сутки.

Соответственно, объем рекламы в каждой радиопрограмме как средстве массовой информации, не должен превышать 20 процентов времени вещания данной радиопрограммы в сутки (за исключением случая, если такая радиопрограмма зарегистрирована как специализирующаяся на сообщениях и материалах рекламного характера).

При этом, в объем рекламы, транслирующейся 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).

Кроме того, данным письмом ФАС России разъясняет, что в случае превышения установленного объема рекламы в радиопрограмме ответственность за данное нарушение в силу части 7 статьи 38 Федерального закона "О рекламе" несет рекламодатель.

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Закона о рекламе).

По мнению ФАС России, таким рекламодателем может выступать владелец лицензии на вещание средства массовой информации, объем трансляции рекламы в котором, превысил установленную Законом норму.

Материалами дела установлено, что ООО «Европа плюс Чебоксары» является учредителем радиоканала «Ретро – ФМ Чебоксары» и держателем лицензии серии от 31.12.2013 серии РВ № 24866 на осуществление вещания данного радиоканала.

Радиоканал «Ретро – ФМ Чебоксары», согласно выписки из реестра зарегистрированных средств массовой информации, имеет тематику и (или) специализацию: информационная, музыкально – развлекательная, реклама в соответствии с законодательством Российской Федерации о рекламе. Поскольку ООО «Европа плюс Чебоксары» не является средством массовой информации, специализирующимся на распространении рекламных сообщений, ООО «Европа плюс Чебоксары» должно нести ответственность в случае нарушения требований части 2 статьи 15 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 7 статьи 38 Закона о рекламе установлено, что ответственность за нарушение требований части 2 статьи 15 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Закона о рекламе).

Рекламодателем, в данном случае, является ООО «Европа плюс Чебоксары».

При этом, в материалах дела отсутствуют доказательства устранения выявленного нарушения требований части 2 статьи 15 Закона о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения Закона

о рекламе, Комиссии

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, распространяемую 30.08.2019 (00.00 - 24.00), 31.08.2019 (00.00 - 24.00), 01.09.2019 (00.00 - 24.00) на частоте 103, 5 МГц г. Чебоксары в эфире радиоканала «Ретро – ФМ Чебоксары», нарушающей часть 2 статьи 15 Закона о рекламе в связи с превышением 20% времени вещания рекламы в течение суток,

2. Признать ООО «Европа плюс Чебоксары» (ОГРН/ИНН 1172130011294/2130191310, местонахождение: 428021 г.Чебоксары, ул.Ленинградская, д.36, офис 604) нарушившим часть 2 статьи 15 Закона о рекламе.

3. Выдавать ООО «Европа плюс Чебоксары» предписание о прекращении нарушения части 2 статьи 15 Закона о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Европа плюс Чебоксары».

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

Решение в соответствии со статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации может быть обжаловано в арбитражный суд.