П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о вынесении предупреждения

город Омск Дело № 055/04/14.3-864/2019

23 октября 2019 года

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) (…), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 09 октября 2019 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении главного инженера общества с ограниченной ответственностью телерадиокомпания «Антенна-7», местонахождение: 644030 , г. Омск, ул. Демьяна Бедного, д. 152, ОГРН 1175543007771, ИНН 5505055346 (далее – ООО ТРК «Антенна-7», Общество) (…),

в отсутствие (…), извещенного надлежащим образом (ходатайство от 21.10.2019),

У С Т А Н О В И Л А:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 17.09.2019 по делу № 055/05/14-620/2019 реклама, распространенная ООО ТРК «Антенна-7», была признана ненадлежащей, нарушающей требования части 12 статьи 14 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Настоящее дело об административном правонарушении было возбуждено протоколом от 09.10.2019 № 055/04/14.3-864/2019.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела установлено следующее.

В Омское УФАС России из Управления Роскомнадзора по Омской области поступило обращение гражданина (…) по вопросу громкости звука при трансляции рекламы в эфире телеканалов.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный

надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе.

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в целях рассмотрения обращения Омским УФАС России была произведена запись эфира телеканала «ТВ Центр – Антенна 7» для проведения измерения соотношения уровня громкости рекламы, сообщения о последующей трансляции рекламы и среднего уровня громкости прерываемой ими телепрограммы.

Запись эфира телеканала «ТВ Центр – Антенна 7» (телепередача «Мой герой») осуществлена сотрудником Омского УФАС России 17 апреля 2019 года в период с 00:45 по 01:10 часов в помещении Омского УФАС России (пр-кт К. Маркса, 12 А, г. Омск, 644010).

Источник записи сигнала - эфирное аналоговое вещание.

Ссылка на запись телепрограммы: yadi.sk/i/5d_j7c1zCe6lOw.

Вышеуказанная запись вместе с Актом от 29 мая 2019 г. об осуществлении записи телепрограммы была направлена в ФАС России для проведения проверки соблюдения требований части 12 статьи 14 Федерального закона «О рекламе» при трансляции рекламы на телеканале «ТВ Центр – Антенна 7».

Согласно части 12 статьи 14 Федерального 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 телепрограммы или телепередачи. Соотношение уровня громкости звука рекламы и уровня громкости звука прерываемой ею телепрограммы или телепередачи определяется на основании методики измерения уровня громкости звука рекламы в телепрограммах и телепередачах, 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 телепрограммы или телепередачи 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 проверок соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе в соответствии со статьей 35.1 настоящего Федерального закона.

Методика измерений соотношения уровня громкости рекламы и среднего уровня громкости прерываемой рекламой теле- и радиопрограммы, утверждена Приказом ФАС России от 22.05.2015 № 374/15 (далее - Методика).

В соответствии с пунктом 7 Методики измерение громкости звукового сопровождения каждого из указанных в Методике 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.

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

Измерение уровня громкости записи телеканала «ТВ Центр – Антенна 7» производилось специалистами ФАС России с помощью средства измерения программно-аппаратного комплекса «АСК-громкость» (свидетельство об утверждении типа средств измерений RU.E.36.002.A N 58595, свидетельство о поверке № 3/340-1915-19 действительно до 30 июня 2020 года).

Измерение проводилось в отношении записи вышеуказанной телепрограммы, разделенной с помощью программы видео редактора VSDC Free Video Editor на аудиофрагменты.

ФАС России в адрес Омского УФАС России представлен Протокол № 955144 от 05.07.2019 измерений уровней громкости аудиофрагментов телеканала «ТВ Центр – Антенна 7», из которого следует, что при измерении соотношения уровня громкости звука рекламы, анонсов и сообщений о рекламе над уровнем громкости звука прерываемой ими телепрограммы превышение более чем на 1,5 дБ выявлено в следующих случаях:

1. Уровень громкости звука фрагмента: 3_сообщение о рекламе_1.wav превышает уровень громкости звука фрагмента: 1_дорекламный фрагмент_1.wav на 2,2 дБ.

2. Уровень громкости звука фрагмента: 5_сообщение о рекламе_2.wav превышает уровень громкости звука фрагмента: 1_дорекламный фрагмент_1.wav на 2,4 дБ.

3. Уровень громкости звука фрагмента: 3_сообщение о рекламе_1.wav превышает уровень громкости звука фрагмента: 6_пострекламный фрагмент_1.wav на 2,5 дБ.

4. Уровень громкости звука фрагмента: 5_сообщение о рекламе_2.wav превышает уровень громкости звука фрагмента: 6_пострекламный фрагмент_1.wav на 2,7 дБ.

Таким образом, при распространении сообщений о последующей трансляции рекламы на телеканале «ТВ Центр – Антенна 7» в период с 00:45 по 01:10 часов 17 апреля 2019 года выявлены признаки нарушения части 12 статьи 14 Федерального закона «О рекламе».

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

ООО «ТРК Антенна -7» представило письменные пояснения:

«ООО «Телерадиокомпания «Антенна 7» является держателем лицензии на осуществление телевизионного вещания ТВ 20429 от 05.04.2012, в соответствии с которой общий объем вещания в неделю составляет 168 часов, из них вещание СМИ «Антенна 7» составляет 20 часов в неделю, вещание СМИ «ТВ Центр-Москва» составляет 148 часов в неделю.

Между ООО «Телерадиокомпания «Антенна 7» и АО «ТВ Центр» был заключен договор № 2019/180/172 от 21.03.2019 на оказание услуг по распространению телеканала «ТВ Центр-Москва» на территории г. Омска в соответствии с лицензией на осуществление телевизионного вещания…

Исходя из положений указанного договора, у ООО «Телерадиокомпания «Антенна 7»,

которое распространяет телеканал на территории Омска, отсутствует право на изменение или редактирование сформированного сигнала телепрограммы «ТВ Центр – Москва».

В проверяемый период 17 апреля 2019 года с 00.45 по 01.10 в эфире транслировалась передача СМИ «ТВ Центр – Москва», сообщения о последующей трансляции рекламы и центральная реклама, распространяемая при вещании СМИ «ТВ Центр-Москва», не подлежащая исключению из эфира или замене на иные аудиовизуальные произведения.

Считаем, что рекламораспространителем в проверяемый УФАС период является АО «ТВ Центр» (вх. № 8108 от 08.08.2019).

В соответствии с условиями Договора ООО «ТРК «Антенна 7» за вознаграждение оказывает АО «ТВ Центр» услуги по распространению телеканала на территории г. Омска и Омской области, срок оказания услуг с 01.04.2019 по 31.05.2019.

Распространение – телевизионное вещание телеканала согласно лицензии на осуществление телевизионного вещания и включающее в себя прием, преобразование, усиление и последующую одноразовую передачу в эфир радиосигнала.

Согласно материалам дела ООО «ТРК «Антенна 7» *«для вещания телевизионного канала, в нашем тракте для выравнивая звука используется процессор громкости «Aero.lite», который позволяет выравнивать перепады громкости до установленных норм»* (пояснения вх. № 8108 от 08.08.2019).

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

ООО «ТРК «Антенна 7» как лицо, являющееся держателем лицензии на вещание на территории города Омска и Омской области, взявшее на себя обязательства в соответствии с Договором по распространению телеканала «ТВ Центр-Москва», зная о специфике процесса вещания, имеющее техническую возможность контролировать уровень громкости посредством прибора («Aero.lite»), обязано было должным образом выполнять требования законодательства относительно уровня громкости при вещании телеканала, является рекламораспространителем.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 12 статьи 14 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, 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 - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В силу пункта 15 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 в соответствии с частью 3 статьи 2.1 КоАП РФ в случае совершения

юридическим лицом административного правонарушения и выявления конкретных должностных лиц, по вине которых оно было совершено (статья 2.4 КоАП РФ), допускается привлечение к административной ответственности по одной и той же норме как юридического лица, так и указанных должностных лиц.

Приказом № 108 от 02.11.2009 (…) принят на работу.

Согласно должностной инструкции главный инженер: (...)

При этом несет ответственность за ненадлежащее исполнение своих должностных обязанностей.

Таким образом, главный инженер ООО ТРК «Антенна-7» (…), имея возможность для соблюдения требований части 12 статьи 14 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является: г. Омск.

Временем совершения административного правонарушения является дата распространения ненадлежащей рекламы, а именно: 17.04.2019.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение главным инженером ООО ТРК «Антенна-7» (…) установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело 055/04/14.3-864/2019, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность главного инженера ООО ТРК «Антенна-7» (…) (статьи 4.2, 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно частям 1, 2, 3 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России https://rmsp.nalog.ru от 22.10.2019 № ЮЭ9965-19-6983864 ООО ТРК «Антенна-7» является субъектом малого и среднего предпринимательства – малое предприятие (дата внесения сведений в реестр 10.03.2017).

Оценив характер и обстоятельства совершенного главным инженером ООО ТРК «Антенна-7» (…) административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать главного инженера общества с ограниченной ответственностью телерадиокомпания «Антенна-7» (ОГРН 1175543007771, ИНН 5505055346) (…) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к нему меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде предупреждения за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 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 вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.