Постановление

по делу № 012/04/14.3-584/2019 об

административном правонарушении

«01» ноября 2019 года г. Йошкар-Ола

Заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России), рассмотрев протокол от «27» сентября 2019 года и материалы дела № 012/04/14.3-584/2019 об административном правонарушении, возбужденного в отношении Д. по факту распространения ненадлежащей рекламы оказания услуг по подключению кабельного телевидения Дом.ru с формулировкой «В 2019 году в России перестанет работать эфирное ТВ», распространенную в почтовые ящики жилого дома, расположенного по адресу ул. Яна Крастыня, д. 6Б, г. Йошкар-Ола, поскольку в ней нарушены требования пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствии лица, надлежащим образом уведомленного о дате, времени, месте рассмотрения дела,

УстановилА:

Марийским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 012/04/14.3-584/2019 в отношении Д. по факту нарушения пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Протокол об административном правонарушении составлен ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ в отсутствии лица, участвующего в деле, надлежащим образом уведомленного о дате, времени, месте составления протокола об административном правонарушении.

Копия протокола № 012/04/14.3-584/2019 об административном правонарушении от 27.09.2019 (исх. № 03-07/6145) с указанием даты, времени, места рассмотрения дела об административном правонарушении

направлена по адресу места регистрации Д. В адрес лица 12.09.2019 направлено уведомление о составлении протокола (исх. № 03-21/5842), а также телеграмма с указанием даты, времени, места составления протокола об административном правонарушении.

В связи с отсутствием надлежащего извещения Д., определением от 07.10.2019 рассмотрение дела об административном правонарушении отложено на 01.11.2019 в 09 час. 00 мин. Копия определения (исх. № 03-07/6408) направлена по адресу места регистрации Д. Кроме того, по адресу места регистрации лица 28.10.2019 направлена телеграмма с указанием даты, времени, места рассмотрения дела об административном правонарушении.

Таким образом, на момент рассмотрения дела № 012/04/14.3-584/2019 об административном правонарушении лицо, участвующее в деле, надлежащим образом уведомлены о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Марийским УФАС России в ходе мониторинга рекламы, распространяемой на территории г. Йошкар-Олы, выявлена реклама, содержащая признаки нарушения законодательства о рекламе, распространенная в почтовые ящики жилого дома, расположенного по адресу ул. Яна Крастыня, д. 6Б, г. Йошкар-Ола.

По факту размещения указанной рекламы Марийским УФАС России возбуждено дело о нарушении законодательства о рекламе №012/05/5-455/2019 по признакам нарушения пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Решением Комиссии Марийского УФАС России от 12.09.2019 по делу №012/05/5-455/2019 указанная реклама признана ненадлежащей, поскольку она нарушает требования пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Так, согласно статье 3 Закона 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.

Под объектом рекламирования понимают 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.

Из анализа текста рассматриваемой рекламы следует, что объектом

рекламирования выступает услуга по подключению кабельного телевидения Дом.ru.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, так как распространена на фасаде здания у входа в магазин, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

В соответствии со статьей 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной; недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 2 части 3 статьи 5 Закона 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 указано, что в 2019 году в России перестанет работать эфирное ТВ. Вместе с тем, данные сведения являются недостоверными на основании следующего.

Так, в рамках реализации государственной программы Российской Федерации «Информационное общество (2011 – 2020)» решением Правительственной комиссии по развитию телерадиовещания от 29.11.2018 утверждены План перехода Российской Федерации на цифровое телевизионное вещание и План поэтапного отключения аналогового вещания обязательных общедоступных телерадиоканалов в субъектах Российской Федерации. Согласно Плану поэтапного отключения аналогового вещания обязательных общедоступных телерадиоканалов в субъектах Российской Федерации, в Республике Марий Эл эфирное аналоговое обязательных общедоступных телерадиоканалов прекращено 03 июня 2019 года.

К обязательным общедоступным телеканалам и (или) радиоканалам относятся:

1. общероссийские обязательные общедоступные телеканалы и радиоканалы, перечень которых утверждает Президент Российской Федерации в целях сохранения и обеспечения единого информационного пространства Российской Федерации;

2. телеканалы, получившие право на осуществление эфирного цифрового наземного вещания с использованием позиций в мультиплексах на всей территории Российской Федерации.

Указом Президента Российской Федерации №715 «Об общероссийских обязательных общедоступных телеканалах и радиоканалах» от 24 июня 2009 года утвержден Перечень общероссийских обязательных общедоступных телеканалов: «Первый канал», «Телеканал «Россия» (Россия-1), «Матч ТВ», «Телеканал «Россия – Культура» (Россия-К), «Российский информационный канал «Россия-24» (Россия-24), «Карусель», «Петербург – 5 канал», «Телекомпания НТВ», «Общественное телевидение России», «ТВ-ЦЕНТР Москва» — и радиоканалов: «Вести ФМ», «Маяк», «Радио России».

Вместе с тем, телеканалы, не относящиеся к обязательным общедоступным имеют право продолжить эфирное аналоговое вещание.

В связи с указанным, рассматриваемое утверждение о том, что «В 2019 году в России перестанет работать эфирное ТВ» является недостоверным в связи с тем, что на территории Российской Федерации меняется лишь вид транслируемого в эфир сигнала с аналогового на цифровой. При этом, вещатели, не попавшие в 1-й и 2-й мультиплексы имеют возможность продолжить эфирное вещание.

Указанное также подтверждается письмом Управления Роскомнадзора по Республике Марий Эл от 19.03.2019 № 1446-03/12.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит недостоверные сведения относительно работы эфирного ТВ на территории России в 2019 году, что создает недостоверное восприятие рекламы ее потребителями и нарушает требования пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно пунктам 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании выписки из реестра Российской системы и плана нумерации номер абонента 8…, указанный в качестве контактного в рассматриваемой рекламе, принадлежит номерной ёмкости ПАО «МегаФон».

Согласно представленным ПАО «МегаФон» сведениям, данный номер выделен Д. на основании договора на оказание услуг связи № GF0002599836 от 02.10.201.

Согласно письменным пояснениям Д. вх. № 5800 от 30.05.2019 между ним и АО «ЭР-Телеком Холдинг» заключен договор подряда № 051-ПП от 01.11.2018, в соответствии с которым Д. обязывается выполнять работы по принятию заявок на заключение с потенциальными абонентами общества договоров и

(или) заказов на оказание услуг связи потенциальным потребителям в том числе от имени и в интересах АО «ЭР-Телеком Холдинг» осуществлять поиск абонентов и заключать с ними договоров на предоставление услуг связи: для целей кабельного вещания «Дом.ru», цифрового интерактивного телевидения «Дом.ru TV», телематические услуги, услуги по передаче данных и т.д.

В целях выполнения обязательств по заключенному договору подряда, в том числе поиска и привлечения потенциальных абонентов услуг связи, Д. были изготовлены и распространены рассматриваемые листовки.

Так, Д. указал, что рассматриваемая листовка была изготовлена и распространена лицом самостоятельно в целях информирования потенциальных и действующих абонентов АО «ЭР-Телеком Холдинг» о возможностях предоставления соответствующих услуг и принятию Д. заявок на подключение к соответствующим услугам связи и заключение договоров на оказание услуг связи.

Согласно письменным пояснениям АО «ЭР-Телеком Холдинг» от 18.06.2019 № ЙШК-02-05-250, от 04.07.2019 № ЙШК-02-05-276 для целей продвижения предоставляемых обществом услуг связи на рынке городе Йошкар-Олы общество использует маркетинговые коммуникации с потенциальными потребителями в том числе в форме листовок. В связи с чем, АО «ЭР-Телеком Холдинг» выступает в качестве рекламодателя, а рекламопроизводителями и рекламораспространителями выступают третьи лица, с которыми заключены соответствующие договоры.

Приказом АО «ЭР-Телеком Холдинг» от 09.01.2019 № ЙШК-02-02-02 «Об утверждении макетов рекламной кампании на январь-март 2019 г. в филиале в г. Йошкар-Ола АО «ЭР-Телеком Холдинг» утвержден макет рекламной кампании «Переход на цифровое вещание» на период с 09.01.2019 по 31.03.2019. Приложением к указанному приказу утвержден макет рекламной кампании следующего содержания: «В 2019 году Россия переходит на цифровое эфирное вещание. Успевай подключить кабельное телевидение Дом.ru. 53 канала. Без приставки. Без антенны. Подключите 1 р. Подробнее».

Таким образом, в рассматриваемой рекламе искажен утвержденный обществом макет рекламы.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Из анализа представленных документов и сведений, антимонопольный орган приходит к выводу, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является АО «ЭР-Телеком Холдинг», рекламопроизводителем и рекламораспространителем – Д.

Вместе с тем, частью 8 статьи 38 Закона о рекламе установлено, что

рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6, 7 данной статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Недостоверные сведения, исказившие достоверность рекламной информации, были указаны вследствие ненадлежащего исполнения рекламопроизводителем Д . обязанностей по надлежащему производству рекламы.

Таким образом, в действиях Д. установлено нарушение пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, выразившееся в распространении недостоверной рекламы оказания услуг по подключению кабельного телевидения Дом.ru с формулировкой «В 2019 году в России перестанет работать эфирное ТВ», распространенной в почтовые ящики жилого дома, расположенного по адресу ул. Яна Крастыня, д. 6Б, г. Йошкар-Ола, с искажением информации, которое приводит к достоверному восприятию рекламы.

Ответственность за нарушение требований статьи 5 Закона о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламопроизводителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан от двух тысяч до двух тысяч пятьсот рублей.

В силу части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

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

Одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении, является виновность лица в совершении административного правонарушения (статья 26.1 КоАП РФ).

В силу статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. 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.

Лицо может быть признано невиновным в совершении административного правонарушения, если представит доказательства того, что им были предприняты все необходимые и достаточные меры для предотвращения правонарушения.

Антимонопольным органом установлено, что Д. при должной внимательности и осмотрительности при размещении рекламы мог предвидеть последствия - возможность нарушения законодательства о рекламе, имел возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предпринял всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства о рекламе.

Антимонопольный орган, на основе собранных по делу доказательств, приходит к выводу, что вина Д. в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе установлена.

Место совершения административного правонарушения: ул. Яна Крастыня, д. 6Б, г. Йошкар-Ола.

Время совершения административного правонарушения: 22.02.2019 – дата обнаружения листовок.

Состав административного правонарушения, совершенного Д., образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;

- объективная сторона — производство и распространение рекламы с нарушением пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе;

- субъект правонарушения – Д.;

- субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у Д. имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного пра вонарушения и факт его совершения Д.

Кроме того, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном

правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ) не установлено.

Дополнительно должностным лицом Марийского УФАС России исследован вопрос о малозначительности.

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

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Совершенное Д. правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающей специальными познаниями.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное Д. правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его

малозначительным.

По смыслу части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В ходе рассмотрения дела обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность не установлены.

Основания для применения статьи 4.1.1 КоАП РФ также не установлены.

Таким образом, должностное лицо, считает возможным назначить Д. административное наказание в виде штрафа в минимальном размере санкции ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ в сумме 2 000 (двух тысяч) рублей.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.9, 2.10, 3.4, 4.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ,

постановила:

Привлечь Д . к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде штрафа в размере **2 000 (две тысячи) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП Р Ф сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты счетов для перечисления штрафа:

администратор поступлений в бюджет – Марийское УФАС России

ИНН 1215026787 КПП 121501001 ОКТМО 88701000

наименование получателя – УФК по Республике Марий Эл (Марийское УФАС России)

Банк получателя - Отделение — НБ Республика Марий Эл

БИК банка 048860001, счет получателя 40101810922020016001,

КБК 161 1 16 26000 01 6000 140

УИН 16100500000000293859

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 данной статьи должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренный частью 1 статьи 20.25 данного Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП Р Ф 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 –

начальник отдела