

Директору АО «ТВК»

Т.

юридический адрес: "..."

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № 017/04/14.3-187/2020

25 сентября 2020 года
Кызыл,

Г.

ул. Комсомольская, 122А, каб. № 7

Резолютивная часть постановления объявлена 24 сентября 2020 года

Постановление изготовлено в полном объеме 25 сентября 2020 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) "...", руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 11.09.2020 года и иные материалы дела № 017/04/14.3-187/2020 об административном правонарушении в отношении должностного лица – директора Акционерного общества «ТВК» Т. (в момент совершения административного правонарушения) (далее – директор АО «ТВК» Т.), "... г.р., уроженец "..., паспорт серии "... номер "..., выданный "... от ..." года, зарегистрированный по адресу: "...", по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело № 017/04/14.3-187/2020 рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного должностного лица – директора АО «ТВК» Т. (в момент совершения административного правонарушения) (отчет об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80085752443035, отчет о доставке телеграммы от 24.09.2020 года вх. № 5051), в присутствии А. (далее – представитель директора АО «ТВК»), действующей на основании ордера № "... " от "... " года.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении № 017/04/14.3-187/2020 представитель директора АО «ТВК» выразила не согласие с решением Тывинского УФАС России по делу № 017/05/15-10/2020, по мнению которого Комиссией не верно применены нормы части 11 статьи 15 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), поскольку требования указанной выше статьи применяются к превышению громкости исключительно рекламы над прерываемой радиопрограммы, а не к логотипу радиоканала.

Также, представитель директора АО «ТВК» просила заменить административное наказание, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, на предупреждение, в связи с тем, что Общество, должностным лицом которого является Т., является субъектом малого предпринимательства.

В подтверждение своих доводов представитель АО «ТВК» предоставила сведения из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства.

Изучив материалы дела № 017/04/14.3-187/2020, выслушав устные пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, прихожу к следующему.

Событие административного правонарушения: нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе, а именно нарушение требований части 11 статьи 15 Закона о рекламе.

Данное нарушение законодательства о рекламе установлено решением Тывинского УФАС России от 12.08.2020 года по делу № 017/05/15-10/2020.

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением [части 11 статьи 15](#) Закона о рекламе при трансляции рекламы на радиостанции «Голос Азии» Тывинским УФАС России 04.06.2020 года в период с 09 часов 28 минут до 10 часов 34 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 04.06.2020 года, составленным должностным лицом Тывинского УФАС России была направлена в ФАС России (письмо Тывинского УФАС России от 05.06.2020 года исх. № 4-3090) для измерения предоставленной записи радиостанции «Голос Азии» на соответствие требованиям части 11 статьи 15 Закона о рекламе.

В адрес Тывинского УФАС России от 26.06.2020 года (вх. № 3598) поступило письмо ФАС России о результатах проведенного измерения представленной записи с приложением протокола измерений уровней громкости аудиофрагментов от 16 июня 2020 года.

Измерение уровня громкости проводилось посредством использования программно-аппаратного комплекса "АСК-громкость" (свидетельство об утверждении типа средств измерений RU.E.311478 № 60512-15, свидетельство о поверке № 3/340-0758-20 действительно до 11.05.2021 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 30 фрагментов:

1. Логотип_1;
2. Межрекламный фрагмент_1;
3. Логотип_2;
4. Межрекламный фрагмент_2;
5. Логотип_3;
6. Межрекламный фрагмент_3;
7. Логотип_4;

8. Сообщение о рекламе_1;
9. Блок рекламы _1;
10. Пострекламный фрагмент_1;
11. Дорекламный фрагмент_1;
12. Логотип_5;
13. Межрекламный фрагмент_4;
14. Логотип_6;
15. Межрекламный фрагмент_5;
16. Иная информация о радиоканале_1;
17. Блок рекламы_2;
18. Межрекламный фрагмент_6;
19. Логотип_7;
20. Пострекламный фрагмент_2;
21. Дорекламный фрагмент_2;
22. Сообщение о рекламе_2;
23. Блок рекламы_3;
24. Логотип_8;
25. Межрекламный фрагмент_7;
26. Логотип_9;
27. Пострекламный фрагмент_3;
28. Дорекламный фрагмент_3;
29. Логотип_10;
30. Пострекламный фрагмент_4.

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.

Результаты попарного сравнения уровней громкости звука фрагментов выявили, что уровень громкости звука фрагмента «Логотип_1» превышает уровень громкости звука фрагмента «Межрекламный фрагмент_1» на 1,7 дБ.

По данному факту определением Тывинского УФАС России от 02.07.2020 года возбуждено дело № 017/05/15-10/2020 в отношении АО «ТВК» по признакам нарушения части 11 статьи 15 Закона о рекламе.

Определением от 02.07.2020 года были запрошены от АО «ТВК» письменные пояснения, сведения, документы по существу, возбужденного дела № 017/05/15-10/2020.

В адрес Тывинского УФАС России 24.07.2020 (вх. № 3932) от АО «ТВК»

были предоставлены копии следующих документов: устав, ИНН, ОГРН, лицензия на радиовещание, сетка вещания, протокол, паспорт директора. Кроме того, АО «ТВК» просило предоставить возможность ознакомиться с аудиозаписью эфира радиоканала «Голос Азии».

В этой связи, Тывинское УФАС России письмом от 27.07.2020 (исх. № 4-3951) направило АО «ТВК» ссылку в сети интернет для ознакомления с видеозаписью.

Вместе с тем, АО «ТВК» в материалы дела документов и пояснений относительно превышения громкости звука логотипа радиоканала над громкостью звука межрекламного фрагмента не предоставило.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 017/05/15-10/2020, 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 радиoproграммы или радиопередачи.

Соотношение уровня громкости звука рекламы и уровня громкости звука прерываемой ею радиoproграммы или радиопередачи определяется на основании методики измерения уровня громкости звука рекламы в радиoproграммах 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 радиoproграммы 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 силу части 14 статьи 15 Закона о рекламе указанное требование также распространяется на размещаемую в радиопрограммах информацию о радиопередачах, транслируемых по соответствующему радиоканалу, сообщения о названии радиопрограммы и частоте ее вещания, а также иную информацию о данной 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, логотипа, блоков рекламы и уровня громкости звука прерываемой ими радиопрограммы на радиоканале «Голос Азии» превышение более чем на 1,5 дБ выявлено в следующем случае:

уровень громкости звука фрагмента «Логотип_1» превышает уровень громкости звука фрагмента «Межрекламный фрагмент_1» на 1,7 дБ.

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 04.06.2020 года в период с 09 часов 28 минут до 10 часов 34 минут в г. Кызыл Республики Тыва выявлено превышение уровня громкости звука логотипа радиоканала над уровнем громкости звука межрекламного фрагмента.

Факт превышения уровня громкости звука логотипа радиоканала над уровнем громкости звука межрекламного фрагмента 04.06.2020 года в эфире радиоканала «Голос Азии» подтвержден материалами дела, а АО «ТВК» мотивированное пояснение причин, способствовавших превышению уровня громкости звука логотипа радиоканала, в адрес Тывинского УФАС России не представлено.

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 «ТВК» 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 «ТВК», осуществляя вещание 04.06.2020 в эфире радиоканала «Голос Азии», нарушило требования части 11 статьи 15 Закона о рекламе.

Доказательств, свидетельствующих о прекращении нарушения требований Закона о рекламе АО «ТВК» в материалы дела №

017/05/15-10/2020 не представлено, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу о необходимости выдачи АО «ТВК» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России от 12.08.2020 года по делу № 017/05/15-10/2020 АО «ТВК» признано нарушившим часть 11 статьи 15 Закона о рекламе.

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

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе 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.

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: превышение уровня громкости звука логотипа радиоканала над уровнем громкости звука межрекламного фрагмента.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 03.06.2020, в момент совершения административного правонарушения, директором АО «ТВК» являлся Т.

Таким образом, должностное лицо – директор АО «ТВК» Т. (в момент совершения административного правонарушения) совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно 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.

Определяя степень виновности директора АО «ТВК» Т. (в момент совершения административного правонарушения), следует отметить, что директор АО «ТВК» Т. (в момент совершения административного правонарушения) не выполнил установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность директора АО «ТВК» Т. (в момент совершения административного правонарушения) предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность директора АО «ТВК» Т. (в момент совершения административного правонарушения) является совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, впервые.

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 «ТВК» 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 «ТВК» Т. (в момент совершения административного правонарушения) 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 на радиоканале «Голос Азии» - 04 июня 2020.

Доводы представителя директора АО «ТВК» о том, что требования части 11 статьи 15 Закона о рекламе применяются к превышению громкости исключительно рекламы над прерываемой радиопрограммой, а не к логотипу радиоканала подлежат отклонению на основании следующего.

Пунктом 2 Методики установлено, что уровень громкости звука информации о телепередачах или радиопередачах, транслируемых по соответствующему телеканалу или радиоканалу (далее - анонсы), сообщения о названии радиопрограммы и частоте ее вещания, а также иной информации о данной телепрограмме или радиопрограмме, не должен превышать средний уровень громкости звука прерываемой ими телепрограммы или телепередачи либо радиопрограммы или радиопередачи.

Понятие радиопрограммы содержится в статье 2 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 года № 2124-1 «О средствах массовой информации», 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.

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.

Таким образом, фрагмент «Логотип 1» содержащий следующую

информацию: «Ты слушаешь Голос Азии» является объявлением наименования радиоканала, на которое применяются требования части 11 статьи 15 Закона о рекламе в силу статьи 2 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 года № 2124-1 «О средствах массовой информации».

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 Т., в момент совершения административного правонарушения должностное лицо – директор Акционерного общества «ТВК», виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.
2. Назначить Т., в момент совершения административного правонарушения должностное лицо – директор Акционерного общества «ТВК», по факту совершения им административного правонарушения, предусмотренного частью 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

"..."