

ЗАО «Пuls-Радио Йошкар-Ола»

ул. 70-летия Вооруженных сил, д. 20,

г. Йошкар-Ола, РМЭ, 424006

ул. Воинов Интернационалистов, д. 37,

г. Йошкар-Ола, РМЭ, 424033

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № **03-07/09-2017**

об административном правонарушении

«17» февраля 2017 года г. Йошкар-Ола

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл, рассмотрев протокол от 24 января 2017 года и материалы дела об административном правонарушении № 03-07/09-2017, возбужденного в отношении закрытого акционерного общества «Пuls-Радио Йошкар-Ола» (юридический адрес: ул. 70-лет Вооруженных сил, д. 20, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424006; ИНН 1215054914; ОГРН 1021200770007; КПП 121501001; дата регистрации: 09.12.2002) по факту нарушения части 10.1 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в распространении в эфире радиостанции «Блиц FM» - 105,5 FM ненадлежащей рекламы концерта группы «Князь» в г. Йошкар-Оле следующего содержания: «22 октября. Клуб «Стоун».

Юбилейный концерт группы «Князь». Всеми любимые и известные – хиты группы «Король и Шут». Легенда рока. Телефон в Йошкар-Оле 20-43-12» (решение Комиссии Марийского УФАС России от 23.11.2016 по делу №03-21/58-2016), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), представителя ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола» на основании доверенности,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) в ходе мониторинга обнаружена реклама концерта группы «Князь» в г. Йошкар-Оле, распространявшаяся в эфире радиостанции «Блиц FM» - 105,5 FM, содержащая признаки нарушения части 10.1 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», следующего содержания: «22 октября. Клуб «Стоун». Юбилейный концерт группы «Князь». Всеми любимые и известные – хиты группы «Король и Шут». Легенда рока. Телефон в Йошкар-Оле 20-43-12».

Антимонопольным органом возбуждено дело №03-21/58-2016 по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе.

Решением Комиссии Марийского УФАС России от 23.11.2016 по делу №03-21/58-2016 рассматриваемая реклама признана ненадлежащей.

Марийским УФАС России возбуждено дело №03-07/09-2017 об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ в отношении ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола» по факту нарушения части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе.

В адрес лица, привлекаемого к административной ответственности, 15.12.2016 исх. №03-07/9331 направлено уведомление о составлении протокола с указанием даты, времени и места составления протокола, которое получено обществом 22.12.2017, о чем свидетельствует почтовое уведомление.

Протокол об административном правонарушении №03-07/09-2017 от 24.01.2017 в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ в присутствии представителя ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола».

Копия протокола №03-07/09-2017 от 24.01.2017 направлена по юридическому адресу общества исх. №03-07/529 и получена 30.01.2017, о чем свидетельствует почтовое уведомление, а также вручена лично представителю ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола» в день составления

протокола.

02.02.2017 должностным лицом Марийского УФАС России вынесено определение об отложении и продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении №03-07/09-2017 в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств. Копия указанного определения исх. №03-07/841 направлена заказным письмом с уведомлением по юридическому и фактическому адресу ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола» и получена обществом по фактическому адресу 07.02.2017. Кроме того, представителю ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола» дата, время, место рассмотрения дела №03-07/09-2017 сообщены должностным лицом Марийского УФАС России 02.02.2017, о чем имеется соответствующая расписка.

Таким образом, на момент рассмотрения дела №03-07/09-2017 ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола» было надлежащим образом извещено о дате, времени и месте рассмотрения.

Протоколом установлено следующее.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) в ходе мониторинга обнаружена реклама концерта группы «Князь» в г. Йошкар-Оле, распространявшаяся в эфире радиостанции «Блиц FM» - 105,5 FM, содержащая признаки нарушения части 10.1 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», следующего содержания: «22 октября. Клуб «Стоун». Юбилейный концерт группы «Князь». Всеми любимые и известные – хиты группы «Король и Шут». Легенда рока. Телефон в Йошкар-Оле 20-43-12».

Антимонопольным органом возбуждено дело №03-21/58-2016 по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе.

Решением Комиссии Марийского УФАС России от 23.11.2016 по делу №03-21/58-2016 рассматриваемая реклама признана ненадлежащей по следующим основаниям.

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 рекламы следует, что объектом рекламирования выступает развлекательное мероприятие – концерт группы «Князь» 22 октября в клубе «Стоун» (г. Йошкар-Ола).

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, так как распространена посредством радиостанции, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

В соответствии с частью 10.1 статьи 5 Закона о рекламе не допускается размещение рекламы информационной продукции, подлежащей классификации в соответствии с требованиями Федерального закона от 29.12.2010 № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» (далее – ФЗ № 436), без указания категории данной информационной продукции.

В силу части 1 статьи 12 ФЗ № 436 обозначение категории информационной продукции знаком информационной продукции и (или) текстовым предупреждением об ограничении распространения информационной продукции среди детей осуществляется с соблюдением требований данного закона ее производителем и (или) распространителем с указанием цифры и знака «плюс» или соответствующего текстового предупреждения.

В соответствии с пунктом 5 статьи 2 ФЗ №436 информационная продукция – это предназначенные для оборота на территории Российской Федерации продукция средств массовой информации, печатная продукция, аудиовизуальная продукция на любых видах носителей, программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) и базы данных, а также информация, распространяемая посредством зрелищных мероприятий, посредством информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет», и сетей подвижной радиотелефонной связи.

Согласно пункту 3 статьи 2 ФЗ № 436 зрелищное мероприятие – демонстрация информационной продукции в месте, доступном для детей, и в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, в том числе посредством проведения театрально-зрелищных, культурно-просветительных и зрелищно-развлекательных мероприятий.

Классификация информационной продукции осуществляется в соответствии с требованиями ФЗ №436 по следующим категориям информационной продукции: 1) информационная продукция для детей, не достигших возраста шести лет; 2) информационная продукция для детей, достигших возраста шести лет; 3) информационная продукция для детей, достигших возраста двенадцати лет; 4) информационная продукция для детей, достигших возраста шестнадцати лет; 5) информационная продукция, запрещенная для

детей (информационная продукция, содержащая информацию, предусмотренную [частью 2 статьи 5](#) данного Федерального закона).

Исходя из положений названных норм, выступление конкретной музыкальной группы в конкретный день, указанный в рекламном сообщении, направлено на привлечение зрителей и поклонников к рекламируемому мероприятию. Следовательно, информация, которая может быть распространена посредством данного зрелищного мероприятия является информационной продукцией, подлежащей классификации в соответствии с требованиями ФЗ №436.

Следовательно, концерт группы «Князь» на основании пункта 3 статьи 2 ФЗ №436 относится к информационной продукции, подлежащей классификации в соответствии с требованиями данного закона.

В соответствии с требованиями части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе категория данной продукции должна быть обозначена в ее рекламе соответствующими цифрой, знаком или предупреждением о возрастных ограничениях распространения такой продукции среди детей.

В рассматриваемой рекламе развлекательного мероприятия – концерта группы «Князь», транслируемой в эфире радиостанции «Блиц FM» - 105,5 FM, отсутствует предупреждение о возрастных ограничениях.

Таким образом, данная реклама нарушает требования части 10.1 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.

Письмом от 01.11.2016 исх. №23 ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола» указало, что заявка на размещение спорной рекламы была сделана Б. в устной форме, текст разрабатывался менеджером общества.

В соответствии с пунктом 2.1. договора от 11.10.2016 №23, заключенным между ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола» и ИП Б. (заказчик), предприниматель поручает, а общество обязуется оказать ему услуги по размещению предоставленным заказчиком рекламных материалов, в том числе в эфире радиостанции «Пульс-Радио» 103,8 FM и «Блиц FM» 105,5 FM на условиях, предусмотренных договором, в соответствии с согласованными с заказчиком медиа-планами.

Пунктом 3.1.1. договора от 11.10.2016 №23 установлено, что ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола» обязано оказать индивидуальному предпринимателю услуги по размещению рекламных материалов в радио эфире в соответствии с медиа-планами с учетом реальной сетки вещания на момент выхода рекламных материалов в эфир.

В соответствии с пунктом 3.1.3. указанного договора общество имеет право не принимать к размещению на радио каналах Российской Федерации рекламные материалы, если они не соответствуют законодательству Российской Федерации о рекламе, а также стандартам качества, принятым на радио каналах Российской Федерации.

Согласно пункту 3.2.2. договора от 11.10.2016 №23 ИП Б. принимает на себя обязательство по предоставлению ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола» рекламных материалов с соблюдением требований законодательства Российской Федерации, в том числе с соблюдением требований Закона о рекламе и части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации.

В соответствии с медиа-планом (приложением №1 к договору от 11.10.2016 №23) установлен следующий период и время выхода спорной рекламы: с 12.10.2016 по 14.10.2016 и с 17.10.2016 по 21.10.2016 в 07:23; 07:48; 08:23; 08:48; 11:23; 11:48; 12:23; 12:48; 13:23; 13:48; 14:23; 14:48; 15:23; 15:48; 16:23; 16:48; 17:23; 17:48; 18:23; 18:48; 19:23, а также в период с 15.10.2016 по 16.10.2016 в 11:23; 11:48; 12:23; 12:48; 13:23; 13:48; 14:23; 14:48; 15:23; 15:48; 16:23; 16:48; 17:23; 17:48 и 22.10.2016 в 11:48; 12:23; 12:48; 13:23; 13:48; 14:23; 14:48; 15:23.

Об исполнении договора от 11.10.2016 №23 свидетельствуют акт от 31.10.2016 №350, квитанция от 31.10.2016 №000422.

Следовательно, рекламодателем спорной рекламы является ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе.

Ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена 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 юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч 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 части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Юридическое 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 ЗАО «Пuls-Радио Йошкар-Ола» при должной внимательности и осмотрительности при размещении рекламы могло предвидеть последствия - возможность нарушения законодательства о рекламе, имело возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предприняло всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства о рекламе.

Таким образом, вина ЗАО «Пuls-Радио Йошкар-Ола» в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе установлена.

Следовательно, распространение ЗАО «Пuls-Радио Йошкар-Ола» спорной рекламы в эфире радиостанции «Блиц FM» - 105,5 FM без указания знака информационной продукции образует состав правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл.

Время совершения административного правонарушения: 12.10.2016 по 22.10.2016 – период выхода рекламы в соответствии с медиа-планом (приложением №1 к договору от 11.10.2016 №23).

Состав административного правонарушения, совершённого ЗАО «Пuls-Радио Йошкар-Ола» и предусмотренного частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ, образуют:

Объект административного правонарушения - установленный порядок

производства, размещения и распространения рекламы.

Объективная сторона - действия ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола», направленные на доведение рекламы до потребителей с нарушением части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе.

Субъектом правонарушения является ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола».

Субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола» имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Таким образом, имеется состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении дела №03-07/09-2017 об административном правонарушении должностным лицом Марийского УФАС России был исследован вопрос о признании правонарушения малозначительным.

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.

Действия ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола» содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном

отношении общества к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе.

Совершенное ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола» 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.

Марийское УФАС России приходит к выводу, что совершенное правонарушение несет существенную угрозу правоохраняемым отношениям.

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

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не установлено.

Ответственность за нарушение требований части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

По смыслу части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 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 КоАП РФ 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.

В силу части 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.

Согласно сведениям и документам, представленным ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола», общество относится к субъектам малого предпринимательства в соответствии с критериями, установленными Федеральным законом от 24.07.2007 №209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации». Среднесписочная численность работников общества за 2015 год составила 10 человек, за 2016 год – 11 человек, доход без учета НДС за 2015 год составил 11 319 699 рублей, за 2016 год – 10 986 300 рублей.

Сведения о том, что ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола» ранее привлекалось за совершение аналогичного правонарушения, в материалах дела об административном правонарушении отсутствуют. Аналогично отсутствует документально подтвержденная информация о возникновении 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 при совершении рассматриваемого правонарушения, о наличии материального ущерба.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение является официальным предостережением лица о недопустимости противоправного поведения. Вынесение предупреждения является профилактической мерой, которая призвана побудить правонарушителя к добровольному исполнению нарушенной им же обязанности, способствовать выполнению им правовых обязанностей. Вместе с тем применение этой меры, как и других административных санкций, влечет для правонарушителя неблагоприятные правовые последствия. Субъект ответственности в течение года считается лицом, привлекавшимся к административной ответственности.

Должностное лицо Марийского УФАС России, оценив представленные доказательства в их совокупности, принимает во внимание вышеизложенные

конкретные обстоятельства совершения административного правонарушения, отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств и считает, что для достижения целей административного наказания, установленных частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ ЗАО «Пульс-Радио Йошкар-Ола» достаточно такой меры административного наказания как предупреждение.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.10, 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ, статьями 25, 33, 38 Закона о рекламе

ПОСТАНОВИЛА:

Привлечь закрытое акционерное общество «Пульс-Радио Йошкар-Ола» (юридический адрес: ул. 70-лет Вооруженных сил, д. 20, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424006; ИНН 1215054914; ОГРН 1021200770007; КПП 121501001; дата регистрации: 09.12.2002) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП 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 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.