

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

город Омск  
03 июля 2019 года

Дело  
№ 055/04/14.38-527/2019

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) (...), рассмотрев протокол ОГИБДД ОМВД России по Крутинскому району 55 00 № 754669 и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении (...),

в отсутствие (...),

### У С Т А Н О В И Л А:

В Омское УФАС России из ОГИБДД ОМВД России по Крутинскому району поступили (вх. № 6287 от 19.06.2019) протокол об административном правонарушении 55 00 № 754669 от 06.05.2019 и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении гражданина (...).

Из представленных материалов следует, что 06.05.2019 в 12 часов 10 минут на улице Ленина, д. 18 в р.п. Крутинка Омской области инспектором ДПС ОГИБДД ОМВД России по Крутинскому району лейтенантом полиции (...) был выявлен факт нарушения требований части 5 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

В соответствии с частью 6 статьи 20 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе») распространение звуковой рекламы с использованием транспортных средств, а также звуковое сопровождение рекламы, распространяемой с использованием транспортных средств, не допускается.

Запрет, установленный частью 6 статьи 20 Федерального закона «О рекламе», направлен на обеспечение безопасности дорожного движения. Нарушение этого запрета отвлекает внимание участников дорожного движения и связано с очевидной угрозой создания опасных (аварийных) ситуаций.

Согласно части 5 статьи 14.38 КоАП РФ распространение звуковой рекламы с использованием транспортных средств, а также звуковое сопровождение рекламы, распространяемой с использованием транспортных средств, -

влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до семи тысяч рублей; на юридических лиц - от сорока тысяч до ста тысяч рублей.

Объективная сторона правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.38 КоАП РФ, выражается в распространении звуковой рекламы с использованием транспортных средств, а также звуковое сопровождение рекламы, распространяемой с использованием транспортных средств.

Вместе с тем при рассмотрении материалов дела № 055/04/14.38-527/2019 установлено следующее.

1. Согласно части 2 статьи 28.2 КоАП РФ в протоколе об административном правонарушении указываются дата и место его составления, должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол, сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, фамилии, имена, отчества, адреса места жительства свидетелей и потерпевших, если имеются свидетели и потерпевшие, место, время совершения и событие административного правонарушения, статья настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации, предусматривающая административную ответственность за данное административное правонарушение, объяснение физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых возбуждено дело, иные сведения, необходимые для разрешения дела.

В силу части 4 статьи 28.2 КоАП РФ физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, должна быть предоставлена возможность ознакомления с протоколом об административном правонарушении. Указанные лица вправе представить объяснения и замечания по содержанию протокола, которые прилагаются к протоколу.

В случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола (часть 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ).

Согласно части 6 статьи 28.2 КоАП РФ физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, а также потерпевшему вручается под расписку копия протокола об административном правонарушении.

Толкование положений частей 4, 4.1, 6 статьи 28.2 КоАП РФ в их системной взаимосвязи позволяет прийти к выводу о том, что изменения сведений, ранее внесенных в протокол об административном правонарушении, производятся в присутствии лица, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении. В его отсутствие такие изменения могут быть внесены в названный

процессуальный акт только при наличии сведений о надлежащем извещении такого лица.

Иное толкование вышеприведенных норм КоАП РФ означало бы нарушение прав лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

Таким образом, указанными выше нормами лицу, привлекаемому к административной ответственности, обеспечивается правовая возможность для защиты прав и законных интересов и его непосредственное участие при составлении протокола по делу об административном правонарушении и внесении изменений в него. Административный орган не вправе в одностороннем порядке самовольно вносить изменения в указанный протокол.

Из материалов дела об административном правонарушении усматривается, что должностным лицом ОГИБДД ОМВД России по Крутинскому району в протокол 55 00 № 754669 от 06.05.2019 внесено изменение относительно фамилии лица, в отношении которого возбуждено дело об административном производстве, а именно: со (...) на (...); внесены время и дата совершения административного правонарушения, а именно: 12 часов 10 минут.

Данные обстоятельства подтверждаются протоколом об административном правонарушении, определением о внесении изменений в протокол об административном правонарушении от 08.06.2019.

Вместе с тем в материалах дела отсутствуют данные, свидетельствующие о том, что изменения в протокол об административном правонарушении были внесены в присутствии (...).

Отсутствуют и сведения об извещении названного лица о необходимости явки в подразделение ГИБДД для внесения изменений в названный протокол.

Должностное лицо ОГИБДД ОМВД России по Крутинскому району ограничилось лишь направлением в адрес (...) уведомления о уже внесенных изменениях в протокол об административном правонарушении.

Тем самым лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, оказалось лишенным предоставленных законом гарантий защиты его прав, поскольку не могло квалифицированно возражать и давать объяснения по существу внесенных изменений в указанный протокол.

Приведенные обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что изменения в протокол об административном правонарушении внесены должностным лицом с нарушением требований статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, что свидетельствует о нарушении порядка привлечения лица, в отношении которого возбуждено производство по делу об административном правонарушении, к административной ответственности и влечет нарушение права этого лица на защиту.

2. Кроме того, проанализировав протокол 55 00 № 754669 от 06.05.2019, должностное лицо усмотрело ошибки при его составлении, а именно: в графе «дата и время составления протокола» указано 06.05.2019 11 часов 57 минут, когда в графе «дата и время совершения административного правонарушения» указано 06.05.2019 12 часов 10 минут.

Таким образом, протокол об административном правонарушении был составлен до совершения самого административного правонарушения.

3. Согласно материалам дела, доказательством распространения звуковой рекламы является приложение в виде видеозаписи, фиксирующей факт совершения административного правонарушения.

Доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, устанавливают наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Эти данные устанавливаются протоколом об административном правонарушении, иными протоколами, предусмотренными настоящим Кодексом, объяснениями лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, показаниями потерпевшего, свидетелей, заключениями эксперта, иными документами, а также показаниями специальных технических средств, вещественными доказательствами (части 1 и 2 статьи 26.2 КоАП РФ).

В силу положений частей 1 и 4 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Вместе с тем при копировании на диск видеозапись была повреждена, ввиду чего доказательств распространения звуковой рекламы на рассмотрение дела об административном правонарушении не представлено.

Учитывая вышеизложенное, должностное лицо, рассматривающее дело, не может однозначно установить факт совершения гражданином (...) административного правонарушения.

Определение о назначении времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении было направлено по адресу регистрации (...), согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо хранится в почтовом отделении с пометкой «неудачная попытка вручения».

В соответствии с пунктом 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» «...по смыслу пункта 1 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ)».

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий (пункт 1 статьи 20 ГК РФ). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу».

Согласно части 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Таким образом, антимонопольным органом были предприняты необходимые действия для надлежащего уведомления (...) о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

На основании пункта 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

В силу части 1 статьи 28.9 КоАП РФ, при наличии хотя бы одного из обстоятельств, перечисленных в статье 24.5 КоАП РФ, должностное лицо, в производстве которого находится дело об административном правонарушении, выносит постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении до передачи дела на рассмотрение.

Учитывая, что протокол об административном правонарушении наряду с отсутствием обозначенного в нем приложения (диск с видеозаписью) является недопустимым доказательством по делу и не может быть использовано должностным лицом при вынесении постановления, дело об административном правонарушении № 055/04/14.38-527/2019, возбужденное по части 5 статьи 14.38 КоАП РФ, подлежит прекращению в связи с отсутствием наличия доказательств в действиях (...) состава вменяемого административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23.48, пунктом 2 части 1 статьи 24.5, пунктом 2 части 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

#### ПО С Т А Н О В И Л А:

Производство по делу об административном правонарушении № 055/04/14.38-527/2019, возбужденному в отношении (...) по части 5 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, прекратить.

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.

Заместитель руководителя управления

(...)