**ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 074/04/14.38-376/2024**

**об административном правонарушении**

28 марта 2024 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 074/04/14.38-376/2024, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя К<...> по факту распространения рекламы о проведении распродажи курток, плащей, пальто, ветровок, обуви по адресу: г. Магнитогорск, ул. Грязнова, 26 (ТЦ «Класс») на опоре знака дорожного движения, расположенного на участке по пр. Карла Маркса от ул. Грязнова до ул. Гагарина, с нарушением части 3 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие лица и (или) представителя с надлежащим образом оформленной доверенностью лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается данными с сайта «Почта России», согласно которым конверт, содержащий копию Определения об отложении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 074/04/14.38-376/2024 (от 13.03.2024 исх. № НМ/3665/24), вручен адресату 25.03.2024,

**УСТАНОВИЛ:**

Челябинским УФАС России рассмотрены материалы Отдела полиции «Правобережный» УМВД по г Магнитогорску Челябинской области (от 02.06.2023 вх. № 7276/23) по факту распространения рекламы о проведении распродажи курток, плащей, пальто, ветровок, обуви по адресу: г. Магнитогорск, ул. Грязнова, 26 (ТЦ «Класс») на опоре знака дорожного движения, расположенного на участке по пр. Карла Маркса от ул. Грязнова до ул. Гагарина, с признаками нарушения части 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со сведениями, представленными Администрацией г. Магнитогорска, лицом, осуществляющим продажу верхней одежды 16.03.2023 с 10:00 до 19:00 на 1 этаже торгового центра «Класс» является ИП К<...> К письменным пояснениям Администрацией г. Магнитогорска представлены, в том числе договор аренды нежилой площади от 10.03.2023, заключенный между АО «ТК «КЛАСС» и ИП К<...>

Челябинским УФАС России направлен запрос ИП К<...>(от 13.07.2023 исх. № АК/9262/23) о представлении необходимых документов и сведений, ответ на который в установленный срок не поступил.

Челябинским УФАС России направлены запросы ГИБДД УМВД России по г. Магнитогорску (от 14.09.2023 исх. № НМ/12403/23), ООО «МАГНИТОГОРСКИНВЕСТСТРОЙ» (от 21.09.2023 исх. № НМ/12900/23), в ответ на

которые поступили пояснения, в соответствии с которыми на данной опоре по адресу: г. Магнитогорск, ул. Грязнова, 47 расположен дорожный знак 3.27 «Остановка запрещена» со знаком дополнительной информации (табличкой) 8.24 «Работает эвакуатор». На момент проверки на данной опоре с дорожными знаками реклама отсутствует.

Запрашиваемые неоднократно документы и сведения ИП К<...> не представлены.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», под рекламой понимается 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.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования - 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.

Согласно части 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы на знаке дорожного движения, его опоре или любом ином приспособлении, предназначенном для регулирования дорожного движения, не допускается.

Таким образом, Федерального закона «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы на знаке дорожного движения, его опоре или любом ином приспособлении, предназначенном для регулирования дорожного движения.

На основании пункта 6.1 ГОСТ Р 52044-2003 «Наружная реклама на автомобильных дорогах и территориях городских и сельских поселений. Общие технические требования к средствам наружной рекламы. Правила размещения» средства наружной рекламы не должны быть размещены в границах коридора безопасности, в том числе на одной опоре с дорожными знаками и светофорами; на дорожных ограждениях и направляющих устройствах.

В силу пункта 4.2 ГОСТ Р 52289-2019 «Национальный стандарт Российской Федерации. Технические средства организации дорожного движения. Правила применения дорожных знаков, разметки, светофоров, дорожных ограждений и направляющих устройств» (далее - ГОСТ Р 52289-2019) не допускается размещать на знаках, на их оборотной стороне, светофорах и опорах, на которых они расположены, на путепроводах и надземных пешеходных переходах наружную рекламу, средства наружной рекламы и другие приспособления (устройства), не имеющие отношения к организации движения и не относящиеся к специальным техническим средствам, которые работают в автоматическом режиме и имеют функции фото- и киносъемки, видеозаписи, для обеспечения контроля за дорожным движением.

В соответствии с ГОСТ Р 52289-2019 к техническим средствам организации дорожного движения относятся: дорожные знаки, дорожная разметка, дорожные светофоры, а также боковые дорожные ограждения и направляющие устройства на автомобильных дорогах общего пользования, улицах и дорогах городов и сельских поселений.

Так, на опоре знака дорожного движения размещалась информация следующего содержания: «Куртки плащи пальто ветровки обувь РАСПРОДАЖА в связи с закрытием магазинов 16 марта четверг с 10:00 до 19:00 только один день г. Магнитогорск ул. Грязнова, 26 ТЦ «Класс» 1 этаж ДИСКОНТ распродажа одежды и обуви скидки на всё до 80% партнеры мероприятия … Купон на скидку в вашем почтовом ящике» с указанием логотипов партнеров мероприятия, стоимости на товары.

Размещаемая информация является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы:

- размещена в общественном месте, а именно на опоре дорожного знака;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к распродаже одежды и обуви;

- направлена на формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижение на рынке.

Объект рекламирования рассматриваемой рекламы является распродажа одежды и обуви 16 марта 2023 года по адресу: г. Магнитогорск ул. Грязнова, 26 ТЦ «Класс» 1 этаж.

Таким образом, распространяемая информация является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны жителей к распродаже одежды и обуви.

Согласно имеющимся материалам дела, в том числе пояснениями, фотографиями ГИБДД УМВД России по г. Магнитогорску, ООО «МАГНИТОГОРСКИНВЕСТСТРОЙ», реклама размещалась на опоре с дорожными знаками 3.27 «Остановка запрещена», 8.24 «Работает эвакуатор».

Вместе с тем, норма части 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» запрещает размещение рекламы на опоре знака дорожного движения.

Таким образом, реклама следующего содержания: «Куртки плащи пальто ветровки обувь РАСПРОДАЖА в связи с закрытием магазинов 16 марта четверг с 10:00 до 19:00 только один день г. Магнитогорск ул. Грязнова, 26 ТЦ «Класс» 1 этаж ДИСКОНТ распродажа одежды и обуви скидки на всё до 80% партнеры мероприятия … Купон на скидку в вашем почтовом ящике» с указанием логотипов партнеров мероприятия, стоимости на товары, распространяемая на опоре знака дорожного движения, содержит нарушение части 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель и рекламораспространитель

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

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

Согласно имеющимся материалам дела рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ИП К<...>

*Рассмотрев материалы дела № 074/04/14.38-376/2024 об административном правонарушении, должностное лицо Челябинского УФАС России приходит к следующим выводам.*

ИП К<...> направлено Уведомление о составлении протокола (от 19.01.2024 исх. № 07/646/24), а также запрошены документы и сведения, ответ на которое не поступил.

Протокол по делу № 074/04/14.38-376/2024 об административном правонарушении составлен 19 февраля 2024 года.

На рассмотрение дела № 074/04/14.38-376/2024 об административном правонарушении лицо, в отношении которого возбуждено дело, надлежащим образом уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении, не явилось, представителя с надлежащим образом оформленной доверенностью не направило, ходатайств и отводов не заявляло, запрошенные уведомлением документы и сведения не представило.

Ответственность за нарушение части 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.38 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.38 КоАП РФ размещение рекламы на опоре знака дорожного движения влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до двухсот тысяч рублей.

Объектом правонарушений по части 1 статьи 14.38 КоАП РФ являются общественные отношения в области осуществления предпринимательской деятельности и распространения рекламы.

Объективная сторона правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.38 КоАП РФ, выражена в нарушении ИП К<...>части 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе»

Субъектом правонарушения является ИП К<...>, являющийся рекламодателем и рекламораспространителем данной рекламы.

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

**Вина** ИП К<...> выразилась в ненадлежащем исполнении обязанности по соблюдению требований рекламного законодательства при распространении рекламы на опоре знака дорожного движения следующего содержания: «Куртки плащи пальто ветровки обувь РАСПРОДАЖА в связи с закрытием магазинов 16 марта четверг с 10:00 до 19:00 только один день г. Магнитогорск ул. Грязнова, 26 ТЦ «Класс» 1 этаж ДИСКОНТ распродажа одежды и обуви скидки на всё до 80% партнеры мероприятия … Купон на скидку в вашем почтовом ящике» с указанием логотипов партнеров мероприятия, стоимости на товары, что свидетельствует о нарушении части 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

С субъективной стороны рассматриваемый состав административного правонарушения характеризуются умышленной формой вины, т.е. лицо сознавало противоправный характер своего действия, предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий (прямой умысел) или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично (косвенный умысел).

Из материалов рекламного дела и дела об административном правонарушении следует, что ИП К<...> не предприняты достаточные меры для недопущения нарушения рекламного законодательства, по сути, ИП К<...> уклонился от обязанности по контролю за соответствием рассматриваемой рекламы требованиям рекламного законодательства.

В связи с чем, обстоятельств, как исключающих возможность соблюдения ИП К<...> требований рекламного законодательства, так и свидетельствующих о принятии всех зависящих от неё мер по соблюдению требований рекламного законодательства, не усматривается.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих ИП К<...> надлежащему соблюдению требований части 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе», не выявлено.

Таким образом, у ИП К<...> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований части 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

При таких обстоятельствах ИП К<...> признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.38 КоАП РФ.

Таким образом, в действиях ИП К<...> выразившихся в распространении рекламы на опоре знака дорожного движения, расположенного на участке по пр. Карла Маркса от ул. Грязнова до ул. Гагарина, следующего содержания: «Куртки плащи пальто ветровки обувь РАСПРОДАЖА в связи с закрытием магазинов 16 марта

четверг с 10:00 до 19:00 только один день г. Магнитогорск ул. Грязнова, 26 ТЦ «Класс» 1 этаж ДИСКОНТ распродажа одежды и обуви скидки на всё до 80% партнеры мероприятия … Купон на скидку в вашем почтовом ящике» с указанием логотипов партнеров мероприятия, стоимости на товары, содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.38 КоАП РФ.

**Место совершения административного правонарушения:** Челябинская обл., г. Магнитогорск.

**Время совершения административного правонарушения:** 29 марта 2023 года.

Факт совершения административного правонарушения ИП К<...> подтверждается протоколом по делу № 074/04/14.38-376/2024 об административном правонарушении, а также другими материалами дела.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Челябинского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по делу № 074/05/19-1815/2023 (НМ/16522/23 от 30.11.2023), в котором указано допущенное нарушение.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.38 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Распространение рекламы осуществлялось ИП К<...>29 марта 2023 года.

Таким образом, срок давности привлечения ИП К<...>к административной ответственности за данное нарушение истекает **29 марта 2024 года.**

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, может освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Пунктом 18 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (далее — Постановление № 10) разъяснено, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

По юридической конструкции правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.38 КоАП РФ, образует формальный состав. В связи с этим существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий в результате допущенного правонарушения, а в неисполнении ИП К<...>своих обязанностей, предусмотренных требованиями Федерального закона «О рекламе», что посягает

на установленный порядок в области распространения рекламы.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния (пункт 18.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях»).

Доказательств того, что совершенное ИП К<...> правонарушение относится к категории малозначительных и является исключительным случаем, при рассмотрении дела об административном правонарушении не представлено.

С учетом характера совершенного ИП К<...>. административного правонарушения, должностное лицо Челябинское УФАС России считает, что основания для признания деяния малозначительным по статье 2.9 КоАП РФ и освобождении от административной ответственности отсутствуют.

Деяние, являющееся составом административного правонарушения, не содержит иных составов административных правонарушений.

При решении вопроса о виде и размере административного наказания учитывается характер совершенного административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.2 КоАП РФ, а также отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, в действиях ИП К<...>не установлено.

Согласно статье 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Из этого следует, что основополагающим принципом, закрепленным статьей 3.1 КоАП РФ, является применение мер административной ответственности в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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

Таким образом, положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершенное административное правонарушение может быть применено по статьям 14.3, 14.3.1, 14.38, 19.31 КоАП РФ в случае, если дело об административном правонарушении было возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролируемым лицом, проверки, в ходе которых было установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе.

В случае, если дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьями 14.3, 14.3.1, 14.38, 19.31 КоАП РФ, возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ не подлежит применению.

С учетом изложенных обстоятельств, должностное лицо Челябинского УФАС России считает необходимым назначить ИП К<...>наказание в виде административного штрафа в размере — 10 000 (десять тысяч) рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, а также часть 1 статьи 14.38 КоАП РФ,

**ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать индивидуального предпринимателя К<...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.38 КоАП РФ.

2. Применить к ИП К<...> административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.38 КоАП РФ в размере 10 000 (десяти тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111601141010003140, ОКТМО 75701000 на счет федерального казначейства: УФК по Челябинской области (Челябинское УФАС России), банк получателя: Отделение Челябинск, г. Челябинск, БИК 017501500, номер счета банка получателя средств, корреспондентского счета (банковского счета, входящего в состав единого казначейства счета) 40102810645370000062, р/с 03100643000000016900, ИНН 7453045147, КПП 745301001, **УИН** <...>

**При оплате штрафа в платежном документе обязательно указывать УИН** <...>

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа ИП К<...>предлагается направить в Челябинское УФАС России копии платежных документов.

В силу части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение

административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

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 Арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.