ООО «Белый медведь»

392000, г. Тамбов

ул. Рабочая, д. 138

kama.z_tmb@mail.ru

П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о назначении административного наказания

по делу № 068/04/14.38-730/2020 об административном правонарушении

Резолютивная часть постановления оглашена "03" декабря 2020 г.

В полном объеме постановление изготовлено "04" декабря 2020 г.

г. Тамбов

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (Тамбовского УФАС России) Гречишникова Е.А., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 068/04/14.38-730/2020, возбужденного в отношении ООО «Белый медведь» (392000, г. Тамбов, ул. Рабочая, д. 138, ОГРН: 1166820064542, дата присвоения ОГРН: 21.11.2016, ИНН: 6829127320, КПП: 682901001) по части 1 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), в присутствии представителя ООО «Белый медведь» <…>, которой разъяснены права, предусмотренные частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ,

У С Т А Н О В И Л А:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области в ходе мониторинга средств наружной рекламы на соответствие требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе установлено, что в период с 01.09.2020 по 16.09.2020 в городе Тамбов на Рассказовском шоссе/ул. Московской, напротив д. 35, на улице Пролетарской, 210, а также по адресу нахождения магазина (г. Тамбов, ул. Рабочая, 138) размещались рекламные конструкции с информацией следующего содержания: *«Ночной. Магазин автозапчастей. Уникальная цена! Количество товара ограничено. Брызговик. Тамбов. На газель, валдай (2050х320) на полуприцеп (2400х350) 650р. Тамбов, Рабочая, 138. Тел.: 45-46-46. Акция действует с 01.09.2020 по 30.10.2020 г. Подробности по телефону: 45-46-46 у продавцов-консультантов по адресу: г. Тамбов, Рабочая, 138. Количество товара ограничено»*. Указанная информация сопровождалась изображением знаков дорожного движения «въезд запрещен» (3.1), «объезд препятствия слева» (4.2.2).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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.

В соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 5 Закона о рекламе реклама не должна иметь сходство с дорожными знаками или иным образом угрожать безопасности дорожного движения автомобильного, железнодорожного, водного, воздушного транспорта.

Характеристики каждого конкретного дорожного знака установлены в Национальном стандарте РФ ГОСТ Р 52289-2004 «Технические средства организации дорожного движения. Правила применения дорожных знаков,

разметки, светофоров, дорожных ограждений и направляющих устройств», утв. Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 15.12.2004 № 120-ст, Национальном стандарте ГОСТ Р 52290-2004 «Технические средства организации дорожного движения. Знаки дорожные. Общие технические требования», утв. Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 15.12.2004 № 121-ст, которыми определены не только размеры знаков, но и их визуальное изображение.

Изображение запрещающего знака «въезд запрещен» (3.1) (Таблица А.3– Знаки приоритета. Знак 3.1-3.34 ГОСТ Р 52290-2004) представляет собой круг красного цвета, в котором изображен прямоугольник белого цвета.

Изображение предписывающего знака «объезд препятствия слева» (4.2.2) (Таблица А.4– Предписывающие знаки. Знак 4.1.1-4.8.3 ГОСТ Р 52290-2004) представляет собой круг синего цвета со стрелкой белого цвета, указывающей в левый правый угол.

С учетом визуального сопоставления изображений дорожных знаков на рассматриваемых рекламных конструкциях с изображением дорожных знаков в Приложение А «Изображения, номера и наименования знаков» ГОСТ Р 52290-2004, приложу к выводу, что в рассматриваемой рекламе применены изображения, имеющие сходство с дорожными знаками.

В силу того, что дорожные знаки предназначены для регулирования движения машин и иных подобных механизмов, сигнализируя о характере нужного или рекомендуемого движения, направления, реклама должна исключать возможность визуального их напоминания.

Следовательно, информация, привлекающая внимание водителей, не должна выглядеть похожей на дорожный знак, так как ассоциация изображений, не являющихся дорожными знаками, с дорожными знаками в любой обстановке способна ввести в заблуждение водителей, может запутать участника дорожного движения, отвлечь и создать опасную ситуацию на дороге.

Изображения дорожных знаков на рассматриваемой рекламной конструкции не являются дорожными знаками, но имеют визуальное сходство с ними, следовательно, могут отвлечь и ввести в заблуждение участников дорожного движения, создать угрозу безопасности дорожного движения.

УМВД России по Тамбовской области письмом от 17.11.2020 (вх. от 17.11.2020 № 7102) указало, что пунктом 4.2 Национального стандарта Российской Федерации ГОСТ Р 52044-2003 «Наружная реклама на автомобильных дорогах и территориях городских и сельских поселений. Общие технические требования к средствам наружной рекламы. Правила размещения» предусмотрено, что средства наружной рекламы не должны иметь сходство (по внешнему виду, изображению или звуковому эффекту) с техническими средствами организации дорожного движения. Вышеуказанные рекламные

конструкции по адресам: г. Тамбов, Рассказовское шоссе/ул. Московская, напротив д. 35, ул. Пролетарская, 210, ул., Рабочая, 138 с информацией «Уникальная цена, количество товаров ограничено, брызговик. Тамбов. На газель, валдай, на полуприцеп, Тамбов, Рабочая, 138. Тел.: 45-46-46» и изображением дорожных знаков «въезд запрещен» (3.1), «объезд препятствия слева» (4.2.2) установлены в нарушении требований Государственного стандарта Российской Федерации ГОСТ Р 52044-2003, могут быть приняты за технические средства организации дорожного движения (дорожные знаки), а также могут отвлекать внимание водителей, создавая тем самым опасность для дорожного движения.

Таким образом, вышеуказанная реклама распространялась в нарушение пункта 3 части 4 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама — реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, указанная реклама в соответствии со статьей 3 Закона о рекламе является ненадлежащей.

В соответствии с договором аренды рекламной конструкции ИП <…> (Арендодатель) передает ООО «Белый медведь» (Арендатор) во временное пользование рекламные конструкции для размещения рекламной информации по адресам: г. Тамбов, Рассказовское шоссе/Московская, напротив дома № 35, ул. Пролетарская, 210.

ООО «Белый медведь» в письменных пояснениях от 02.10.2020 (вх. № 6095) сообщило, что лицом, разработавшим и утвердившим макет рассматриваемой рекламы, является генеральный директор ООО «Белый медведь» <…>.

Таким образом, ООО «Белый медведь» является рекламодателем и рекламораспространителем указанной рекламы.

Нарушение устранено. Ненадлежащая реклама размещалась до 16 сентября 2020 года, впоследствии рекламные баннеры были заменены на иные, не содержащие изображений, сходных со знаками дорожного движения.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 1 статьи 14.38 КоАП РФ установлено, что размещение рекламы, имеющей сходство с дорожными знаками, или размещение рекламы на знаке дорожного движения, его опоре или любом ином приспособлении, предназначенном для регулирования 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.

Таким образом, ООО «Белый медведь» совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.38 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения: период с 01.09.2020 по 16.09.2020.

Место совершения административного правонарушения: г. Тамбов, Рассказовское шоссе/ул. Московская, напротив д. 35, ул. Пролетарская, д. 210, ул., Рабочая, д. 138.

Уведомлением от 05.11.2020 исх. № 58-3-06/3637 законный представитель ООО «Белый медведь» вызван для дачи объяснений по факту нарушения, а также для составления и подписания протокола об административном правонарушении на 19.11.2020 в 15 часов 00 минут.

19.11.2020 в присутствии представителя ООО «Белый медведь» составлен протокол об административном правонарушении № 068/04/14.38-730/2020.

Определением от 19.11.2020 рассмотрение дела № 068/04/14.38-730/2020 об административном правонарушении назначено на 03.12.2020 в 14 часов 00 минут.

На рассмотрении дела присутствовал представитель ООО «Белый медведь», который просил квалифицировать правонарушение в качестве малозначительного, освободить Общество от административной ответственности и ограничится устным замечанием в силу статьи 2.9 КоАП РФ, либо применить норму ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ и заменить административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение.

Довод Общества о малозначительности совершенного административного правонарушения отклоняется по следующим основаниям.

В соответствии со статьей 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.

Исходя из разъяснений п.18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02 июня 2004 года № 10 «О

некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение судом положений о малозначительности должно быть мотивировано.

Пунктом 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» разъяснено, что малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях (пункт 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 года N 10).

Доказательств, свидетельствующих об исключительности обстоятельств совершения обществом вменяемого административного правонарушения, позволяющих применить статью 2.9 КоАП РФ, как это сформулировано в пункте 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 N 10, в материалы дела не представлено.

Таким образом, правонарушение, совершенное ООО «Белый медведь», не является малозначительным.

Не могут быть приняты во внимание и доводы Общества о возможности применения нормы ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1КоАП 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 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.

Согласно 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.

Таким образом, данная норма предусматривает три условия необходимые для замены штрафа на предупреждение:

1) привлекаемое лицо является субъектом малого или среднего предпринимательства;

2) правонарушение совершено впервые;

3) правонарушение не причинило и не привело к возникновению угрозы причинения негативных последствий, перечисленных в ч.2 ст.3.4 КоАП РФ.

По смыслу взаимосвязанных положений части 2 статьи 3.4 и части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ в отсутствие <u>совокупности</u> всех упомянутых обстоятельств (условий применения административного наказания в виде предупреждения) возможность замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение не допускается.

Совершенное ООО «Белый медведь» правонарушение создавало угрозу безопасности жизни и здоровью граждан, а потому отсутствует и одно их обязательных условий, при котором возможна замена штрафа предупреждением.

В соответствии с частью 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 КоАП РФ или законами субъекта РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ООО «Белый медведь» состоит в том, что оно нарушило требования законодательства Российской Федерации о рекламе и не предприняло всех зависящих от него мер по их соблюдению.

В данном случае отсутствуют основания полагать, что нарушение

рекламного законодательства вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими препятствиями, находящимися вне контроля ООО «Белый медведь» при соблюдении им той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него в целях надлежащего исполнения обязанностей.

Несоответствие распространенной рекламы требованиям законодательства о рекламе нарушает права и законные интересы потребителей на получение достоверной информации, а ее характер, свидетельствует о пренебрежительном отношении ООО «Белый медведь» к своим публично-правовым обязанностям по соблюдению рекламного законодательства, что представляет собой существенную угрозу охраняемым правом общественным отношениям в сфере потребительского рынка. При этом не имеет значения наличие или отсутствие конкретных жалоб потребителей, поскольку установленный законом запрет на размещение ненадлежащей рекламы призван защищать интересы неограниченного круга потребителей, в том числе потенциальных, а не только тех, кто приобрел услуги, рекламирование которых осуществлялось.

Таким образом, распространение рекламы с нарушением требований рекламного законодательства несет существенную угрозу нарушения прав и охраняемых интересов потребителей, поскольку свидетельствует о пренебрежительном отношении лица к своим публичным правовым обязанностям.

Дело об административном правонарушении № 068/04/14.38-730/2020, в соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП РФ, рассматривалось с учётом характера, совершенного ООО «Белый медведь» административного правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Установлены смягчающие обстоятельства: оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении; добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение.

С учетом изложенного, полагаю необходимым подвергнуть общество административному наказанию в виде штрафа.

Рассмотрев дело об административном правонарушении № 068/04/14.38-

730/2020, руководствуясь ч. 1 ст. 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

ПОСТАНОВИЛА:

Привлечь **ООО «Белый медведь» (392000, г. Тамбов, ул. Рабочая, д. 138, ОГРН: 1166820064542, дата присвоения ОГРН: 21.11.2016, ИНН: 6829127320, КПП: 682901001)** к административной ответственности по части 1 статьи 14.38 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде наложения административного штрафа в размере **100 000 (сто тысяч) рублей**.

В соответствии со статьей 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу. Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в банк или в иную кредитную организацию. Предлагаю **ООО «Белый медведь»** представить копию документа, свидетельствующего об оплате административного штрафа в Тамбовское УФАС России.

Согласно части 5 вышеназванной статьи 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 срока, указанного в части 1 или 1.1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном частью 1.1 настоящей статьи, в течение одних 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 федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, не составляется в случае, указанном в примечании 1 к статье 20.25 настоящего Кодекса.

Реквизиты счета для перечисления суммы штрафа, взыскиваемой за нарушение Закона «О рекламе»:

Получатель: УФК по Тамбовской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области),

ИНН 6831001163 КПП 682901001

Банк получателя: Отделение Тамбов,

БИК 046850001

Сч. № 40101810000000010005

ОКТМО 68701000

Код бюджетной классификации: 16111601141101900014 0

УИН 16100500000000776256

(настоятельно рекомендуем при оплате штрафа указывать номер УИН в реквизитах платежа в целях недопущения ситуации при которой информация о платеже не поступит в антимонопольный орган).

Наименование КБК - Штрафы за нарушение законодательства о рекламе.

Назначение платежа – Оплата штрафа по постановлению № 068/04/14.38-730/2020 за ООО «Белый медведь».

Внимание!

Настоящее постановление вступает в законную силу:

1) после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано;

2) после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление;

3) немедленно после вынесения не подлежащего обжалованию решения по жалобе, протесту, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление.

Согласно части 1 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела (для юридических лиц - Арбитражный суд Тамбовской области, располагающийся по адресу: г. Тамбов, ул. Пензенская, д.67/12).

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления (часть 1 статьи 30.3 КоАП РФ).

Руководитель Е.А. Гречишникова