

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.38-1168/2022

об административном правонарушении

«11» октября 2022г.

г. Кемерово

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.38-1168/2022, возбужденного протоколом от 27.09.2022 в отношении <...> за совершение нарушения требований части 5 статьи 20 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

12.07.2022 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/20-104/2022 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании <...> нарушившим требования части 5 статьи 20 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») при распространении рекламы на заднем стекле автобуса марки ПАЗ 32054, государственный регистрационный номер <...>.

При изучении обстоятельств указанного происшествия были выявлены признаки нарушения требований части 5 статьи 20 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы мероприятия на заднем стекле автобуса ПАЗ 32054, государственный регистрационный номер <...>, следующего содержания:

«S-oil SEVEN Made in KOREA 100%...».

Из письменных пояснений <...> (исх. от 17.02.2022) следует, что 16.11.2019 автобус ПАЗ 32054, государственный регистрационный номер <...> был продан <...>, с рассрочкой платежа. Так как <...> не произвел окончательного расчета с <...>, транспортное средство по документам числится за <...>.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что согласно пункту 1 статьи 223 Гражданского Кодекса Российской Федерации, при отчуждении транспортного средства по договору право собственности на него у нового приобретателя возникает с момента передачи, если иное не предусмотрено законом или договором. В этот же момент у нового собственника возникает правомочие по распоряжению транспортным средством.

Согласно пункту 2 статьи 209 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

ГК РФ и другие федеральные законы не содержат норм, ограничивающих правомочия собственника по распоряжению транспортным средством, не поставленным на регистрационный учет в органах ГИБДД.

По общему правилу, закрепленному в пункте 1 статьи 223 ГК РФ, при отчуждении транспортного средства по договору право собственности на него у нового приобретателя возникает с момента передачи, если иное не предусмотрено законом или договором. В этот же момент у нового собственника возникает правомочие по распоряжению транспортным средством.

Транспортные средства не отнесены законом к объектам недвижимости, в связи с чем, относятся к движимому имуществу. Следовательно, при отчуждении транспортного средства действует общее правило относительно момента возникновения права собственности у приобретателя - момент передачи транспортного средства (пункт 6 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 2 (2017), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 26.04.2017 (далее - Обзор).

При этом факт регистрации транспортного средства в органах ГИБДД не означает возникновения права собственности на транспортное средство, а является лишь основанием для допуска к участию в дорожном движении на территории Российской Федерации. Законодательно установленное требование о государственной регистрации автомобиля носит учетный, а не правоустанавливающий характер (пункт 6 Обзора; Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 18.02.2021 № 13АП-942/2021 по делу № А56-68185/2020).

В адрес Кемеровского УФАС России <...> представлена копия договора купли-продажи транспортного средства (номерного агрегата) с рассрочкой платежа от 16.11.2019, который также является актом приема - передачи имущества, с учетом изложенного, собственником транспортного средства на дату совершения правонарушения - 20.12.2021 являлся Орехов В.И.

Частью 5 статьи 20 ФЗ «О рекламе» реклама, размещенная на транспортных средствах, не должна создавать угрозу безопасности движения, в том числе ограничивать обзор управляющим транспортными средствами лицам и другим участникам движения, и должна соответствовать иным требованиям технических регламентов.

В соответствии с пунктом 3 Положения о федеральном государственном контроле (надзоре) в области безопасности дорожного движения, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1101, Уполномоченными органами, осуществляющими федеральный надзор, являются

Министерство внутренних дел Российской Федерации и его территориальные органы.

Соответственно, оценка транспортного средства на предмет наличия на данном транспортном средстве элементов, создающих угрозу безопасности дорожного движения, входит в компетенцию МВД России и его территориальных органов.

Указанное в материалах данного дела транспортное средство ПАЗ 32054 выпускается ООО «ПАЗ» и относится к транспортным средствам категории М3 согласно классификации, установленной Приложением №1 к Техническому регламенту.

В соответствии с Руководством по эксплуатации автобуса ПАЗ 32053 и его модификаций № 32053-3902010РЭ, для аварийной эвакуации пассажиров в автобусе имеются запасные выходы: первое и четвертое окна левой боковины с выдергивающимися шнурами; легкоразбиваемое окно в задней стенке кузова, люк на крыше с механизмом аварийного открывания и, при однодверном варианте, задняя запасная дверь боковины, а также пассажирская дверь, оборудованная устройством открытия дверей изнутри и снаружи.

В соответствии с пунктом 13.1 раздела 13 «Дополнительные требования к транспортным средствам категорий М2 и М3» Приложения №8 к Техническому регламенту аварийные выходы и устройства приведения их в действие должны быть работоспособны.

В соответствии с пунктом 1.4.12.2 Приложения № 4 к Техническому регламенту Таможенного союза «О безопасности колесных транспортных средств», утвержденного решением Комиссии Таможенного союза от 09.12.2011 № 877, любое запасное окно должно: либо легко и быстро открываться изнутри и снаружи транспортного средства при помощи соответствующего приспособления; либо иметь легко разбиваемое предохранительное стекло. Последнее положение исключает возможность использования слоистого стекла или стекала изготовленного из пластического материала. Вблизи каждого запасного окна должно быть установлено приспособление, легко доступное для лиц, находящихся в транспортном средстве, с тем, чтобы можно было разбить каждое окно.

Положениями ГОСТ 32565-2013 «Стекло безопасное для наземного транспорта. Общие технические условия» определены основные технические требования к стеклам, применяемым в качестве остекления наземного транспорта; легковых и грузовых автомобилей, автобусов, троллейбусов, эксплуатируемых во всех макроклиматических районах на суше.

В связи с чем, нанесение любой пленки на стекло запасного окна влияет на характеристики стекла, в том числе светопропускание, прочность, травмобезопасность и является внесением изменений в конструкцию транспортного средства.

В соответствии с пунктом 1.2 Правил дорожного движения Российской Федерации, утвержденных Постановлением Совета Министров – Правительства Российской Федерации от 23.10.1993 № 1090, участник дорожного движения – это лицо, принимающее непосредственное участие в процессе движения в качестве водителя, пешехода, пассажира транспортного средства.

В соответствии с письмом ФАС России от 10.03.2011 № АК/8234 «О разъяснении статьи 20 Закона о рекламе», размещение рекламы на окнах транспортных средств общего пользования (автобусах, троллейбусах, трамваях) будет противоречить части 5 статьи 20 ФЗ «О рекламе» в случае, если такая реклама будет ограничивать обзор, в том числе, пассажирам указанных транспортных средств.

Подтверждением наличия угрозы безопасности дорожного движения является также письмо изготовителя автобусов ПАЗ – ООО «ПАЗ» от 13.04.2018 № 018-004-5/82, в котором указывается о недопустимости нанесения дополнительных покрытий на аварийные стекла, поскольку это ограничивает способ их открывания при аварии, так как для обеспечения аварийного выхода требуется разбить стекла.

Необходимо отметить, что завод – изготовитель при производстве транспортного средства, учитывая его конструктивные особенности, производит транспортное средство с учетом необходимости обеспечения безопасности и имеет право давать соответствующие разъяснения.

Учитывая изложенное, эксплуатация автобуса марки <...>, государственный регистрационный номер <...>, с нанесенной на поверхность стекла окна, расположенного в задней части кузова автобуса и одновременно являющегося запасным окном (аварийным выходом), дополнительной пленки, в том числе с информацией рекламного характера, не соответствует требованиям указанного пункта Технического регламента, а также содержит признаки нарушения части 5 статьи 20 ФЗ «О рекламе», поскольку ограничивает обзор пассажирам и ограничивает возможность использования данного стекла в качестве запасного выхода, поскольку данное стекло используется в качестве запасного выхода в случае аварии путем его разбивания.

Также в соответствии с пунктом 1.2 Правил дорожного движения Российской Федерации, утвержденных Постановлением Совета Министров - Правительства Российской Федерации от 23.10.1993 № 1090 участник дорожного движения - это лицо, принимающее непосредственное участие в процессе движения в качестве водителя, пешехода, пассажира транспортного средства.

На основании изложенного, реклама, нанесенная на заднее стекло автобуса, содержит признаки нарушения части 5 статьи 20 ФЗ «О рекламе», поскольку ограничивает обзор пассажирам и ограничивает возможность использования данного стекла в качестве запасного выхода, поскольку данное стекло используется в качестве запасного выхода в случае аварии путем его разбивания.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 5 статьи 20 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Поскольку только собственник транспортного средства вправе размещать, либо давать согласие на размещение на своем имуществе (автобус <...>, государственный регистрационный номер <...> рекламных материалов, рекламодателем, в данном случае, является Орехов В.И., как собственник транспортного средства.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 4 статьи 14.38 КоАП РФ размещение на транспортном средстве рекламы, создающей угрозу безопасности дорожного движения, в том числе рекламы, ограничивающей обзор лицу, управляющему транспортным средством, и другим участникам 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 двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Действия <...>, выразившиеся в нарушении требований части 5 статьи 20 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы на автотранспортном средстве (автобус ПАЗ 32054, государственный регистрационный номер <...>, создающей угрозу безопасности дорожного движения, поскольку ограничивает обзор пассажирам и ограничивает возможность использования данного стекла в качестве запасного выхода, поскольку данное стекло используется в качестве запасного выхода в случае аварии путем его разбивания, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 4 статьи 14.38 КоАП РФ, и влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей.

Время совершения <...> административного правонарушения: 20.12.2021.

Место совершения <...> административного правонарушения: г. Кемерово, ул. Инициативная, в районе дома № 115.

20.07.2022 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 22.08.2022 в 08 часов 30 минут. Уведомление было направлено по адресу регистрации <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «возврат отправителю из-за истечения срока хранения» имеется в материалах дела).

22.08.2022 на составление и подписание протокола об административном правонарушении <...> не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении <...> о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

22.08.2022 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 27.09.2022 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено по адресу регистрации <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «возврат отправителю из-за истечения срока хранения» имеется в материалах дела).

27.09.2022 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.38-1168/2022 об административном правонарушении в отсутствие <...>.

защитника <...> уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

27.09.2022 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.38-1168/2022 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 11.10.2022 в 09 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела).

11.10.2022 на рассмотрение дела № 042/04/14.38-1168/2022 <...> не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагает.

Руководствуясь статьями 29.1, 29.4, 29.6, 29.7 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Дело № 042/04/14.38-1168/2022 отложить.

2. Назначить рассмотрение дела № 042/04/14.38-1168/2022 на 10 ноября 2022г. на 09 часов 00 минут в каб. 307 (регистрация участников состоится в 08 часов 50 минут в каб. 316).

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Частью 1 статьи 51 Конституции РФ установлено, что никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Дополнительно сообщаем, что с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации Кемеровское УФАС России просит Вас принять одно из следующих решений:

1) Направление ходатайства о возможности рассмотрения дела с использованием систем видеоконференцсвязи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

Для обеспечения беспрепятственного доступа к видеоконференцсвязи и формирования графика конференций Кемеровское УФАС России просит заблаговременно (не позднее 3 рабочих дней до рассмотрения) сообщить о принятом решении об участии.

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и направлены в адрес Кемеровского УФАС России с вышеуказанным

ходатайством.

2) Направление ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

О принятом решении надлежит сообщить Кемеровскому УФАС России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего определения и направить по электронной почте: fo42@fas.gov.ru.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии Кемеровского УФАС России, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.

<....>