РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 042/05/20-746/2020

«25» мая 2021г. г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя Комиссии: <… временно исполняющей обязанности руководителя > - управления;

<…
> -

Членов Комиссии: <… начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
> -
ведущего специалиста – эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/20-746/2020, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Автоальянс» (далее – ООО «Автоальянс», юридический адрес: 654044, г. Новокузнецк, ул. Чернышова (Новоильинский р-н), д. 2, помещение 38, ИНН 4253022316, ОГРН 1144253003201, дата присвоения ОГРН 09.06.2014, КПП 425301001) о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения части 5 статьи 20 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступили материалы ГУ МВД России по Кемеровской области (исх. от 17.03.2020 № 5/2736, вх. от 23.03.2020 № 1391) о наличии признаков нарушения требований части 5 статьи 20 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы на автобусах, создающей угрозу безопасности дорожного движения.

Из материалов следует, что 12.03.2020 в г. Новокузнецке сотрудниками Госавтоинспекции в рамках проведения профилактических мероприятий на пассажирском транспорте были выявлены факты нарушения требований части 5

статьи 20 ФЗ «О рекламе».

В представленных материалах содержатся фотографии автобуса, с нанесенной на заднее стекло рекламой следующего содержания:

«Бардомна Пивоварня Попробуй настоящее пенное Варим сами по ГОСТу Натуральные ингредиенты…» данная реклама размещена на автобусе ПАЗ 32054, государственный регистрационный знак <…>, принадлежит ООО «Автоальянс».

В соответствии с 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.

20.05.2020 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/20-746/2020 в отношении ООО «Автоальянс» и назначено к рассмотрению на 21.07.2020 на 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Автоальянс», а также в адрес Управления ГИБДД ГУ МВД России по Кемеровской области заказными письмами с уведомлением о вручении.

21.07.2020 на рассмотрение дела № 042/05/20-746/2020 представители ООО «Автоальянс», заявителя не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Автоальянс» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 21.07.2020 рассмотрение дела № 042/05/20-746/2020 было отложено на 24.08.2020 в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Автоальянс», а также в адрес Управления ГИБДД ГУ МВД России по Кемеровской области заказными письмами с уведомлением о вручении.

24.08.2020 на рассмотрение дела № 042/05/20-746/2020 представители ООО «Автоальянс», заявителя не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Автоальянс» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 24.08.2020 рассмотрение дела № 042/05/20-746/2020 было отложено на 12.10.2020 в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Автоальянс», а также в адрес Управления ГИБДД ГУ МВД России по Кемеровской области заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

25.08.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Автоальянс» (исх. от 25.08.2020 № 20), из которых следует, что автобус марки ПАЗ 32054, государственный регистрационный номер <…> был передан в аренду индивидуальному предпринимателю <…> (далее - ИП <…>) на основании договора аренды автотранспортного средства с экипажем от 02.03.2020 со сроком до 17.11.2020.

В соответствии с пунктом 1.1 данного договора ООО «Автоальянс» передает во временное владение и пользование ИП <…> принадлежащий ему на правах собственности автомобиль для использования в соответствии с нуждами ИП <…>, а также оказывает ИП <…> своими силами услуги по управлению транспортом и его технической эксплуатации.

12.10.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Автоальянс» (исх. от 09.10.2020 б/н), из которых следует, что в марте 2020 ООО «Автоальянс» не эксплуатировало автотранспортное средство ПАЗ 32054, государственный регистрационный знак <…>. Данное автотранспортное средство было передано в аренду с экипажем ИП <…>, которая, в свою очередь 05.03.2020 заключила договор аренды рекламной площади от 05.03.2020 с индивидуальным предпринимателем <…> (далее – ИП <…>).

В соответствии с пунктом 1.1 данного договора ИП <…> сдает, а ИП <…> принимает в срочное пользование для размещения бортовой рекламы, рекламы на стеклах, поверхность принадлежащего ИП <…> автобуса (государственный номер <…>) марки ПАЗ 3205. Пунктом 2.2.2 договору установлено, что ИП <…> имеет право отказать ИП <…> в размещении рекламных материалов в случае, если информация, содержащаяся в данных материалах не соответствует ФЗ «О рекламе» и рекламной деятельности.

Также 12.10.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Автоальянс» (исх. от 09.10.2020 б/н) об отложении рассмотрения данного дела в связи с болезнью представителя.

Данное ходатайство не удовлетворено Комиссией Кемеровского УФАС России в связи с отсутствием документов, подтверждающих невозможность законного представителя, представителя по доверенности ООО «Автоальянс» явиться на рассмотрение данного дела.

12.10.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/20-746/2020 в отсутствие представителя ООО «Автоальянс», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Автоальняс») надлежащим (индивидуальный предприниматель <…> <…>), а также для привлечения к рассмотрению данного дела индивидуального предпринимателя <…> (<…>) в качестве лица, располагающего сведениями относительно распространения спорной рекламы.

Определением от 12.10.2020 рассмотрение дела № 042/05/20-746/2020 было отложено на 17.11.2020 в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <…>, ИП <…>, ООО «Автоальянс», а также в адрес Управления ГИБДД ГУ МВД России по Кемеровской области заказными письмами с уведомлением о вручении.

10.11.2020 в связи с производственной необходимостью рассмотрение дела № 042/05/20-746/2020, назначенное на 17.11.2020г. на 10 часов 00 минут было отложено на 10.12.2020г. на 10 часов 30 минут. Уведомление о переносе рассмотрения данного дела было направлено в адрес ИП <…>, ИП <…>, а также в адрес

Управления ГИБДД ГУ МВД России по Кемеровской области заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометками» неудачная попытка вручения» корреспонденции, направленной в адрес ИП <…>, ИП <…>, а также о вручении почтовой корреспонденции заявителю имеются в материалах дела).

10.12.2020 на рассмотрение дела № 042/05/20-746/2020 ИП <…>, ИП <…>, представитель заявителя не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <…>, ИП <…> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 10.12.2020 рассмотрение дела № 042/05/20-746/2020 было отложено на 28.01.2021 в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <…>, ИП <…>, а также в адрес Управления ГИБДД ГУ МВД России по Кемеровской области заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о возврате почтовой корреспонденции, направленной в адрес ИП <…>, ИП <…>, а также о вручении почтовой корреспонденции заявителю имеются в материалах дела).

28.01.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/20-746/2020 в отсутствие ИП <…>, ИП <…>, представителя заявителя, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила, что ИП <…> прекратила деятельность в качестве индивидуального предпринимателя 20.11.2020 в связи с принятием соответствующего решения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ИП <…>), надлежащим (<…>).

Определением от 28.01.2021 рассмотрение дела № 042/05/20-746/2020 было отложено на 25.03.2021 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес <…>, ИП <…>, а также в адрес заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении.

25.03.2021 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить для получения дополнительных доказательств.

Определением от 25.03.2021 рассмотрение дела № 042/05/20-746/2020 было отложено на 25.05.2021 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции <…>, заявителю, жа также возврат почтовой корреспонденции, направленной в адрес ИП <…> имеются в материалах дела).

25.05.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/20-746/2020 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила

следующее.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступили материалы ГУ МВД России по Кемеровской области (исх. от 17.03.2020 № 5/2736, вх. от 23.03.2020 № 1391) о наличии признаков нарушения требований части 5 статьи 20 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы на автобусах, создающей угрозу безопасности дорожного движения.

Из материалов следует, что 12.03.2020 в г. Новокузнецке сотрудниками Госавтоинспекции в рамках проведения профилактических мероприятий на пассажирском транспорте были выявлены факты нарушения требований части 5 статьи 20 ФЗ «О рекламе».

В представленных материалах содержатся фотографии автобуса, с нанесенной на заднее стекло рекламой следующего содержания:

«Бардомна Пивоварня Попробуй настоящее пенное Варим сами по ГОСТу Натуральные ингредиенты…» данная реклама размещена на автобусе ПАЗ 32054, государственный регистрационный знак <…>, принадлежит ООО «Автоальянс».

Из письменных пояснений ООО «Автоальянс» (исх. от 25.08.2020 № 20) следует, что автобус марки ПАЗ 32054, государственный регистрационный номер <…> был передан в аренду ИП <…> на основании договора аренды автотранспортного средства с экипажем от 02.03.2020 со сроком до 17.11.2020.

В рамках рассмотрения данного дела Комиссией Кемеровского УФАС России было установлено, что ИП <…> прекратила деятельность в качестве индивидуального предпринимателя 20.11.2020 в связи с принятием соответствующего решения.

В соответствии с пунктом 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кемеровского УФАС России производство по делу может быть прекращено в следующих случаях:

а) неподтверждение в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

б) ликвидация юридического лица, которое являлось стороной по делу и совершило действие, содержащее признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, если спорное правоотношение не допускает правопреемства;

в) смерть физического лица, которое являлось стороной по делу и совершило действие, содержащее признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

г) вступление в законную силу решения суда, арбитражного суда, в котором дана правовая оценка фактам, явившимся основанием для возбуждения дела;

д) принятие другим антимонопольным органом решения по фактам, явившимся

основанием для возбуждения дела;

е) невозможность установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 31 настоящих Правил;

ж) отмена противоречащих законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, акта органа местного самоуправления до принятия антимонопольным органом решения.

Таким образом, такое основание для прекращения производства по делу как «ликвидация индивидуального предпринимателя» вышеуказанными Правилами не предусмотрено.

Кроме того, часть 1 статьи 23 Гражданского Кодекса Российской Федерации определяет, что гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, за исключением случаев, предусмотренных абзацем вторым настоящего пункта.

Согласно статье 24 Гражданского Кодекса Российской Федерации гражданин отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание.

При прекращении гражданином деятельности в качестве индивидуального предпринимателя его права и обязанности, возникшие при осуществлении им предпринимательской деятельности, не прекращаются, к иному лицу не переходят. Соответственно, после прекращения деятельности в качестве индивидуального предпринимателя физическое лицо, в отличие от юридического лица, сохраняет свою правосубъектность и продолжает нести ответственность.

В соответствии с 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 2 Положения о федеральном государственном надзоре в области дорожного движения, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 19.08.2013 № 716, федеральный надзор осуществляется Министерством внутренних дел Российской Федерации (МВД России) и его территориальными органами.

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 ПАЗ 32054, 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.

В силу части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 5 статьи 20 указанного закона несет рекламораспространитель.

Под рекламораспространителем закон понимает лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 6 статьи 1 ФЗ «О рекламе»).

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

Поскольку только собственник транспортного средства вправе размещать, либо давать согласие на размещение на своем имуществе (автобус ПАЗ) рекламных материалов, рекламораспространителем, в данном случае, является <…>.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1.Признать ненадлежащей рекламу <…> (адрес <…>), размещенную на заднем стекле автобуса ПАЗ 32054, государственный регистрационный номер <…>, поскольку в ней нарушены требования части 5 статьи 20 ФЗ «О рекламе».

2.Выдать <…> (адрес <…>) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 4 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «07» июня 2021 года.

Решение может быть обжаловано в порядке, предусмотренном статьей 37 ФЗ «О рекламе».