

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об
административном правонарушении № 042/04/14.38-865/2022

«01» августа 2022 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.38-865/2022, возбужденного протоколом от 18.07.2022 в отношении <...> по факту совершения правонарушения ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в отсутствие <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

28.03.2022 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/20-227/2022 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании общества с ограниченной ответственностью «Группа компаний «Профи» (далее - ООО «ГК «Профи», юридический адрес: 127434, г. Москва, Дмитровское шоссе, д. 13, корп. 3, кв. 45, ОГРН 1114217004417, Дата присвоения ОГРН 19.05.2011, ИНН 4217134430, КПП 771301001) нарушившим требования части 5 статьи 20 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») при размещении рекламы на заднем стекле автобуса ПАЗ 32054, государственный регистрационный номер <...>, создающей угрозу безопасности дорожного движения, поскольку ограничивает возможность использования данного стекла в качестве запасного выхода, поскольку данное стекло используется в качестве запасного выхода в случае аварии путем его разбивания, а также ограничивает обзор пассажирам и другим участникам дорожного движения.

16.01.2022 в г. Новокузнецке зарегистрировано дорожно - транспортное происшествие по вине водителя автобуса ПАЗ 32054, государственный регистрационный знак <...>, в результате которого травмирован 1 участник дорожного движения.

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 знак <...>, следующего содержания:

«Доставка от 30 минут Кафе с детской комнатой. Пицца Фабрик РФ...».

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 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.

Пунктом 13.1 раздела 13 «Дополнительные требования к транспортным средствам категорий М2 и М3» Приложения № 8 к Техническому регламенту установлено, что 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.

Пунктом 1.2 Правил дорожного движения Российской Федерации, утвержденных Постановлением Совета Министров - Правительства Российской Федерации от 23.10.1993 № 1090 установлено, что 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.

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

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 ПАЗ) рекламных материалов, рекламодателем, в данном случае, является ООО ГК «Профи» как собственник транспортного средства, в соответствии с карточкой учета транспортного средства, представленной ОГИБДД Управления МВД России по г. Новокузнецку.

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.

05.04.2022 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и

место составления и подписания протокола об административном правонарушении на 12.05.2022 в 09 часов 30 минут. Уведомление была направлено в адрес ООО ГК «Профи» заказным письмом с уведомлением о вручении.

12.05.2022 на составление и подписание протокола об административном правонарушении законный представитель ООО ГК «Профи» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО ГК «Профи» о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

12.05.2022 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола об административном правонарушении на 10.06.2022 в 09 часов 30 минут. Уведомление была направлено в адрес ООО ГК «Профи» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

23.05.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ГК «Профи» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что 15.12.2021 между ООО «ГК «Профи» и <...> заключен договор купли - продажи транспортного средства автобуса ПАЗ 32054, государственный регистрационный номер <...>.

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.

Таким образом, на момент совершения правонарушения ООО «ГК «Профи» не являлось собственником транспортного средства ПАЗ 32054, государственный регистрационный номер <...>.

Рассмотрев представленные пояснения, отделом рекламы и недобросовестной конкуренции было установлено следующее:

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 ООО «ГК «Профи» представлена копия договора купли - продажи транспортного средства от 15.12.2021, который также является актом приема – передачи имущества, с учетом изложенного, собственником транспортного средства на дату совершения правонарушения - 16.01.2022 являлся <...>.

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.

Частью 2 статьи 1.5 КоАП РФ установлено, что лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, считается невиновным, пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, и установлена вступившим в законную силу постановлением судьи, органа, должностного лица, рассмотревших дело.

Таким образом, поскольку установлено, что в данном случае ООО «ГК «Профи» не является владельцем транспортного средства ПАЗ 32054, государственный регистрационный номер <...>, в действиях ООО «ГК «Профи» отсутствует состав административного правонарушения, установленный частью 4 статьи 14.38 КоАП РФ.

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 ПАЗ) рекламных материалов, рекламодателем, в данном случае, является <...> 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

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, регистрационный номер <...>), создающей угрозу безопасности дорожного движения, поскольку ограничивает обзор пассажирам и другим участникам дорожного движения, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 4 статьи 14.38 КоАП РФ, и влечет наложение административного штрафа на физических лиц - от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей.

Время совершения <...> административного правонарушения: 16.01.2022.

Место совершения <...> административного правонарушения: г. Новокузнецк.

10.06.2022 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 18.07.2022 в 09 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с отметкой о «вручении адресату» почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

18.07.2022 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.38-865/2022 об административном правонарушении в отсутствие <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с отметкой о «вручении адресату» почтовой корреспонденции

имеется в материалах дела).

18.07.2022 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.38-865/2022 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 01.08.2022 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 отметкой о «вручении адресату» почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

01.08.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.38-865/2022 об административном правонарушении в отсутствие <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с отметкой о «вручении адресату» почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия <...>, выразившиеся в нарушении требований части 5 статьи 20 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы на автотранспортном средстве (автобуса ПАЗ, регистрационный номер <...>), создающей угрозу безопасности дорожного движения, поскольку ограничивает обзор пассажирам и другим участникам дорожного движения, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 4 статьи 14.38 КоАП РФ.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

<...> документально не подтвердил наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

<...> при совершении правонарушения не предвидел возможности наступления негативных последствий своих противоправных действий, хотя должен был и мог их предвидеть, исходя из правил разумности и добросовестности.

Таким образом, у <...> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия <...>, выразившиеся в нарушении требований части 5 статьи 20 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы на автотранспортном средстве (автобуса ПАЗ, регистрационный номер <...>), создающей угрозу безопасности дорожного движения, поскольку ограничивает обзор пассажирам и другим участникам дорожного движения, следует признать виновным.

Факт совершения административного правонарушения <...> подтверждается протоколом № 042/04/14.38-865/2022 от 18.07.2022 об административном правонарушении, решением от 28.03.2022 по делу № 042/05/20-227/2022 и другими материалами.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении <...> своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

Правовая позиция Конституционного суда Российской Федерации, выраженная в Постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 25.02.2014 № 4-П, основывается на том, что применяемые к юридическим лицам за отдельные правонарушения административные наказания должны быть справедливыми и соразмерными характеру совершенного административного правонарушения, степени вины юридического лица, его имущественному и финансовому положению, а также иным имеющим существенное значение для индивидуализации административной ответственности обстоятельствам.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя управления приходит к выводу о наличии иных смягчающих вину обстоятельств, таких как факт совершения административного правонарушения <...> впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность <...> за совершение административного правонарушения не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 4 статьи 14.38 КоАП РФ, и назначает административное наказание <...> в пределах санкции, определенной частью 4 статьи 14.38 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.38 КоАП РФ.

2. Назначить <...> штраф в размере 2000 (две тысячи) рублей.

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Единый казначейский счет 40102810745370000032

ОТДЕЛЕНИЕ КЕМЕРОВО БАНКА РОССИИ//УФК по Кемеровской области - Кузбассу г. Кемерово

Корреспондентский счет (номер казначейского счета) 03100643000000013900

БИК 013207212

Код бюджетной классификации (КБК) 16111601141019002140

ИНН 4207012419

ИНН 4207012419

КПП 420501001

ОКТМО 32701000

УИН 16100500000001467222

Назначение платежа: денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 042/04/14.38-865/2022).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.

<...>