

ПОСТАНОВЛЕНИЕ по делу № 04-5/2-25-2015

о назначении административного наказания

за нарушение законодательства о рекламе

«12» января 2016 года

г. Тверь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) Л.В.Посохова при осуществлении государственного контроля за соблюдением законодательства о рекламе, рассмотрев материалы дела № 04-6/2-27-2015 о нарушении законодательства о рекламе, протокол от 28.12.2015 и материалы дела № 04-5/2-25-2015 об административном правонарушении в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «АВТОДОМ» (далее – ООО «АВТОДОМ», 170002, г.Тверь, ул. Коминтерна, д. 99, корпус А, ОГРН 1046900022410, ИНН – 6901051308, КПП 695001001, дата государственной регистрации 07.04.2004),

в отсутствие законного представителя ООО «АВТОДОМ», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛ:

10.07.2015 Тверское УФАС России рассмотрело дело № 04-6/2-27-2015 и признало звуковую рекламу следующего содержания: «Автоэкспресс, чартерные, автобусные рейсы. Мы работаем для вас», распространенную с использованием транспортного средства марки «Hyundai Grand Starex», 2010 года выпуска, номер VIN KMJWA37JBAU202372, государственный номер О488СС197, расположенного по ул. Коминтерна (на автостоянке в 20 метрах от ТЦ «Карусель»; в 60 метрах от кафе «Чикен Хаус»; в 80 метрах от здания автовокзала), ненадлежащей; действия ООО «АВТОДОМ» - нарушающими требования части 6 статьи 20 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Факт распространения вышеуказанной рекламы зафиксирован актом Тверского УФАС России от 23.01.2015. В результате проведенной проверки установлено, что на ул. Коминтерна возле ТЦ «Карусель» на автостоянке размещен автомобиль марки Hyundai белого цвета государственный номер О488СС197, на крыше которого размещена вывеска синего цвета следующего содержания:

«АВТОЭКСПРЕСС»

чартерные автобусные перевозки

ОФОРМЛЕНИЕ ПРОЕЗДНЫХ ДОКУМЕНТОВ».

На лобовом стекле автомобиля размещен белый лист бумаги с надписью «ОТКРЫТО».

На передних дверях автомобиля с двух сторон изображен желтый круг с черной окантовкой, внутри которого изображены: в черном цвете легковой автомобиль, ниже надпись «ТАХИ», ниже 9 квадратов, расположенных в два ряда (1-й ряд – 4 квадрата, 2-й ряд – 5 квадратов).

При этом из салона автомобиля распространяется звуковая реклама следующего содержания: «Автоэкспресс, чартерные автобусные рейсы. Мы работаем для вас».

Транспортное средство марки «Hyundai Grand Starex», 2010 года выпуска, номер VIN KMJWA37JBAU202372, государственный номер О488СС197, зарегистрировано за ООО «АВТОДОМ» (г. Тверь, ул. Коминтерна, д. 99А, ИНН 6901051308), что подтверждено письмом УГИБДД УМВД по Тверской области от 11.02.2015 № 17/602.

ООО «АВТОДОМ» письмом от 16.03.2015 № б/н сообщило, что транспортное средство марки «Hyundai Grand Starex», 2010 года выпуска, государственный номер О488СС197, было передано ООО «РЕГИОН-РЕСУРС» в аренду по договору аренды транспортного средства без экипажа от 31.12.2014 б/н (далее – договор аренды).

Согласно копии вышеуказанного договора аренды арендодатель (ООО «АВТОДОМ») предоставляет арендатору (ООО «РЕГИОН-РЕСУРС») во временное владение и пользование транспортное средство без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации. При этом указаны следующие характеристики транспортного средства: марка «Hyundai Grand Starex», идентификационный номер (VIN) - KMJWA37JBAU202378, 2010 года выпуска, двигатель D4CB, 9575680, шасси (рама) отсутствует, кузов KMJWA37JBAU202378, цвет кузова белый, паспорт ТС 50 НУ 856923 выдан РЭП ОГИБДД УМВД России по Ленинскому району 10.12.2013, государственный номер О488СС197.

Согласно подпункту 2.1.2 пункта 2.1 арендодатель (ООО «АВТОДОМ») обязуется передать транспортное средство со всеми принадлежностями и документацией по акту в срок до 31.12.2014. Доказательства передачи принадлежащего ООО «АВТОДОМ» транспортного средства марки Hyundai Grand Starex» в аренду ООО «РЕГИОН-РЕСУРС» не представлены.

Приложенная ООО «АВТОДОМ» к письму от 16.03.2015 № б/н заверенная копия вышеуказанного договора аренды не позволяет идентифицировать печать ООО «РЕГИОН-РЕСУРС» и свидетельствует о том, что договор от имени ООО «РЕГИОН-РЕСУРС» подписан 31.12.2014 генеральным директором ООО «РЕГИОН-РЕСУРС» <***>. Согласно общедоступным сведениям, размещенным на сайте Федеральной налоговой службы www.nalog.ru, 23.12.2014 в Единый государственный реестр юридических лиц внесены сведения о лице, являющем генеральным директором ООО «РЕГИОН-РЕСУРС» и таким лицом с 23.12.2014 является <***>, а не <***>. Кроме того, в представленной копии договора аренды имеются расхождения в идентификационном номере автомобиля – согласно сведениям УГИБДД УМВД России по Тверской области идентификационный номер принадлежащего ООО «АВТОДОМ» транспортного средства марки «Hyundai Grand Starex», (VIN) KMJWA37JBAU202372, а согласно копии договора (VIN) KMJWA37JBAU202378.

Представленная копия договора аренды транспортного средства без экипажа не позволяет рассматривать ее как надлежащий документ, подтверждающий факт перехода от ООО «АВТОДОМ» к ООО «РЕГИОН-РЕСУРС» прав владения и пользования транспортным средством марки «Hyundai Grand Starex» 2010 года выпуска, идентификационный номер (VIN) KMJWA37JBAU202372, государственный номер О488СС197.

Таким образом, факт принадлежности ООО «АВТОДОМ» транспортного средства, с использованием которого распространялась реклама, документально подтвержден (письмо УГИБДД УМВД по Тверской области от 11.02.2015 № 17/602), а надлежащие доказательства перехода прав владения и пользования вышеуказанным транспортным средством от ООО «АВТОДОМ» к ООО «РЕГИОН-РЕСУРС» или иному лицу отсутствуют.

Согласно статье 3 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.

Распространенная с использованием транспортного средства информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством использования громкоговорителя, которая адресована неопределенному кругу лиц, то есть, не персонализирована, и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования в данном случае являются услуги пассажирских перевозок.

Порядок размещения рекламы на транспортных средствах и с их использованием регламентирован в статье 20 Закона о рекламе. В соответствии с частью 6 статьи 20 Закона о рекламе распространение звуковой рекламы с использованием транспортных средств, а также звуковое сопровождение рекламы, распространяемой с использованием транспортных средств, не допускается.

Каких-либо видов или условий использования транспортных средств, ограничивающих применение этой нормы Закона, законодателем не установлено, следовательно, звуковое сопровождение рекламы, а также звуковая реклама на транспортном средстве не допускаются, так как в любом случае осуществляются с использованием транспортного средства.

Запрещена как реклама, распространяемая с помощью внешних динамиков, так и реклама, распространяемая внутри транспортного средства, в случае если транспортное средство оборудовано устройством, формирующим звуковой сигнал для локального его распространения в транспортном средстве.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе 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 частями 6 и 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 6 статьи 20 Закона о рекламе несет как рекламоделатель, так и рекламодатель. В силу статьи 3 Закона о рекламе под рекламодателем понимается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств; под рекламоделателем лицо, определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы.

ООО «АВТОДОМ», будучи законным владельцем и пользователем вышеуказанного транспортного средства и при отсутствии надлежащих доказательств перехода прав владения и пользования транспортным средством к ООО «РЕГИОН-РЕСУРС» или иному лицу, использовало принадлежащее ему транспортное средство для распространения в январе 2015 года, в частности, 23.01.2015, звуковой рекламы о чартерных автобусных перевозках.

В соответствии с частью 5 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) распространение звуковой рекламы с использованием транспортных средств, а также звуковое сопровождение рекламы, распространяемой с использованием транспортных средств, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до семи тысяч рублей; на юридических лиц - от сорока тысяч до ста тысяч рублей.

В действиях ООО «АВТОДОМ» имеется событие административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.38 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения – январь 2015 года (последний день распространения рекламы зафиксирован 23.01.2015).

Место совершения административного правонарушения: г. Тверь.

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 Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

При рассмотрении дела учитываются положения пункта 16.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, согласно которому при рассмотрении дел об административных правонарушениях следует учитывать, что понятие вины юридических лиц раскрывается в части 2 статьи 2.1 КоАП РФ, при этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины не выделяет. Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

Обстоятельства, свидетельствующие, что правонарушение со стороны ООО «АВТОДОМ» вызвано чрезвычайными обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне контроля и возможностей ООО «АВТОДОМ», отсутствуют. Непринятие ООО «АВТОДОМ» мер для исполнения требования Закона о рекламе свидетельствует о его пренебрежительном отношении к соблюдению требований федерального законодательства, об отсутствии с его стороны должной степени заботливости и осмотрительности при осуществлении предпринимательской деятельности и ущемляет интересы жителей.

Вышеуказанное свидетельствует о том, что административное правонарушение со стороны ООО «АВТОДОМ» совершено виновно.

В соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ задачами производства по делу об административных правонарушениях является всестороннее, полное и объективное выяснение обстоятельств дела, разрешению его в соответствии с законом.

Согласно части 1 статьи 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.

В соответствии с позицией Конституционного Суда Российской Федерации санкции штрафного характера должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, содержать публично-правовую ответственность лишь за виновное деяние и дифференциацию санкции в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении санкции (постановление от 11.03.1998, постановление от 12.05.1998, постановление от 15.07.1999).

Учитывая фактические обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения настоящего дела, положения пунктов 18 и 18.1 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10, отсутствуют основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ, однако, с учетом отсутствия обстоятельств, отягчающих административную ответственность, имеется возможность для применения минимальной санкции, предусмотренной частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ. Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, также не установлены.

Руководствуясь статьями 2.1, 3.1, 4.5, 24.5, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «АВТОДОМ» (170002, г.Тверь, ул. Коминтерна, д. 99, корпус А, ОГРН 1046900022410, ИНН – 6901051308, КПП 695001001, дата государственной регистрации 07.04.2004) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на Общество с ограниченной ответственностью «АВТОДОМ» (170002, г. Тверь, ул. Коминтерна, д. 99, корпус А, ОГРН 1046900022410, ИНН – 6901051308, КПП 695001001, дата государственной регистрации 07.04.2004) административный штраф **в размере 40 000 (сорок тысяч) рублей.**

В соответствии с п.1 ст.32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении 60 дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

В соответствии со ст.30.3 и ст. 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя Тверского УФАС России _____ Л.В. Посохова

Копия постановления № 04-5/2-25-2015 направлена по адресу государственной регистрации ООО «АВТОДОМ»