П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск
26 ноября 2021 года

Дело № 055/04/14.38-1087/2021

Врио заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) (…), рассмотрев протокол ОГИБДД УМВД России по городу Омску 55 ОМ № 098815 от 12.10.2021 и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Регионспецтранс», адрес: 629809, Ямало–ненецкий автономный округ, г. Ноябрьск, тер. промузел Пелей, панель XII, ИНН 8905055032, ОГРН 1138905001520 (далее – ООО «Регионспецтранс», Общество),

в отсутствии законного представителя ООО «Регионспецтранс», извещенного надлежащим образом (почтовый идентификатор отправления 64401060932122),

в присутствии защитников ООО «Регионспецтранс» (…)

УСТАНОВИЛА:

В Омское УФАС России из ОГИБДД УМВД России по городу Омску поступили протокол об административном правонарушении 55 ОМ № 098815 от 12.10.2021 и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Регионспецтранс».

Из представленных материалов следует, что 15.09.2021 в 09:20 часов по адресу: г. Омск, ул. Волгоградская, д. 56 государственным инспектором ОГИБДД УМВД России по городу Омску капитаном полиции (…) был зафиксирован факт размещения рекламной информации на задней части транспортных средств:

- «*BONUM машиностроительный завод BONUM www.bonum-trailer.ru 8(800) 550-01-61*» (полуприцеп BONUM 914220-02, государственный номер (…)

- *«BONUM российское производство полуприцепов-цистерн 8(800)550-01-61 www.bonum-trailer.ru»* (полуприцеп BONUM 914221-01, государственный номер (…)

По мнению ОГИБДД УМВД России по городу Омску, указанное в протоколе нарушение содержит состав административного правонарушения,

ответственность за которое предусмотрена частью 3 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

В соответствии со статьей 29.9 КоАП РФ по результатам рассмотрения материалов должностным лицом Омского УФАС России было вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 15.11.2021 № 055/04/14.38-1087/2021, рассмотрение назначено на 26.11.2021 в 10:30 часов.

Доказательствами по делу об административном правонарушении, установленными протоколом и другими документами, подтверждено следующее.

1. В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе») реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объектом рекламирования является товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Исходя из определения, данного в пункте 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация *«BONUM машиностроительный завод BONUM www.bonum-trailer.ru 8(800) 550-01-61», «BONUM российское производство полуприцепов-цистерн 8(800)550-01-61 www.bonum-trailer.ru»* подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена на транспортных средствах, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования - заводу «BONUM», осуществлению им деятельности - производству транспортных средств (в том числе полуприцепов-цистерн), при этом в качестве контактов указана информация: номера телефона для связи, адрес Интернет-сайта.

2. Согласно пункту 3 Правил перевозок грузов автомобильным транспортом, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 21.12.2020 № 2200 «Об утверждении Правил перевозок грузов автомобильным транспортом и о внесении изменений в пункт 2.1.1 Правил дорожного движения Российской Федерации» перевозка опасных грузов автомобильным транспортом в городском, пригородном и междугородном сообщении осуществляется в соответствии с требованиями, установленными приложениями А и В Соглашения о международной дорожной перевозке опасных грузов от 30 сентября 1957 года (ДОПОГ) и настоящими Правилами.

Согласно имеющимся в материалах дела фотоснимкам на задней части

полуприцепов размещены маркировочные знаки, знаки опасности:

«Опасность класса 9» – прочие опасные вещества и изделия, включая вещества, опасные для окружающей среды

опасности для окружающей среды

вещества, перевозимые при повышенной температуре.

Дополнительно на задней части транспортных единиц располагаются аналогичные друг другу таблички, содержащие идентификационный номер опасности (99) и номер ООН (3257), что согласно перечню опасных грузов, указанных в главе 3.2 ДОПОГ, свидетельствует о перевозке транспортным средством жидкостей не ниже 100 градусов.

Кроме того на полуприцепы нанесена надпись «ОГНЕОПАСНО», что в силу пункта 1.18.8. технического регламента Таможенного союза «О безопасности колесных транспортных средств», принятого решением Комиссии Таможенного союза от 09.12.2011 № 877 «О принятии технического регламента Таможенного союза «О безопасности колесных транспортных средств» является обязательным требованием, предъявляемым к транспортным средствам, перевозящем опасные грузы.

Таким образом, учитывая изложенное, рассматриваемые транспортные средства (…) являются транспортными средствами, предназначенными для перевозки опасных грузов.

3. Согласно имеющимся в материалах дела карточкам учета, а также информации, предоставленной ОМВД России по г. Ноябрьску, владельцем транспортных средств является ООО «Регионспецтранс».

Согласно пояснениям защитника ООО «Регионспецтранс» (…), отраженным также в протоколе об административном правонарушении от 12.10.2021 № 55 ОМ № 098815, *«данный полуприцеп был выпущен заводом-изготовителем. На полуприцепе указана информация завода-изготовителя. Целью использования данного транспортного средства является перевозка вида грузов, а не реклама».*

На основании части 3 статьи 20 Федерального закона «О рекламе» запрещается размещение рекламы на транспортных средствах:

1) специальных и оперативных служб с предусмотренной требованиями технического регламента определенной цветографической окраской;

2) оборудованных устройствами для подачи специальных световых и звуковых сигналов;

3) федеральной почтовой связи, на боковых поверхностях которых расположены по диагонали белые полосы на синем фоне;

4) предназначенных для перевозки опасных грузов.

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе).

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Регионспецтранс» является рекламораспространителем.

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей частью 3 статьи 20 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Кроме того, в соответствии со статьей 210 Гражданского кодекса Российской Федерации собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором.

Учитывая вышеизложенное, при отсутствии подтверждения факта заключения какого-либо договора о передаче права пользования имуществом (транспортными средствами) иным лицам, в том числе закрепляющего ответственность рекламораспространителя за распространенную рекламу, именно ООО «Регионспецтранс» как лицо, знающее о размещении на транспортных средствах рекламы,являясь при этом рекламораспространителем, был обязан осуществить контроль за содержанием распространяемой на этом своем имуществе рекламной информации.

Размещение рекламы на транспортном средстве, на наружные поверхности которого нанесены специальные цветографические схемы автомобилей оперативных служб, транспортном средстве, оборудованном устройствами для подачи специальных световых и звуковых сигналов, транспортном средстве федеральной почтовой связи, на боковых поверхностях которого расположены по диагонали белые полосы на синем фоне, а также на транспортном средстве, предназначенном для перевозки опасных грузов, -

влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от пяти тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до двухсот тысяч рублей.

Таким образом, ООО «Регионспецтранс», имея возможность для соблюдения требований пункта 4 части 3 статьи 20 Федерального закона «О рекламе» не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив рекламу,

совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 3 статьи 14.38 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является г. Омск.

Временем совершения административного правонарушения является 15.09.2021.

При рассмотрении дела об административном правонарушении защитники ООО «Регионспецтранс» поддержали доводы, изложенные ранее в письменных пояснениях, при этом указали, что протокол об административном правонарушении составлен с нарушением процессуальных сроков (отсутствует определение о проведении административного расследования), на момент фотофиксации транспортное средство не перевозило опасных грузов, кроме того при вынесении решения просили применить норму 4.1.1 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения, при этом указали, что в настоящее время реклама с транспортных средств удалена.

Проанализировав доводы защитников ООО «Регионспецтранс», должностное лицо пришло к следующим выводам.

Согласно материалам дела 15.09.2021 государственным инспектором ОГИБДД УМВД России по городу Омску капитаном полиции (…) был зафиксирован факт размещения рекламной информации на задней части транспортных средств, о чем составлен акт выявленных недостатков.

Зафиксированное в акте (с приложением фотоснимков) правонарушение свидетельствовало о наличии признаков нарушения статьи 14.38 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 28.3 КоАП РФ должностное лицо органа полиции наделено полномочиями по составлению протоколов об административном правонарушении по статье 14.38 КоАП РФ.

Общество считает, что оно не было надлежащим образом извещено о проведении административного расследования и в материалах дела № 055/04/14.38-1087/2021 отсутствует определение о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования.

Вместе с тем, дело № 055/04/14.38-1087/2021 об административном правонарушении было возбуждено протоколом 55 ОМ № 098815 от 12.10.2021 г.

Административное расследование по данному делу не проводилось.

Согласно ст. 28.2 КоАП РФ орган, возбудивший дело об административном правонарушении, обязан обеспечить участие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в составлении протокола об административном правонарушении. Таким образом, извещение от 24.09.2021 г. не является процессуальным документом, а только извещает лицо о возбуждении в отношении него производства по делу об административном правонарушении (составлении протокола). ООО «Региоспецтранс» было надлежащим образом уведомлено о составлении 12.10.2021 в 16 ч. 00 мин. в отношении Общества протокола об административном правонарушении по адресу: г. Омск, ул 20-я Амурская, 57, каб 109 об этом свидетельствует кассовый чек с указанием номера почтового уведомления N 64412363004508.

Более того, учитывая, что органы полиции располагали всей необходимой для составления протокола об административном правонарушении информацией (фотоснимки, фиксирующие факт размещения рекламы, сведения о владельце транспортных средств, предназначенных для перевозки опасных грузов) административное расследование по данному делу не проводилось, одновременно в целях обеспечения реализации гарантий, предусмотренных ст. 28.2 КоАП РФ, владельцу транспортных средств - ООО «Регионспецтранс», находящемуся по адресу: Ямало-ненецкий автономный округ, г. Ноябрьск, тер. промузел Пелей, панель XII, направлено извещение о необходимости участия законного представителя или защитника при составлении протокола об административном правонарушении.

В силу части 5 статьи 28.2 КоАП РФ физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, должна быть предоставлена возможность ознакомления с протоколом об административном правонарушении. Указанные лица вправе представить объяснения и замечания по содержанию протокола, которые прилагаются к протоколу.

О составлении протокола об административном правонарушении Общество было надлежащим образом уведомлено, в связи с чем 12.10.2021 протокол об административном правонарушении был составлен и подписан в присутствии защитника ООО «Регионспецтранс» - (…)

Защитником ООО «Регионспецтранс» имелась возможность для внесения замечаний в протокол об административном правонарушении, кроме того к материалам дела им приложены письменные возражения.

Признавая осуществленные органом полиции процессуальные действия по составлению протокола об административном правонарушении правомерными, должностное лицо руководствовалось следующим.

В соответствии со статьей 28.5 КоАП РФ протокол об административном правонарушении составляется немедленно после выявления совершения административного правонарушения. В случае, если требуется дополнительное выяснение обстоятельств дела либо данных о физическом лице или сведений о юридическом лице, в отношении которых возбуждается дело об административном правонарушении, протокол об административном правонарушении составляется в течение двух суток с момента выявления административного правонарушения.

Вместе с тем, согласно разъяснениям Пленума Верховного Суда Российской Федерации, данным в абзаце 3 пункта 4 Постановления от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» несущественными являются такие недостатки протокола, которые могут быть восполнены при рассмотрении дела по существу, а также нарушение установленных статьями 28.5 и 28.8 КоАП РФ сроков составления протокола об административном правонарушении, поскольку эти сроки не являются пресекательными.

Таким образом, права и законные интересы лица, привлекаемого к административной ответственности не были нарушены.

Относительно довода ООО «Регионспецтранс» о том, что на момент фиксации транспортное средство фактически не осуществляло перевозку опасных грузов, необходимо отметить следующее.

На момент фиксации административного правонарушения полуприцеп BONUM 914220-02,, полуприцеп BONUM 914221-01 были оснащены всеми отличительными знаками (знаки опасности, маркировочные знаки, надпись «Огнеопасно»), свидетельствующие о том, что данные транспортные средства предназначены для перевозки опасных грузов.

Частью 3 статьи 14.38 КоАП РФ установлен полный запрет на размещение рекламы на транспортном средстве, предназначенном для перевозки опасных грузов.

При этом законодательством не установлено преференций в части условий перевозки опасных грузов.

Следовательно, сам по себе факт размещения в совокупности со всеми обстоятельствами дела не свидетельствует о нераспространении рекламной информации на транспортном средстве, предназначенном для перевозки опасных грузов.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Вина ООО «Регионспецтранс» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 14.38 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 055/04/14.38-1087/2021.

Обстоятельств, исключающих вину Общества в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

У ООО «Регионспецтранс» имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение Обществом установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.38-1087/2021, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Совершенное ООО «Регионспецтранс» правонарушение влечет нарушение безопасности дорожного движения.

Нарушение этого запрета отвлекает внимание участников дорожного движения и связано с очевидной угрозой создания опасных (аварийных) ситуаций.

Состав административного правонарушения, предусмотренный частью 3 статьи 14.38 КоАП РФ, является формальным, и для квалификации действий по названной норме не требуется обязательного наступления неблагоприятных последствий.

Наступление общественно опасных последствий в виде причинения ущерба при совершении правонарушений с формальным составом не доказывается, возникновение этих последствий презюмируется самим фактом совершения действий или бездействий.

Административные правонарушения, совершаемые в сфере рекламы, посягают на нарушение установленных законодательством о рекламе требований и предписаний, в связи с чем вред, причиненный этими правонарушениями, наносится общественным интересам, а не конкретным физическим и юридическим лицам.

Общественный вред выражается в пренебрежении установленными законодательством нормами, обязательными для исполнения всеми без исключения лицами.

Должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.38-1087/2021, обстоятельством смягчающим административную ответственность ООО «Регионспецтранс» (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения Обществом административного правонарушения впервые, добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (ст.4.3 КоАП РФ), не установлено.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного ООО «Регионспецтранс» административного правонарушения, должностным лицом не установлено.

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» предусмотрено, что малозначительность 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.

Безразличное отношение лица к своим публично-правовым обязанностям, которые установлены действующим законодательством, свидетельствует о существенной угрозе охраняемым общественным отношениям. Следовательно, признать допущенное ООО «Регионспецтранс» правонарушение в качестве малозначительного недопустимо.

Относительно довода защитника ООО «Регионспецтранс» о необходимости вынесения административного наказания в виде предупреждения должностное лицо отмечает следующее.

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 (часть 2 статьи 3.4 КоАП РФ).

Некоммерческим организациям, а также 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 (часть 1 статьи 4.1.1 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.

Согласно сведениям сайта https://rmsp.nalog.ru Федеральной налоговой службы ООО «Регионспецтранс» находилось в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства в период 01.08.2016 по 10.07.2021.

Размещение рекламной информации на транспортном средстве, предназначенном для перевозки опасных грузов, несомненно отвлекает внимание участников дорожного движения, создавая опасные (аварийные) ситуации, в связи с чем возникает угроза причинения вреда жизни и здоровью людей.

Таким образом, в совокупности всех требований, предъявляемых к административному наказанию в виде предупреждения, у должностного лица отсутствуют основания для замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 14.38, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, пунктом 7.12 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 24.08.2015 № 38653,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать общество с ограниченной ответственностью «Регионспецтранс» (ИНН 8905055032, ОГРН 1138905001520) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 3 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 50 000 (Пятьдесят тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случаев, предусмотренных частями 1.1, 1.3, 1.3-1 и 1.4 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности по реквизитам, указанным в платежном поручении, являющимся неотъемлемой частью настоящего постановления.

ВНИМАНИЕ!

При оплате административного штрафа платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номере идентификатора начисления УИН, указанного в назначении платежа прилагаемого к настоящему постановлению бланка платежного поручения.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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, 1.1 или 1.4 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток, а в случаях, предусмотренных частями 1.1 и 1.4 настоящей статьи, в течение одних суток судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям. 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.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.