П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

город Омск | Дело

21 октября 2019 года | № 055/04/14.38-855/2019

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) (…), рассмотрев представленные ОГИБДД УМВД России по городу Омску протокол 5500 № 751473 от 03.10.2019 и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении (…)

в отсутствие (...),

в присутствии защитника (…) (доверенность от 15.10.2019)

У С Т А Н О В И Л А:

В Омское УФАС России из ОГИБДД УМВД России по городу Омску поступили (вх. № 10031 от 07.10.2019) протокол об административном правонарушении 5500 № 751473 от 03.10.2019 и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении (…).

Из представленных материалов следует, что 31.08.2019 в 11 часов 45 минут в районе строения № 92 по ул. 10 лет Октября в г. Омске госинспектором ДНО ГИБДД УМВД России по городу Омску лейтенантом полиции (…) зафиксирован факт размещения конструкции с информацией:

«SPAR EUROSPAR

Скоро открытие магазина вкусной еды EUROSPAR

Приглашаем сотрудников

Давайте развиваться и добиваться больших побед вместе sparomsk.ru ул. 10 лет Октября» (лицевая сторона штендера),

«SPAR EUROSPAR

Хорошая работа для хороших людей

Ярмарка вакансий 17 августа суббота с 12.00 до 16.00

ул. 10 лет Октября, 92

на площади у торгового комплекса sparomsk.ru 8-800-600-88-05» (обратная сторона штендера) на опоре знаков дорожного движения 8.17 «Инвалиды» и 8.2.5 «Зона действия» путем ее крепления к указанной опоре металлическим тросом.

Указанное в протоколе об административном правонарушение, по мнению ОГИБДД УМВД России по городу Омску, содержит состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Согласно части 1 статьи 14.38 КоАП РФ размещение рекламы, имеющей сходство с дорожными знаками, или размещение рекламы на знаке дорожного движения, его опоре или любом ином приспособлении, предназначенном для регулирования 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 пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до двухсот тысяч рублей.

В имеющихся материалах дела объяснениях (…) указано: *«В мои должностные обязанности входит информирование населения о свободных вакансиях. С этой целью я организовала установку переносного рекламного штендера с объявлением о работе в ООО «Спар-Омск» по адресу: г. Омск, ул. 10 лет Октября, 92… считала, что данное объявление не является рекламой товаров и услуг… в настоящее время штендер ничем не прикреплен к знаку и убран на достаточном расстоянии».*

При рассмотрении материалов дела № 055/04/14.38-855/2019 должностное лицо пришло к следующим выводам.

В соответствии с частью 3 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») распространение рекламы на знаке дорожного движения, его опоре или любом ином приспособлении, предназначенном для регулирования дорожного движения, не допускается.

Объективная сторона правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.38 КоАП РФ, выражается в размещении рекламы, имеющей сходство с дорожными знаками, или размещение рекламы на знаке дорожного движения, его опоре или любом ином приспособлении, предназначенном для регулирования дорожного движения.

Реклама - 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 (пункт 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Объект рекламирования - 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 (пункт 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Вместе с тем пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» и разъяснениями, данными в пункте 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», информация является рекламой, если она содержит в себе следующие признаки рекламы:

1) распространенная информация, то есть рекламой могут считаться только такие сведения, которые доведены до потребителя;

2) предназначенная для неопределенного круга лиц, то есть в информации отсутствует указание на лицо или о лицах, для которых она создана и на восприятие которых она направлена;

3) информация направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему;

4) информация направлена на продвижение на рынке объекта рекламирования.

Согласно материалам дела спорная информация распространена (…) о приеме на работу новых сотрудников в ООО «Спарк-Омск», при этом в тексте указаны:

- наименование лица, адрес места нахождения и Интернет-сайт в качестве контактной информации;

- цель размещения объявления о приеме на работу в связи с открытием нового магазина.

В силу пункта 6 части 2 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» настоящий Федеральный закон не распространяется на объявления физических лиц или юридических лиц, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности.

Таким образом, вышеуказанная информация не содержит в себе необходимой совокупности указанных признаков рекламы, поскольку в ней отсутствует объект рекламирования, и, соответственно, она не направлена на продвижение объекта рекламирования на рынке.

Доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, устанавливают наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Эти данные устанавливаются протоколом об административном правонарушении, иными протоколами, предусмотренными настоящим Кодексом, объяснениями лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, показаниями потерпевшего, свидетелей, заключениями эксперта, иными документами, а также показаниями специальных технических средств, вещественными доказательствами (части 1 и 2 статьи 26.2 КоАП РФ).

В силу положений частей 1 и 4 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

На основании пункта 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

В силу части 1 статьи 28.9 КоАП РФ, при наличии хотя бы одного из обстоятельств, перечисленных в статье 24.5 КоАП РФ, должностное лицо, в производстве которого находится дело об административном правонарушении, выносит постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении до передачи дела на рассмотрение.

Таким образом, в действиях (…) отсутствует состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрено частью 1 статьи 14.38 КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23.48, пунктом 2 части 1 статьи 24.5, пунктом 2 части 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

П О С Т А Н О В И Л А:

Производство по делу об административном правонарушении № 055/04/14.38-855/2019, возбужденному в отношении (…) по части 1 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, прекратить.

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.

Заместитель руководителя управления _____ (…)