

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области - начальник отдела контроля монополистической деятельности Б, рассмотрев протокол 18.06.2012г. и материалы дела №06-09/245-12 об административном правонарушении, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Поликлиника «Сибирская», законный представитель Ч.

УСТАНОВИЛ:

В ходе осуществления полномочий по надзору за соблюдением законодательства о рекламе на основании приказа руководителя Томского УФАС России №41 от 20.02.2012, сотрудниками отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатирования выявлены признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, которые выразились в следующем.

В г.Томске на перекрестке ул.Киевская/ул.Лебедева (вблизи здания ул.Киевская, 28) на опоре дорожных знаков 3.24. «Ограничение максимальной скорости — 40», 1.17 «Искусственная неровность», размещена рекламная конструкция с рекламой следующего содержания: «Клиника Сибирская. ул.Сибирская, 31. тел.: (3822) 4430907, 263-780. <http://cl-sib.tomsk.ru>. Центр амбулаторной хирургии (общая, челюстно-лицевая, пластическая, сосудистая хирургия, травматология, гинекология), отделение отоларингологии, отделение стоматологии, отделение узких специалистов (терапевт, педиатр, гастроэнтеролог, эндокринолог, гинеколог, невропатолог), дерматокосметология, анализы. В связи с наличием противопоказаний необходима консультация специалиста».

Данный факт подтверждается материалами дела №06-11/22-12 о нарушении законодательства о рекламе, в том числе, зафиксирован в акте осмотра наружной рекламы от 01.03.2012г., составленном должностными лицами Томского УФАС России с участием двух незаинтересованных лиц.

Указанная информация ООО «Поликлиника «Сибирская», размещенная на опоре дорожных знаков, адресована неопределенному кругу лиц, по своему содержанию направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к «Клинике Сибирская», оказываемым Клиникой услугам, то есть содержит все признаки рекламы, закрепленные в пункте 1 статьи 3 Закона № 38-ФЗ, следовательно, является рекламой.

Согласно п.2 ст.3 указанного Закона 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.

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе является «Клиника Сибирская», медицинские услуги, оказываемые организацией.

Реклама ООО «Поликлиника «Сибирская» размещена вблизи перекрестка (пересечение ул.Киевская/ул.Лебедева) на опоре знаков дорожного движения

3.24. «Ограничение максимальной скорости — 40», 1.17 «Искусственная неровность» (в соответствии с Правилами дорожного движения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 23.10.1993 №1090, к дорожным знакам отнесены предупреждающие, запрещающие знаки, в том числе знаки 1.17, 3.24 (разделы 1, 3 приложения 1 к Правилам). Установлено, что на размещение указанной рекламы было выдано регистрационное разрешение №596/6. Срок действия указанного разрешения с 01.07.2006 по 01.07.2011г.

Согласно ответу Специализированного монтажно-эксплуатационного учреждения Управления внутренних дел по Томской области №70/26 от 12.04.2012 дорожные знаки 3.24. «Ограничение максимальной скорости — 40», 1.17 «Искусственная неровность» были размещены на основании технического задания УГИБДД УВД по Томской области 31.08.2007г.

В соответствии со ст.4 Международной конвенции о дорожном движении, подписанной СССР 08.11.1968 г., вступившей в силу с 21.05.1977г. и действующей в Российской Федерации, договаривающиеся стороны обязались ввести запрет на помещение на сигнальном знаке, на его опоре или на любом другом приспособлении, предназначенном для регулирования движения, чего-либо, что не имеет отношения к назначению этого сигнального знака или приспособления.

В соответствии с частью 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы на знаке дорожного движения, его опоре или любом ином приспособлении, предназначенном для регулирования дорожного движения, не допускается.

Таким образом, рассматриваемая реклама ООО «Поликлиника «Сибирская», размещенная на одной опоре со знаками дорожного движения, нарушает требования части 3 статьи 19 ФЗ «О рекламе».

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства, является ненадлежащей.

Решением Комиссии Томского УФАС России от 10.05.2012г. по делу №06-11/22-12, возбужденному по признакам нарушения законодательства о рекламе, указанная реклама признана ненадлежащей.

В соответствии с ч.4 ст.38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Рекламодателем и рекламораспространителем указанной рекламы является общество с ограниченной ответственностью «Поликлиника «Сибирская», что подтверждается решением по делу № 06-11/22-12, письменными пояснениями ООО «Поликлиника «Сибирская», регистрационным разрешением №596/6 с паспортом рекламного места, договором №140/РН от 01.04.2007, договором №140/РН от 01.01.2008, договором №47/РН от 01.01.2009, договором №32/РН от 01.01.2010, договором №32/РН от 01.04.2011, устными пояснениями представителя ООО «Поликлиника «Сибирская» (протоколы заседания Комиссии 18.04.2012г.,

10.05.2012г.).

В соответствии с частью 1 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 связи с вышеуказанным 18.06.2012г. в отношении общества с ограниченной ответственностью «Поликлиника «Сибирская» составлен протокол об административном правонарушении, возбуждено административное дело №06-09/245-12 по ч.1 ст.14.38 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В письменных пояснениях по делу №06-09/245-12 (вх.№3454 от 28.06.2012г.) ООО «Поликлиника «Сибирская» указало, что в действиях Общества отсутствует состав правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.38 КоАП РФ, так как юридическим лицом были предприняты все меры для соблюдения законодательства о рекламе, а именно, реклама была размещена в период, когда отсутствовал знак дорожного движения, было определено должностное лицо, на которое, в силу условий трудового договора, возложены обязанности по контролю за правильностью размещения рекламной продукции, действия указанного должностного лица контролировались, в связи с чем, Общество считает, что нарушение произошло в связи с ненадлежащим исполнением возложенных обязанностей должностным лицом.

На составлении протокола об административном правонарушении и рассмотрении административного дела защитник ООО «Поликлиника «Сибирская» подтвердила доводы, изложенные в письменных пояснениях. Кроме того пояснила, что по мнению Общества столб освещения не является опорой дорожного знака.

Заместитель руководителя Томского УФАС России, рассмотрев материалы дела и оценив собранные по делу доказательства, считает их достаточными и находит вину ООО «Поликлиника «Сибирская» доказанной, а действия общества верно квалифицированными по части 1 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 1.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

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

ООО «Поликлиника «Сибирская» является рекламодателем и

рекламораспространителем рассматриваемой рекламы и, выступая субъектом общественных отношений, в том числе, осуществляя деятельность, подпадающую под регулирование Федерального закона «О рекламе», а также, будучи обязанным выполнять установленные данным законом требования к содержанию и размещению рекламы, при наличии возможности не нарушать требования законодательства о рекламе, не приняло всех необходимых и достаточных мер для соблюдения установленных требований и допустило размещение рекламы на одной опоре со знаками дорожного движения, не соответствующей требованиям законодательства.

Доказательства принятия ООО «Поликлиника «Сибирская» своевременно всех зависящих от него мер по соблюдению требований Федерального закона «О рекламе» или наличия обстоятельств, объективно препятствовавших этому, в материалах административного дела 06-09/245-12 отсутствуют.

Довод ООО «Поликлиника «Сибирская» об отсутствии в действиях Общества состава правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.38 КоАП, в связи с принятием мер юридическим лицом для соблюдения действующего законодательства отклоняется.

Объектом правонарушения являются общественные отношения, охраняемые Федеральным законом «О рекламе».

Объективная сторона совершенного административного правонарушения выражается в распространении рекламы на одной опоре со знаками дорожного движения.

Субъект административного правонарушения - юридическое лицо Общество с ограниченной ответственностью «Поликлиника «Сибирская».

Субъективная сторона совершенного административного правонарушения - при наличии возможности, юридическим лицом не приняты меры, направленные на соблюдение требований Федерального закона «О рекламе».

Также отклоняется довод Общества об отсутствии состава правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.38 КоАП, в связи с размещением рекламы еще до момента установки дорожных знаков. Поскольку административное правонарушение в виде размещения рекламы на опоре дорожного знака не охватывается только действием по ее установке, а длится (совершается) во времени весь период нахождения рекламы на опоре знака дорожного движения. Прекращение данного правонарушения может быть обусловлено только прекращением размещения данной рекламы.

При вынесении постановления учитывается наличие обязанностей по контролю за размещением рекламной продукции у должностного лица ООО «Поликлиника «Сибирская».

Однако, как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в [пункте 15](#) Постановление от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» в соответствии с [частью 3 статьи 2.1](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в случае

совершения юридическим лицом административного правонарушения и выявления конкретных должностных лиц, по вине которых оно было совершено ([Статья 2.4](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), допускается привлечение к административной ответственности по одной и той же норме как юридического лица, так и указанных должностных лиц.

Исходя из изложенного, должностное лицо Томского УФАС России приходит к выводу, что выявление должностного лица, по вине которого Обществом совершено правонарушение, не исключает привлечение самого юридического лица к административной ответственности.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Томского УФАС России учитывает характер совершенного правонарушения, отягчающие и смягчающие обстоятельства.

Рассматриваемое правонарушение не может быть квалифицировано как малозначительное. В соответствии с п.п. 18, 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 (в редакции от 20.11.2008) при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение положений о малозначительности должно быть мотивировано.

Совершенное ООО «Поликлиника «Сибирская» правонарушение не является малозначительным, так как имело место распространение ненадлежащей рекламы на опоре знаков дорожного движения. Несоблюдение установленных требований к размещению наружной рекламы обладает высокой степенью общественной опасности, поскольку, в данном случае, может мешать восприятию участниками дорожного движения дорожной ситуации, нанести вред здоровью и имуществу граждан. Размещение рекламы на одной опоре со знаками дорожного движения, в нарушение ч.3 ст.19 Федерального закона «О рекламе», также противоречит основным принципам обеспечения безопасности дорожного движения, признающим приоритет жизни и здоровья граждан, участвующих в дорожном движении, над экономическими результатами хозяйственной деятельности.

Несоответствие рекламы требованиям законодательства о рекламе нарушает права и законные интересы потребителей рекламы и участников дорожного движения, представляет собой существенную угрозу общественным отношениям, здоровью, физическому состоянию и имущественному положению граждан. С учетом этого и конкретных обстоятельств дела данное правонарушение не может быть признано малозначительным.

В соответствии со ст. 4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в которой приведен открытый перечень обстоятельств, смягчающих

административную ответственность, смягчающим обстоятельством признается совершение административного правонарушения впервые, устранение нарушения на момент рассмотрения дела об административном правонарушении.

В соответствии со ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях отягчающих обстоятельств по делу не установлено.

В связи с изложенным, представляется возможным назначить административное наказание в пределах минимальной санкции, предусмотренной ч.1 ст.14.38 КоАП РФ.

Руководствуясь ст.ст.23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью «Поликлиника «Сибирская», признать виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 100 (ста) тысяч рублей.