ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об

административном правонарушении № 042/04/14.38-318/2020

«19» июня 2020 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, <…>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.38-318/2020, возбужденного протоколом № 042/04/14.38-318/2020 от 11.03.2020, составленным в отношении индивидуального предпринимателя <…> по факту совершения правонарушения ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП РФ, в отсутствие ИП <…>,

УСТАНОВИЛА:

27.01.2020 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/20-1077/2019 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ИП <…> нарушившим требования части 5 статьи 20 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Закон о рекламе) при размещении 19.06.2019 рекламы на заднем окне и задних боковых окнах рекламы, создающей угрозу безопасности дорожного движения.

В соответствии с частью 5 статьи 20 Закона 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 нарушение данной правовой нормы реклама, размещенная на автотранспортном средстве (автобус ПАЗ 32054) создает угрозу безопасности дорожного движения, а именно, ограничивает обзор другим участникам дорожного движения.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 5 статьи 20 Закона о рекламе, несет рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ИП <…> как собственник транспортного средства и на основании договора № НВК-016 от 20.10.2015 о праве размещения рекламы, заключенного между ИП <…> и ООО «ХК СТИМУЛ Трейд», согласно которому ИП <…> предоставляет ООО «ХК СТИМУЛ Трейд» право на

размещение рекламы на бортах и внутри салона транспортного средства.

Действия ИП <…>, выразившиеся в нарушении требований части 5 статьи 20 Закона о рекламе при размещении рекламы на автотранспортном средстве (автобус ПАЗ 32054) создающей угрозу безопасности дорожного движения, а именно, ограничивающей обзор другим участникам дорожного движения, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 4 статьи 14.38 КоАП РФ.

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.

Время совершения ИП <…> административного правонарушения: 19.06.2019.

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

06.02.2020 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола – 11.03.2020 на 11 часов 00 минут. Уведомление было направлено по адресу регистрации ИП <…> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России с отметкой «Вручение адресату» имеется в материалах дела).

11.03.2020 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.38-318/2020 об административном правонарушении в отсутствие ИП <…>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

11.03.2020 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.38-318/2020 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела – 25.03.2020 на 10 часов 45 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ИП <…> заказным письмом с уведомлением о вручении.

25.03.2020 на рассмотрение дела № 042/04/14.38-318/2020 об административном правонарушении ИП <…> не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <…> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 25.03.2020 рассмотрение дела № 042/04/14.38-318/2020 об административном правонарушении было отложено на 27.04.2020 на 09 часов 00 минут. Копия определения была направлена по адресу регистрации ИП <…> заказным письмом с уведомлением о вручении.

23.04.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство представителя ИП <…> <…> по доверенности об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.38-318/2020 об административном правонарушении до снятия введенных ограничений, связанных с распространением коронавирусной инфекцией.

27.04.2020 на рассмотрение дела № 042/04/14.38-318/2020 об административном правонарушении ИП <…> не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <…> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 27.04.2020 рассмотрение дела № 042/04/14.38-318/2020 об административном было отложено на 28.05.2020 на 10 часов 30 минут. Копия определения была направлена по адресу регистрации ИП <…> заказным письмом с уведомлением.

28.05.2020 на рассмотрение дела № 042/04/14.38-318/2020 об административном ИП <…> не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <…> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 28.05.2020 рассмотрение дела № 042/04/14.38-318/2020 об административном правонарушении было отложено на 19.06.2020 на 09 часов 30 минут. Копия определения была направлена в адрес ИП <…> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России о вручении 11.06.2020 корреспонденции адресату имеется в материалах дела).

19.06.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.38-318/2020 об административном в отсутствие ИП <…>.

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

Размещение рекламных материалов на стеклах автобуса в любом случае ограничивает обзор пассажирам, находящимся (стоящим) в автобусе на задней площадке, размещение на боковых стеклах автобуса рекламных материалов посредством нанесения пленки светопропускаемостью 40% будет ограничивать радом стоящим пассажирам обзор на 60% в соответствии со светопропускаемостью, нанесенной пленки.

УМВД России по г.Новокузнецку ОГИБДД представило в адрес Кемеровского УФАС России пояснения (вх. № 9ф от 27.01.2020) в которых указывается: «… в соответствии с пунктом 13.1 раздела 13 «Дополнительные требования к транспортным средствам категорий М2 и М3» Приложения № 8 к Техническому регламенту аварийные выходы и устройства приведения их в действие должны быть работоспособны.

С учетом положений пунктов 2.7 и 2.10 национального стандарта РФ ГОСТ Р 41.36-2004 (правила ЕЭК ООН № 36) «Единообразные предписания, касающиеся сертификации пассажирских транспортных средств большой вместимости в отношении общей конструкции» к запасным (аварийным) выходам относятся запасные окна, которые предназначены для использования пассажирами в качестве выхода только в случае опасности.

В соответствии с пунктом 5.6.8 «Технические требования в отношении запасных окон» Правил ЕЭК ООН № 36 любое запасное окно должно легко и быстро открываться изнутри и снаружи транспортного средства при помощи соответствующего приспособления, одобренного органом по сертификации, либо

иметь легко разбиваемое безопасное стекло. Последнее положение исключает возможность использования слоистого или изготовленного из пластического материала стекла.

Согласно положениям «Руководства по эксплуатации автобуса ПАЗ 32053» (№ 32053-3902010 РЭ), размещённого на Интернет-ресурсе производителя транспортного средства (www.PAZ-bus.ru), конструкция рассматриваемого транспортного средства предусматривает наличие нескольких аварийных выходов, в том числе переднее и заднее окна левой боковины кузова и окно задней части кузова, оснащенные полированным закалённым стеклом.

Таким образом, нанесение пленки с информацией рекламного характера на поверхность стекла окон, расположенных в боковой или задней частях кузова автобуса ПАЗ 32053 и одновременно являющимися аварийными выходами, не будет соответствовать требованиям пункта 13.1 Приложения № 8 к Техническому регламенту и пункта 5.6.8 Правил ЕЭК ОО № 36».

Также УМВД России по г.Новокузнецку ОГИБДД пояснило, что измерить светопропускание стекол, на которые была нанесена пленка рекламного характера, не представляется возможным в связи с тем, что пленка была демонтирована собственником транспортного средства после составления административного материала в отношении водителя.

Вышеизложенная позиция Кемеровского УФАС России подтверждается решением Арбитражного суда Кемеровской области от 06.11.2018 по делу № А27-14211/2018, постановлением Седьмого арбитражного апелляционного суда г.Томска от 20.12.2018 по делу № А27-14211/2018, постановлением Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 18.04.2019 по тому же делу, определением Верховного Суда Российской Федерации от 23.08.2019 по делу № 304-ЭС19-13283.

Действия ИП <…>, выразившиеся в нарушении требования части 5 статьи 20 Закона о рекламе при распространении рекламы на автотранспортном средстве, которая создает угрозу безопасности дорожного движения, ограничивая обзор 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.

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

ИП <…> 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 ИП <…> 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 ИП <…>, выразившиеся в нарушении требования части 5 статьи 20 Закона о рекламе при распространении рекламы на автотранспортном средстве, которая создает угрозу безопасности дорожного движения, ограничивая обзор другим участникам дорожного движения, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ИП <…> подтверждается протоколом № 042/04/14.38-318/2020 от 11.03.2020 об административном правонарушении.

Срок давности привлечения ИП <…> 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 ИП <…>. своих должностных 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.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность.

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.

Кемеровское УФАС России пришло к выводу о наличии иных смягчающих вину обстоятельств, таких как факт совершения административного правонарушения

ИП <…> впервые.

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

03.07.2016г. вступила в действие статья 4.1.1 КоАП РФ. Согласно части 1 данной статьи 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.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 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 Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rsmp.nalog.ru ИП <…> имеет статус микропредприятия.

Вместе с тем, реклама, размещенная ИП <…> на автотранспортном средстве, создает угрозу безопасности дорожного движения, следовательно, создает угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей, в связи с чем, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ в данном случае не может быть применена.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ИП <…>, доказанной, а действия верно квалифицированными по части 4 статьи 14.38 КоАП РФ за нарушение требований части 5 статьи 20 Закона о рекламе, и назначает административное наказание ИП <…> в пределах санкции, определенной частью 4 статьи 14.38 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

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

2. Назначить индивидуальному предпринимателю <…> штраф в размере 10 (десяти) тысяч рублей.

3. Учитывая поручение руководителя ФАС России № 01-013-ИА/пр от 08.04.2020, в связи с изменением экономической ситуации, связанным с угрозой распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19), руководствуясь статьей 31.5 КоАП РФ, рассрочить исполнение постановления на срок три месяца с момента вступления постановления в законную силу равными долями:

- до 30.07.2020 – 3333 (три тысячи триста тридцать три) руб.;
- до 30.08.2020 – 3333 (три тысячи триста тридцать три) руб.;
- до 30.09.2020 – 3334 (три тысячи триста тридцать четыре) руб.

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

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

Расчетный счет: 40101810400000010007 Отделение КЕМЕРОВО.

БИК: 043207001

Код бюджетной классификации (КБК): 161 1 16 01141 01 0003 140

ОКТМО: 32701000

УИН: 16100500000000555020.

Назначение платежа: денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 042/04/14.38-318/2020).

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.

Заместитель руководителя управления <…>