

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее - Мордовское УФАС России) ..., рассмотрев протокол . об административном правонарушении от 10.01.2018г., составленный старшим инспектором ДН ОГИБДД ММО МВД России «Чамзинский» капитаном полиции Г..., с приложенными к нему материалами дела об административном правонарушении, поступившими на рассмотрение в Мордовское УФАС России из ММО МВД РФ «Чамзинский» отделение Госавтоинспекции с письмом от 01.03.2018 № 59/1557 (вх.№859 от 06.03.2018), на основании которых возбуждено дело об административном правонарушении в отношении **должностного лица – Индивидуального предпринимателя Т....**ного предпринимателя: . место рождения: .я; дата рождения: .; адрес (место регистрации): 4.),

УСТАНОВИЛ:

06 марта 2018 года с письмом ММО МВД РФ «Чамзинский» отделение Госавтоинспекции от 01.03.2018 № 59/1557 (вх.№859 от 06.03.2018) в Мордовское УФАС России поступили административные материалы на должностного лица - Индивидуального предпринимателя Т. (ИНН .; ОГРНИП .), которыми зафиксирован факт распространения 21 декабря 2017 года в 08.00 часов наружной рекламы «ОСАГО без переплат 89030519584» с использованием рекламной конструкции, размещенной в створе опоры дорожного знака 1.33 «Прочие опасности», установленного на территории п.Комсомольский Республики Мордовия, 1 мик-он, рядом с домом 23.

Из административных материалов следует, что распространение такой рекламы с нарушением части 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе», за что предусмотрена административная ответственность по части 1 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, первоначально зафиксировано актом о выявленных недостатках в эксплуатационном состоянии дороги (улицы), железнодорожного переезда от 21.12.2017г., на основании которого старшим инспектором ДН ОГИБДД ММО МВД России «Чамзинский» капитаном полиции Г.. в последующем вынесено определение . о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования от 21.12.2017г., по результатам которого составлен протокол . об административном правонарушении от 10.01.2018г.

Копия определения . о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования от 21.12.2017г. получена лично Т..., который расписался в получении такого определения с отметкой о том, что ему разъяснены права и обязанности, предусмотренные Кодексом Российской Федерации об административном правонарушении. Также Т... лично получено уведомление о дате, времени и месте составления протокола по делу об административном правонарушении от 21.12.2017 № 59/б/н, о чем имеется отметка с распиской названного лица в экземпляре такого уведомления.

Протокол . об административном правонарушении от 10.01.2018г. составлен в отсутствие ИП Т..., надлежащим образом извещенного о составлении такого протокола, как следует из выше перечисленных процессуальных документов. При этом копия составленного протокола направлена ИП Т..... почтой, о чем имеется

отметка в протоколе . об административном правонарушении от 10.01.2018г. Составленный протокол первоначально был направлен на рассмотрение в арбитражный суд, возвращенный определением Арбитражного суда Республики Мордовия от .8, после чего протокол . об административном правонарушении от 10.01.2018г. с приложенными к нему административными материалами поступил на рассмотрение по подведомственности антимонопольного органа.

Мордовское УФАС России, учитывая необходимость соблюдения процессуальных прав привлекаемого к административной ответственности лица, 07.03.2018 повторно направило по адресу регистрации ИП Т.. заказным письмом с уведомлением копию протокола .) об административном правонарушении от 10.01.2018г., а также заказным письмом с уведомлением копию вынесенного Мордовским УФАС России определения от 07.03.2018 № 163 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении, на основании которого делу об административном правонарушении присвоен № 120/6-р/адм.

ИП Т...., получив названные процессуальные документы, предоставил в адрес Мордовского УФАС России письмо с объяснениями от 28.03.2018г. (вх.№1179 от 28.03.2018) и ходатайство от 28.03.2018г. (вх.№1180 от 28.03.2018).

ИП Т.... в ходатайстве от 28.03.2018г. (вх.№1180 от 28.03.2018) просил рассмотреть дело об административном правонарушении в его отсутствие, в связи с чем дело № 120/6-р/адм об административном правонарушении рассматривается в отсутствие ИП Т...

Вместе с тем, уполномоченное должностное лицо антимонопольного органа, рассмотрев ходатайство ИП Т... от 28.03.2018г. (вх.№1180 от 28.03.2018) в части прекращения производства по делу № 120/6-р/адм об административном правонарушении, не находит оснований для его удовлетворения.

Пунктом 1 части 2 статьи 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях определены *полномочия должностных лиц органов внутренних дел (полиции) составлять протоколы об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.38* настоящего Кодекса, в отношении которой не установлено каких-либо изъятий и ограничений.

Следовательно, выраженное в ходатайстве ИП Т.... от 28.03.2018г. (вх.№1180 от 28.03.2018) мнение о том, что совершённое правонарушение не связано непосредственно с эксплуатацией транспортных средств и поэтому составление протокола об административном правонарушении, санкции за совершение которого предусмотрены частью 1 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не входит в полномочия должностного лица органов полиции, является ошибочным и отклоняется.

Содержание протокола 13 АП № 136739 (177) об административном правонарушении от 10.01.2018г., на основании пункта 1 части 2 статьи 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях составленного уполномоченным должностным лицом органов внутренних дел (полиции), соответствует требованиям статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, каких-либо нарушений при его составлении не выявлено.

Статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях определено, что федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных частями 1, 3 - 5 статьи 14.38 настоящего Кодекса.

На этом основании протокол об административном правонарушении от 10.01.2018г., поступивший в территориальный антимонопольный орган 06 марта 2018 года, рассматривает уполномоченное должностное лицо Мордовского УФАС России.

С учетом норм части 1 статьи 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях давность привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе исчисляется сроком в один год.

На момент поступления в Мордовское УФАС России протокола 13 АП № 136739 (177) об административном правонарушении от 10.01.2018г. срок исковой давности еще не истек.

Протокол 13 АП № 136739 (177) об административном правонарушении от 10.01.2018г. рассмотрен в порядке статей 25.15, 29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отсутствие ИП Т...., извещенного о рассмотрении такого протокола в установленном порядке.

Административное правонарушение выразилось в следующем.

Из материалов настоящего дела следует, что 21 декабря 2017 года в 08.00 часов старшим инспектором ДН ОГИБДД ММО МВД России «Чамзинский» капитаном полиции Г.... выявлено размещение рекламной конструкции в створе опоры дорожного знака 1.33 «Прочие опасности», установленного на территории п.Комсомольский Республики Мордовия, 1 мик-он, рядом с домом 23, на поверхности которой нанесена тестовая информация «ОСАГО без переплат 89030519584», что подтверждается актом о выявленных недостатках в эксплуатационном состоянии дороги (улицы), железнодорожного переезда от 21.12.2017г. и приложенными к такому акту двумя фотоотчетами.

Демонстрируемая на рекламной конструкции информация по всем признакам соответствует понятию рекламы, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услугам по заключению договоров ОСАГО без переплат, обратиться за которыми предлагается по телефону .., формирует и поддерживает интерес к такому объекту рекламирования, что способствует его продвижению на рынке.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» *реклама* - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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 соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»

объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Объектом рекламирования рассматриваемой рекламы являются услуги по заключению договоров ОСАГО без переплат, обратиться за которыми предлагается по телефону 89030519584.

Из объяснения ИП Т..... от 28.03.2018г. (вх.№1179 от 28.03.2018) следует, что в его безвозмездном пользовании на основании устной договоренности находится абонентский номер <...> , принадлежащий Л..... и в предпринимательских целях ИП Т.... переданный его работнику – менеджеру офисных продаж М....., что дополнительно подтверждается объяснительной Л.... от 28.03.2018, трудовым договором № 2 от 01.11.2017г., объяснением М.... от 10.01.2018г.

Т.... зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 01.09.2016 за основным государственным регистрационным номером (ОГРНИП) .., что подтверждается свидетельством о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, выданным Инспекцией Федеральной налоговой службы по Ленинскому району г.Саранска,...

Согласно сведениям об индивидуальном предпринимателе – Т....., размещенным на официальном сайте Федеральной налоговой службы egrul.nalog.ru (распечатка по состоянию на 06.07.2017 имеется в материалах дела), *основным видом деятельности индивидуального предпринимателя является деятельность страховых агентов и брокеров (ОКВЭД 66.22), дополнительными видами деятельности – деятельность по оказанию консультационных и информационных услуг (ОКВЭД 63.99.1), деятельность по оказанию услуг службами информационного поиска по договору или на платной основе (ОКВЭД 63.99.12), деятельность по приему платежей физических лиц платежными агентами (ОКВЭД 66.19.6), деятельность операторов по приему платежей физических лиц (ОКВЭД 66.19.61), оценка рисков и ущерба (ОКВЭД 66.21), деятельность страховых актуариев (ОКВЭД 66.29.1), деятельность вспомогательная прочая в сфере страхования, кроме обязательного социального страхования (ОКВЭД 66.29.9).*

Согласно налоговой декларации по налогу на добавленную стоимость за 2016 год ИП Т... осуществляет вид деятельности по ОКВЭД 66.22 - *деятельность страховых агентов и брокеров.*

Для осуществления деятельности страхового брокера необходимо получение соответствующей лицензии, которая у ИП отсутствует.

Учитывая данные обстоятельства, следует признать, что рассматриваемая реклама, в которой содержится ссылка на номер телефона .., используемый в предпринимательской деятельности ИП Т.... для оказания услуг страхового агента по заключению договоров ОСАГО, распространена в интересах ИП Т....., который в рассматриваемом случае выступает в качестве рекламоателя такой рекламы.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламоатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее

объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рассматриваемая реклама распространена с использованием рекламной конструкции, смонтированной в створе опоры дорожного знака 1.33 «Прочие опасности», установленного на территории п.Комсомольский Республики Мордовия, 1 мик-он, рядом с домом 23.

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.

Следовательно, реклама «ОСАГО без переплат .» нарушает требования части 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» и поэтому является ненадлежащей.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 19 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами настоящего дела установлено, что размещение рассматриваемой рекламы осуществлено в интересах ИП Т....., чья прямая заинтересованность в распространении такой рекламы очевидна, в связи с чем выраженная в объяснении ИП Т..... от 28.03.2018г. (вх.№1179 от 28.03.2018) позиция о непричастности к процессу монтажа рекламной конструкции в запрещенном месте является несостоятельным, не опровергающим инициирование для всеобщего обозрения рекламодателем ИП Т.... размещения такой рекламы на опоре дорожного знака, в процессе которого рекламодатель выступил одновременно в качестве рекламораспространителя.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 4 статьи 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.

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 соответствии со статьей 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Примечание. Под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиям осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

Исследовав и оценив обстоятельства настоящего дела в их совокупности, уполномоченное должностное лицо территориального антимонопольного органа пришло к следующим выводам.

В рассматриваемом случае рекламодаделец и рекламораспространитель – Индивидуальный предприниматель Т.... (ИНН .; ОГРНИП .), в интересах которого на опоре дорожного знака размещена реклама «ОСАГО без переплат .» и который не препятствовал такому размещению, действовал в нарушение требований части 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» и при этом самонадеянно не осознавал противоправности своих действий, хотя в силу публичности нарушенных им правил, должен был и мог их предвидеть.

Следовательно, ИП Т....(ИНН .; ОГРНИП .) совершил нарушение законодательства о рекламе по неосторожности.

Частью 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что 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.

Частью 2 статьи 2.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях определено, что административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия

(бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

В рассматриваемом случае в совершении административного правонарушения материалами дела установлена вина рекламодателя и рекламораспространителя - ИП Т.... (ИНН .; ОГРНИП .).

В силу части 1 статьи 29.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения.

Местом совершения рассматриваемого правонарушения является Республика Мордовия, п.Комсомольский, 1 мик-он, рядом с домом 23, временем совершения правонарушения – 21 декабря 2017 года, 08.00, когда зафиксирован факт размещения ненадлежащей рекламы «ОСАГО без переплат .» с использованием рекламной конструкции, смонтированной в створе опоры дорожного знака 1.33 «Прочие опасности».

При рассмотрении настоящего дела учитывается, что ненадлежащая реклама при попустительстве ИП Т.... размещена на знаке дорожного движения, что может мешать маршрутному ориентированию участников дорожного движения, и такой способ размещения рекламы посягает на установленный, регламентированный государством, порядок распространения рекламы.

С учетом изложенного, малозначительность административного правонарушения отсутствует.

ИП Т...., несмотря на то, что в объяснении от 28.03.2018г. (вх.№1179 от 28.03.2018) сослался на отсутствие в настоящее время ненадлежащей рекламы на опоре дорожного знака, доказательств (в частности, фотоотчета, свидетельствующего о демонтаже рекламы) устранения допущенного нарушения не предоставил.

Вместе с тем, учитывается, что в отношении ИП Т..... (ИНН .; ОГРНИП .) уже выносилось постановление Мордовского УФАС России от 13.12.2017 № 773 о назначении административного наказания в виде предупреждения по делу № 597/14-р/адм об административном правонарушении, которым названное должностное лицо было предупреждено об административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, что свидетельствует о повторности совершения правонарушения в сфере рекламы.

Данные обстоятельства, с учетом положений статьи 4.3 и статьи 4.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, принимаются как обстоятельства,отягчающие административную ответственность.

Руководствуясь частью 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе», а также частью 1 статьи 14.38, статьями 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо - **Индивидуального предпринимателя Т....** (ИНН .; ОГРНИП .; дата государственной регистрации в качестве индивидуального

предпринимателя:.; адрес (место регистрации): 430005, Республика Мордовия, г.Саранск,...) нарушившим часть 1 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, поскольку им не соблюдены требования части 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

2. Применить к должностному лицу – **Индивидуальному предпринимателю Т....** (ИНН .; ОГРНИП .; дата государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя: .; место рождения: .; дата рождения: .; адрес (место регистрации): 430005, Республика Мордовия, г.Саранск, . меры административной ответственности в виде административного штрафа в размере десять тысяч (10000) рублей.

Сумму штрафа необходимо перечислить на счет казначейства:

Получатель: ИНН 1326136739; КПП 132601001 УФК по Республике Мордовия (Мордовское УФАС России, л/с 04091091570) код администратора доходов КБК 161 1 16 26000 01 6000 140 ОКТМО 89701000; Банк получателя: Отделение - НБ Республика Мордовия г.Саранск БИК 048952001 Расчетный счет 40101810900000010002; Назначение платежа: Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе по постановлению Мордовского УФАС России от 02.04.2018 № 201.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП) 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.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП 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](#) настоящей должностное лицо, вынесшее постановление, направляет в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством, а также составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии

постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.