ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу об

административном правонарушении № 042/04/14.3-1598/2020

«29» января 2021г. г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <…>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1598/2020, возбужденного постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении от 23.09.2020, вынесенного прокурором г. Кемерово <…> в отношении индивидуального предпринимателя <…> (далее – ИП <…>, <…>), в отсутствие <…>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, в присутствии помощника Прокурора Кировского района г. Кемерово <…>,

УСТАНОВИЛА:

28.09.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 23.09.2020, вынесенного прокурором г. Кемерово <…> (исх. от 23.09.2020 № 7-1-2020, вх. от 28.09.2020 № 4462) в отношении ИП <…>, за совершение нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), выразившегося в размещении недостоверной рекламы на территории г. Кемерово, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

В рамках рассмотрения поступившего постановления Кемеровским УФАС России установлено, что ИП <…> прекратил деятельность в качестве индивидуального предпринимателя 08.09.2020 в связи с принятием соответствующего решения.

Время совершения <…> административного правонарушения: 27.08.2020.

Место совершения <…> административного правонарушения: ул. Инициативная, 5а, корпус 1, г. Кемерово.

28.09.2020 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1598/2020 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела – 12.10.2020 на 13 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес <…>, а также в адрес Прокуратуры Кировского района г. Кемерово заказными письмами с уведомлением о вручении.

12.10.2020 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-1598/2020 об административном правонарушении <…> не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении <…> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 12.10.2020 рассмотрение дела № 042/04/14.3-1598/2020 об

административном правонарушении было отложено на 17.11.2020 в 11 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес <…>, а также в адрес Прокуратуры Кировского района г. Кемерово заказными письмами с уведомлением о вручении.

09.11.2020 в связи с производственной необходимостью рассмотрение дела № 042/04/14.3-1598/2020, назначенное на 17.11.2020г. на 11 часов 00 минут было отложено на 11.12.2020г. на 10 часов 00 минут. Копия уведомления о переносе рассмотрения данного дела была направлена в адрес <…>, а также в адрес Прокуратуры Кировского района г. Кемерово заказными письмами с уведомлением о вручении.

11.12.2020 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-1598/2020 об административном правонарушении <…>, представитель Прокуратуры Кировского района г. Кемерово не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении <…> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 11.12.2020 рассмотрение дела № 042/04/14.3-1598/2020 об административном правонарушении было отложено на 29.01.2021 в 09 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес <…>, а также в адрес Прокуратуры Кировского района г. Кемерово заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений с пометкой «возврат отправителю из-за истечения срока хранения» корреспонденции, направленной в адрес <…>, а также о вручении почтовой корреспонденции, направленной в адрес Прокуратуры Кировского района г. Кемерово имеются в материалах дела).

29.01.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-1598/2020 об административном правонарушении в отсутствие <…>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, в присутствии помощника Прокурора Кировского района г. Кемерово <…>.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-1598/2020 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия <…>, выразившиеся в нарушении требований пунктов 2, 20 части 3 статьи 5, части 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы ломбарда, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, и влечет наложение штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Согласно выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей ИП <…> прекратил деятельность в качестве индивидуального предпринимателя 08.09.2020 в связи с принятием соответствующего решения.

Статьей 24.5 установлен перечень обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, а именно:

1) отсутствие события административного правонарушения;

2) отсутствие состава административного правонарушения, в том числе недостижение физическим лицом на момент совершения противоправных действии (бездействия) возраста, предусмотренного настоящим Кодексом для привлечения к административной ответственности (за исключением случая, предусмотренного частью 3 настоящей статьи), или невменяемость физического лица, совершившего противоправные действия (бездействие);

3) действия лица в состоянии крайней необходимости;

4) издание акта амнистии, если такой акт устраняет применение административного наказания;

5) признание утратившими силу закона или его положения, устанавливающих административную ответственность за содеянное, за исключением случая одновременного вступления в силу положений закона, отменяющих административную ответственность за содеянное и устанавливающих за то же деяние уголовную ответственность;

6) истечение сроков давности привлечения к административной ответственности;

7) наличие по одному и тому же факту совершения противоправных действий (бездействия) лицом, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, постановления о назначении административного наказания, либо постановления о прекращении производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном той же статьей или той же частью статьи настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации, либо постановления о возбуждении уголовного дела;

8) смерть физического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении;

8.1) внесение в единый государственный реестр юридических лиц записи о ликвидации юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, на основании определения арбитражного суда о завершении конкурсного производства в соответствии с законодательством о несостоятельности (банкротстве);

9) иные предусмотренные настоящим Кодексом обстоятельства, при наличии которых лицо, совершившее действия (бездействие), содержащие признаки состава административного правонарушения, освобождается от административной ответственности.

Таким образом, такое основание как «ликвидация индивидуального предпринимателя, совершившего правонарушение» КоАП РФ не предусмотрено.

Кроме того, часть 1 статьи 23 Гражданского Кодекса Российской Федерации определяет, что гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной

регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, за исключением случаев, предусмотренных абзацем вторым настоящего пункта.

Согласно статье 24 Гражданского Кодекса Российской Федерации гражданин отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание.

При прекращении гражданином деятельности в качестве индивидуального предпринимателя его права и обязанности, возникшие при осуществлении им предпринимательской деятельности, не прекращаются, к иному лицу не переходят. Соответственно, после прекращения деятельности в качестве индивидуального предпринимателя физическое лицо, в отличие от юридического лица, сохраняет свою правосубъектность и продолжает нести ответственность.

Тот факт, что с 08.09.2020 <…> прекратил деятельность в качестве индивидуального предпринимателя не является основанием для не привлечения его к ответственности, так как если на момент совершения правонарушения (27.08.2020) <…> являлся индивидуальным предпринимателем, то независимо от того, сохранен или утрачен им этот статус в последующем, он должен привлекаться к ответственности как индивидуальный предприниматель.

Часть 1 статьи 4.1 КоАП РФ определяет, что административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

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.

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

Таким образом, у <…> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Факт совершения административного правонарушения <…> подтверждается постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении от 23.09.2020, вынесенного <…>.

Срок давности привлечения <…> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о

рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Следовательно, действия <…>, выразившиеся в нарушении требований пунктов 2, 20 части 3 статьи 5, части 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы ломбарда, следует признать виновными.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены личность виновного, его имущественное положение, рассмотрен вопрос о наличии, отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих 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, в соответствии с 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.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину <…> совершение административного правонарушения впервые.

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

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении <…> своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 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.

В момент совершения правонарушения (27.08.2020) <…> осуществлял деятельность в качестве индивидуального предпринимателя и имел статус микропредприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину <…> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у <…> в момент совершения правонарушения (27.08.2020) статуса микропредприятия, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать <…> (<…>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать <…> (<…>) предупреждение.

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.