

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 043/04/19.5-1130/2021

об административном правонарушении

«14» января 2022 г.

г. Киров

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области "...", рассмотрев протокол № 043/04/19.5-1130/2021 от 27.12.2021, составленный ".." – ведущим специалистом - экспертом отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя предпринимателя "... в связи с невыполнением в установленный срок законного предписания территориального антимонопольного органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ответственность за которое предусмотрена частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 043/05/21-612/2021 (резюлютивная часть решения оглашена 06 октября 2021 года; в полном объеме решение изготовлено 19 октября 2021 года) признана ненадлежащей реклама следующего содержания: «Бочка* место пивной культуры», «забери пенное бесплатно* подробности в магазине», распространенная на рекламных конструкциях, закрепленных на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Киров, Октябрьский проспект, д. 16а, так как она противоречит ч. 7 ст. 5, п. 5 ч. 2 ст. 21, ч. 3 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

Решением установлено, что индивидуальный предприниматель ".." является рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанной рекламной информации по смыслу Федерального закона «О рекламе» и несет ответственность за нарушение ч. 7 ст. 5, п. 5 ч. 2 ст. 21, ч. 3 ст. 21 Федерального закона «О рекламе».

Исходя из информации, содержащейся в акте фиксации рекламы от 21.04.2021, на дату принятия решения по делу № 043/05/21-374/2021 ненадлежащая реклама: «Бочка* место пивной культуры», «забери пенное бесплатно* подробности в магазине», распространялась на рекламных конструкциях, закрепленных на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Киров, Октябрьский проспект, д. 16а, в котором расположен буфет «Бочка».

С целью устранения нарушения требований Федерального закона «О рекламе» ИП

"..." выдано предписание от 06.10.2021 о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – предписание).

ИП "..." установлен срок для исполнения предписания, который составляет десять дней с момента получения предписания.

Предписание направлено по адресу регистрации ИП "..."

Согласно уведомлению о вручении отправления с почтовым идентификатором "...", предписание вручено индивидуальному предпринимателю "..." 03.11.2021.

Следовательно, последним днем для исполнения предписания является 15.11.2021.

С целью проверки исполнения предписания антимонопольным органом осуществлена фотофиксация места осуществления индивидуальным предпринимателем "...". Согласно информации, содержащейся в акте фиксации рекламы от 03.12.2021, ненадлежащая реклама: *«Бочка* место пивной культуры», «забери пенное бесплатно* подробности в магазине»* распространяется на рекламных конструкциях, закрепленных на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Киров, Октябрьский проспект, д. 16а, в нарушение ч. 7 ст. 5, п. 5 ч. 2 ст. 21, ч. 3 ст. 21 Федерального закона «О рекламе».

Соответственно, ненадлежащая реклама распространяется на рекламных конструкциях, закрепленных на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Киров, Октябрьский проспект, д. 16а, в котором расположен буфет «Бочка», что свидетельствует о невыполнении в установленный срок предписания антимонопольного органа, выданного на основании решения по делу № 043/05/21-612/2021.

В соответствии с частью 8 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», неисполнение предписаний антимонопольного органа, выданных на основании настоящего Федерального закона, влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ 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.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Согласно информации, содержащейся в выписке из ЕГРИП от 10.06.2021, ИП "..." зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя с 19.01.2020.

Следовательно, ИП "..." в соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ несет административную ответственность как должностное лицо.

Ответственность за неисполнение предписаний антимонопольного органа,

выданных на основании настоящего Федерального закона «О рекламе», установлена частью 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Письмом Кировского УФАС России от 06.12.2021 № 4992/04 составление протокола об административном правонарушении в отношении ИП "..." назначено на 27.12.2021 в 10 часов 00 минут.

О дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении ИП "..." уведомлена надлежащим образом (согласно информации, содержащейся в уведомлении о вручении отправления с почтовым идентификатором "..."), уведомление о составлении протокола от 06.12.2021 № 4992/04 вручено адресату 18.12.2021; кроме того, по адресу регистрации ИП "..." была направлена телеграмма, 17.12.2021 в Кировское УФАС России поступила телеграмма, содержащая отметку: «вручена маме»).

На составление протокола об административном правонарушении, состоявшееся 27.12.2021 в 10 часов 00 минут, ИП "..." не явилась, представителя по доверенности не направила, ходатайств не заявляла.

27.12.2021 "..." ведущим специалистом-экспертом отдела финансовых рынков и рекламы Кировского УФАС России в отношении ИП "..." составлен протокол № 043/04/19.5-1130/2021 об административном правонарушении.

Определением от 27.12.2021 рассмотрение протокола № 043/04/19.5-1130/2021 об административном правонарушении назначено на 14.01.2021 в 11 часов 00 минут.

О дате, времени и месте рассмотрения протокола об административном правонарушении ИП "..." уведомлена надлежащим образом (телеграмма, направленная по адресу регистрации, получена ИП "..." лично 29.12.2021).

На рассмотрение протокола № 043/04/19.5-1130/2021 об административном правонарушении ИП "..." не явилась, представителя по доверенности не направила, ходатайств не направляла.

Руководитель Кировского УФАС России "...", изучив материалы административного дела, находит вину ИП "..." в совершении административного правонарушения установленной и доказанной.

Факт совершения правонарушения ИП "..." подтверждается:

- решением Комиссии Кировского УФАС России от 19.10.2021 г. по делу № 043/05/21-

612/2021 и выданным на основании данного решения предписанием.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Кировского УФАС России находит, что действия ИП "... " правильно квалифицированы по части 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания руководитель Кировского УФАС России учитывает характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Время совершения административного правонарушения: 16.11.2021 (первый день неисполнения предписания).

Место совершения административного правонарушения: территория распространения ненадлежащей рекламы (Кировская область, г. Киров, Октябрьский проспект, д. 16а).

Субъектом административного правонарушения является – ИП "... "

Объектом административного правонарушения, предусмотренного частью 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ, является установленный порядок исполнения предписания антимонопольного органа, осуществляющего государственный контроль и надзор.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия (бездействие) по невыполнению в установленный срок (до 15.11.2021 включительно) предписания от 06.10.2021, выданного Комиссией Кировского УФАС России на основании решения по делу № 043/05/21-612/2021.

В силу части 2 статьи 2.2 КоАП РФ 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.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку ИП "... " не предвидела возможности наступления вредных последствий своих действий, хотя должна была и могла их предвидеть. ИП "... " не предприняла достаточных мер со своей стороны по пресечению и недопущению противоправных действий, посягающих на принципы законности, добропорядочности, разумности, справедливости, хотя такая возможность у нее имелась. Каких-либо доказательств, свидетельствующих о принятии ИП "... " мер по недопущению нарушения законодательства и невозможностью его предотвращения представлено не было.

Неустранимых сомнений в виновности привлекаемого лица, не выявлено.

Установлено, что в данном случае у ИП "... " имелась возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Виновность ИП "... " выразилась в том, что она не предприняла необходимых мер по соблюдению

требований законодательства, хотя такая возможность у нее имелась.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение предусмотренных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Совершенные ИП "... " действия по неисполнению в установленный срок предписания содержат состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ смягчающие вину обстоятельства должностным лицом не установлены.

В соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ в качестве отягчающих вину обстоятельств установлено: продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его.

Оснований для прекращения производства по делу не имеется.

Рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным. Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 18 Постановления от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Пленум Верховного Суда Российской Федерации в п. 21 Постановления от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» указал, что малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которая выразилась в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей по своевременному исполнению предписания антимонопольного органа, основания для освобождения ИП "... " от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего законодательства.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями,

находящимися вне контроля лица, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

Необходимо учитывать, что административное правонарушение характеризуется высокой степенью общественной опасности, о чем свидетельствует в том числе, значительный размер штрафа за его совершение, а также отсутствие возможности применения такого вида наказания, как предупреждение.

С учетом характера совершенного административного правонарушения, принято решение о наложении административного штрафа в минимальном размере санкции, предусмотренной частью 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ.

Руководствуясь статьей 36 Федерального закона «О рекламе», ст. 2.1, ст. 2.4, ст. 3.4, ч. 2.4 ст. 19.5, ст. 23.48, ст. 29.9, ст. 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – индивидуального предпринимателя "... " виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к должностному лицу – индивидуальному предпринимателю "... " меру ответственности в виде штрафа за невыполнение в срок законного предписания в размере 12 000 (двенадцать тысяч) рублей.