ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

№ 023/04/19.5-5343/2023

30 ноября 2023 г. **г. Краснодар**

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России), ..., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/19.5-5343/2023 возбужденного в отношении ИП Д.С.В. (адрес: ...) протоколом об административном правонарушении от 19.10.2023г. по факту нарушения части 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), выразившегося в неисполнении предписания Краснодарского УФАС России (исх. № ТО/20857/23 от 13.07.2023 г.),

при участии надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/19.5-5343/2023 лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, - ИП Д.С.В.

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. З.А.С. (вх. № 4907-ЭП/23 от 14.02.2023 г.) о признаках нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») Краснодарским УФАС России установлен факт распространения информации следующего содержания: «*МЫ НЕ СТРАДАЕМ ЗАВИСИМОСТЬЮ. МЫ ЕЙ НАСЛАЖДАЕМСЯ*» с изображением курящего человека, на витрине магазина «ТУМАН».

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 023/05/7-1853/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламораспространителя – ИП Д.С.В. (..).

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 12.07.2023 г. (в полном объеме 13.07.2023 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей.

ИП Д.С.В. выдано предписание исх. № ТО/20857/23 от 13.07.2023 г. о прекращении в течение месяца с момента получения предписания нарушение законодательства

Российской Федерации о рекламе, а именно: «прекратить распространение информации следующего содержания: «*МЫ НЕ СТРАДАЕМ ЗАВИСИМОСТЬЮ. МЫ ЕЙ НАСЛАЖДАЕМСЯ*» с изображением курящего человека, на витрине магазина «ТУМАН», расположенного по адресу: ...

А также, в соответствии с п. 2 указанного предписания, необходимо было письменно уведомить Краснодарское УФАС России об исполнении пункта 1 настоящего предписания в течение пяти дней с момента исполнения предписания с приложением соответствующих доказательств.

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором ... срок хранения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе истек 18.08.2023г.

Согласно п. 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу пункта 1 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое с учетом положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя (далее - индивидуальный предприниматель), или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом.

Согласно п. 67 постановления бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

Юридически значимое сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ). Например, сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.

Кроме того, вышеуказанное предписание было направлено по адресам электронной почты: ...

В соответствии с п. 6 Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении кодекса Российской федерации об административных правонарушениях» в целях соблюдения, установленных статьей 29.6 КоАП РФ сроков рассмотрения дел об административных правонарушениях должны быть предприняты меры для быстрого извещения участвующих в деле лиц о времени и месте судебного рассмотрения. Поскольку КоАП РФ не содержит каких-либо ограничений, связанных с таким извещением, оно в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено с использованием любых доступных средств связи.

Таким образом срок исполнения предписания не должен был быть позже 18.09.2023 г.

Следовательно, предписание по делу № 023/05/7-1853/2023 (№ ТО/20857/23 от 13.07.2023 г.) подлежало исполнению ИП Д.С.В. до 18.09.2023 г. включительно.

Кроме того, на дату направления уведомления о составлении протокола об административном правонарушении и на время составления протокола об административном правонарушении у Краснодарского УФАС России отсутствует информация об исполнении ИП Д.С.В. предписания по вышеуказанному делу.

Согласно ч. 2.4 ст. 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.

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок осуществления государственного надзора в сфере распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении ИП Дуда С.В. требований ч. 2.4 ст. 19.5 КоАП РФ, т.е. 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.

Субъект административного правонарушения – ИП Д.С.В.

Субъективная сторона: согласно ч. 2 ст. 2.1. КоАП РФ лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Место совершения правонарушения - ...

Время совершения правонарушения – 19.09.2023 г. (дата неисполнения предписания)

На основании вышеизложенного ИП Д.С.В. Краснодарским УФАС России было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении (исх. № ТО/27443/23 от 19.09.2023 г.) по ч. 2.4 ст. 19.5 КоАП РФ и составление протокола назначено на 19.10.2023 г. в 11:30.

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым

идентификатором ... срок хранения отправления истек 30.09.2023г.

Вышеуказанное уведомление о составлении протокола об административном правонарушении было также направлено по адресам электронной почты: ...

Протокол об административном правонарушении, определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 023/04/19.5-5343/2023 были направлены 19.10.2023 г.

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором ... срок хранения отправления истек 01.11.2023г

Также протокол об административном правонарушении, определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 023/04/19.5-5343/2023 были направлены 19.10.2023г. на адрес электронной почты: ..., о чем свидетельствует отчет об отправлении на указанный электронный адрес.

01.11.2023г. на рассмотрение дела об административном правонарушении № 023/04/19.5-5343/2023 ИП Д.С. в устной форме пояснил, что предписание № ТО/20857/23 от 13.07.2023 г. в настоящее время исполнено в полном объёме.

Однако доказательств надлежащего исполнения предписания № ТО/20857/23 от 13.07.2023г ИП Д.С.В. в материалы дела об административном правонарушении № 023/04/19.5-5343/2023 на рассмотрении дела не представлено.

Определением № ТО/3828/23 от 01.11.2023г. срок рассмотрения дела об административном правонарушении № 023/04/19.5-5343/2023 продлен до 01.12.2023г., в связи с необходимостью получения доказательств исполнения предписания предписание Краснодарского УФАС России (исх. № ТО/20857/23 от 13.07.2023 г.).

Определением № ТО/31827/23 от 01.11.2023г. рассмотрение дела об административном правонарушении № 023/04/19.5-5343/2023 назначено на 30.11.2023г.

30.11.2023г. на рассмотрении дела № 023/04/19.5-5343/2023 ИП Д.С.В. представлены фотоматериалы из которых следует, что предписание Краснодарского УФАС России (исх. № ТО/20857/23 от 13.07.2023г.) в настоящее время исполнено в полном объеме (баннер с ненадлежащей рекламой демонтирован), также указанные фотоматериалы были направлены в адрес Краснодарского УФАС России 03.11.2023г. посредством электронной почты (вх. № 39483-ЭП/23).

Согласно части 1 статьи 28.9 КоАП при наличии хотя бы одного из обстоятельств, перечисленных в статье 24.5 КоАП, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, выносят постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении с соблюдением требований, предусмотренных статьей 29.10 КоАП.

Производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения в соответствии с частью 1

статьи 24.5 КоАП.

Учитывая изложенное и принимая во внимание то обстоятельство, что ИП Д.С.В. представил в адрес Краснодарского УФАС России документы свидетельствующие об исполнении предписания, руководствуясь статьями 24.5, 28.9, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Прекратить производство по делу об административном правонарушении № 023/04/19.5-5343/2023, возбужденное в отношении ИП Д.С.В. (адрес: ...).

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней 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.