

# ПЕРВЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

Березина ул., д. 4, г. Владимир, 600017

<http://1aas.arbitr.ru>, тел/факс: (4922) телефон 44-76-65, факс 44-73-10

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Владимир

24 марта 2022 года

Дело № А79-5438/2021

Резолютивная часть постановления объявлена 17.03.2022.

Постановление в полном объеме изготовлено 24.03.2022.

Первый арбитражный апелляционный суд в составе председательствующего судьи Бельшковой М.Б., судей Гущиной А.М., Москвичевой Т.В.,

при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Калининой Ю.А., рассмотрел в открытом судебном заседании апелляционную жалобу общества с ограниченной ответственностью «Медиалидер 21» на решение Арбитражного суда Чувашской Республики-Чувашии от 31.01.2022 по делу № А79-5438/2021, принятое по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Медиалидер 21» (ИНН 2130134312, ОГРН 1142130003476) о признании незаконным и отмене постановления Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии от 16.06.2021 № 021/04/14.3-418/2021.

В судебном заседании, проведенном с использованием систем видеоконференц-связи, приняли участие представители общества с ограниченной ответственностью «Медиалидер 21» – Данилов В.В. на основании доверенности от 31.03.2021; Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии – Лисицина М.Н. на основании доверенности от 11.01.2022 № ВК/34/22, Терентьев Андрей Геннадьевич - лично.

Изучив материалы дела, Первый арбитражный апелляционный суд установил следующее.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике - Чувашии (далее – Управление, административный орган) поступило обращение Терентьева Андрея Геннадьевича (далее – Терентьев А.Г.) о нарушении радиостанцией «Радио Мир 96.5 FM Чебоксары - обществом с ограниченной ответственностью «Медиалидер 21» (далее - ООО «Медиалидер 21», Общество, заявитель) требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе.

Из сообщения Терентьева А.Г. следует, что в декабре 2020 года в эфире «Радио МИР 96.5 FM Чебоксары» распространялась следующая рекламная информация: «Весь декабрь! Слушай Радио Мир и угадывай наш «Новогодний ХИТ» - название и исполнителя песни! Узнал? Сразу звони 21-52-54! И забирай свой подарок! Условия акции в группе Радио Мир Чебоксары «В Контакте» или по телефону 21-52-54. Сто подарков с 1 по 30 декабря 2020 года в эфире Радио Мир!».

Из пункта 3 Правил розыгрышей призов и подарков, размещенных в группе «Радио МИР 96.5 FM Чебоксары» «В Контакте» (далее – Правила), следует, что выигрывавший человек не может принимать участие в розыгрыше призов чаще чем 1 раз в 7 дней.

Терентьев А.Г., 23.12.2020 позвонив по указанному телефону, назвал правильно песню и исполнителя. Вместе с тем, Обществом в признании победителем и во вручении подарка Терентьеву А.Г. было отказано, поскольку по мнению заявителя, с 16.12.2020 (день последнего участия Терентьева А.Г. в конкурсе) не прошло 7 календарных дней.

При этом Общество считает, что день выигрыша не входит в расчет 7 дней для нового участия в розыгрыше призов.

Усматривая нарушение Обществом требований пункта 15 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, уполномоченное должностное лицо Управления 23.04.2021 составило протокол об административном правонарушении по признакам административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ, Кодекс).

Постановлением Управления от 16.06.2021 № 021/04/14.3-418/2021 ООО «Медиалидер 21» признано виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного указанной нормой, и ему назначено наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 рублей.

Общество обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании постановления административного органа незаконным и его отмене.

Арбитражный суд Чувашской Республики -Чувашии, руководствуясь статьей 210 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ), статьей 1.5, частью 1 статьи 1.6, статьями 2.1, 4.1, 4.3, 14.3 КоАП РФ, положениями Закона о рекламе, признав доказанным наличие в деянии Общества состава вмененного административного правонарушения, не установив процессуальных нарушений при производстве по делу и не усмотрев оснований для замены административного штрафа на предупреждение, решением от 31.01.2022 отказал в удовлетворении заявленного требования.

Не согласившись с принятым судебным актом, Общество обратилось в суд с апелляционной жалобой, в которой сославшись на неправильное применение судом материального права, просит отменить решение суда, принять по делу новый судебный акт.

Заявитель в апелляционной жалобе приводит доводы о том, что отсутствие в оспариваемой рекламе указания на начала течения срока для исчисления семи дней не свидетельствует о наличии в рекламе не соответствующих действительности сведений.

Общество указывает, что при рассмотрении данного дела Управление должно было учесть ранее вынесенное решение от 30.03.2021 по делу № 021/04/14.3-71/2021, которое было прекращено в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Заявитель считает, что отсутствие в рекламе информации относительно начала исчисления семидневного срока, содержащегося в Правилах, не свидетельствует о недостоверной рекламе и не может рассматриваться как нарушение требований пункта 15 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Подробно доводы заявителя приведены в апелляционной жалобе и поддержаны представителем в судебном заседании.

Терентьев А.Г. и антимонопольный орган в отзывах на апелляционную жалобу указали на законность и обоснованность обжалуемого судебного акта.

В судебном заседании представитель Управления и Терентьев А.Г. поддержали доводы, изложенные в отзывах и просили отказать ООО «Медиалидер 21» в удовлетворении апелляционной жалобы, оставить в силе решение суда первой инстанции.

Проверив обоснованность доводов, изложенных в апелляционной жалобе, отзывах, заслушав в судебном заседании представителей Общества, Управления и Терентьева А.Г., Первый арбитражный апелляционный суд считает, что обжалуемый судебный акт подлежит оставлению без изменения по следующим основаниям.

Согласно части 1 статьи 1.6 Кодекса лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основаниях и в порядке, установленных законом.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса.

Объектом рекламирования является в том числе, мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Объектом рекламирования в рассматриваемом случае, является игра «Новогодний хит», которая проводилась по установленным правилам, и соответственно правила игры являются частью объекта рекламирования.

Лицами, участвующими в деле не оспаривается, что информация, распространенная Обществом, по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Согласно части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и

недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 15 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения: о правилах и сроках проведения стимулирующей лотереи, конкурса, игры или иного подобного мероприятия, в том числе о сроках окончания приема заявок на участие в нем, количестве призов или выигрышей по его результатам, сроках, месте и порядке их получения, а также об источнике информации о таком мероприятии.

В соответствии с требованиями статьи 9 Закона о рекламе в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующей лотереи, конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должны быть указаны в том числе, сроки проведения такого мероприятия.

Исходя из правовой позиции, изложенной в пункте 28 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

В рассматриваемом случае, из пункта 3 Правил, размещенных заявителем в группе «Радио МИР 96.5 FM Чебоксары» «ВКонтакте», не усматривается с какого дня начинает течь семидневный срок в который выигрывавший человек может принимать участие в розыгрыше призов.

Распространенная Обществом реклама не раскрывает в полном объеме условия участия в конкурсе (стимулирующем мероприятии) относительно срока его проведения, не содержит части существенной информации об условиях приобретения или использования объекта рекламирования.

Следовательно, правильным является вывод антимонопольного органа о том, что реклама, распространенная Обществом, является недостоверной, нарушающей пункт 15 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Действия Общества по распространению данной рекламы образуют объективную сторону правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Обществом не представлено доказательств наличия объективных, чрезвычайных и непреодолимых обстоятельств, препятствующих соблюдению требований законодательства о рекламе.

При таких обстоятельствах Управление пришло к обоснованному выводу о наличии в деянии ООО «Медиалидер 21» состава рассматриваемого административного правонарушения.

Довод заявителя о том, что указанные обстоятельства были предметом рассмотрения Управлением в рамках дела № 021/04/14.3-71/2021, которое было прекращено в связи с отсутствием состава административного правонарушения, обоснованно отклонен судом первой инстанции, поскольку предметом его рассмотрения являлось нарушение Обществом требований части 7 статьи 5 Закона о рекламе, а не пункта 15 части 3 статьи 5 указанного закона (л.л. 14-17).

Процессуальных нарушений при производстве по делу об административном правонарушении Управлением не допущено. Предусмотренный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности на момент вынесения постановления о назначении административного наказания не пропущен.

Основания для признания выявленного правонарушения малозначительным и замены наказания предупреждением судом первой инстанции не установлены.

Суд апелляционной инстанции не установил правовых оснований для переоценки указанного вывода суда.

Административный штраф назначен в минимальном размере санкции 1 статьи 14.3 Кодекса в размере 100 000 рублей, что свидетельствует о фактически учтенных административным органом обстоятельствах совершения правонарушения, отсутствие смягчающих и отягчающих административную ответственность обстоятельств.

По мнению суда апелляционной инстанции, назначенное заявителю административное наказание в виде штрафа в размере 100 000 руб. (минимальный размер санкции) в данной ситуации согласуется с его

предупредительными целями (статья 3.1 КоАП РФ), соответствует принципам законности, справедливости, неотвратимости и целесообразности юридической ответственности.

С учетом изложенного апелляционная жалоба Общества по приведенным в ней доводам удовлетворению не подлежит.

Арбитражный суд Чувашской Республики -Чувашии полно выяснил обстоятельства, имеющие значение для дела, его выводы соответствуют этим обстоятельствам, нормы материального права применены правильно.

Нарушений норм процессуального права, являющихся в силу части 4 статьи 270 АПК РФ в любом случае основаниями для отмены судебного акта, судом первой инстанции не допущено.

Государственная пошлина по данной категории дел не уплачивается.

Руководствуясь статьями 269, 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Первый арбитражный апелляционный суд

#### П О С Т А Н О В И Л:

решение Арбитражного суда Чувашской Республики-Чувашии от 31.01.2022 по делу № А79-5438/2021 оставить без изменения, апелляционную жалобу общества с ограниченной ответственностью «Медиалидер 21» - без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Постановление может быть обжаловано в Арбитражный суд Волго-Вятского округа в двухмесячный срок со дня его принятия.

Председательствующий судья

М.Б. Бельшкова

Судьи

А.М. Гущина

Т.В. Москвичева