

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД
ВОЛГО-ВЯТСКОГО ОКРУГА**

Кремль, корпус 4, Нижний Новгород, 603082

<http://fasvvo.arbitr.ru/> E-mail: info@fasvvo.aritr.ru

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ
арбитражного суда кассационной инстанции**

Нижний Новгород

Дело № А79-5737/2022

10 апреля 2023 года

Арбитражный суд Волго-Вятского округа в составе судьи Башевой Н.Ю.

без вызова сторон

рассмотрел в судебном заседании кассационную жалобу
общества с ограниченной ответственностью «МедиаЛидер 21»

на решение Арбитражного суда Чувашской Республики – Чувашии от
23.08.2022 и

на постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 23.11.2022

по делу № А79-5737/2022

по заявлению общества с ограниченной ответственностью «МедиаЛидер 21»

(ИНН: 2130134312, ОГРН: 1142130003476)

о признании незаконным и об отмене постановления Управления
Федеральной

антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии

о привлечении к административной ответственности,

третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно
предмет спора, – Терентьев Андрей Геннадьевич,

и у с т а н о в и л :

общество с ограниченной ответственностью «МедиаЛидер 21» (далее –
Общество) обратилось в Арбитражный суд Чувашской Республики – Чувашии
с заявлением о признании незаконным и об отмене постановления
Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской
Республике – Чувашии от 03.06.2022 по делу об административном
правонарушении № 021/04/14.3-411/2021. Указанным постановлением
Общество признано виновным в совершении административного
правонарушения, ответственность за которое установлена в части 1 статьи
14.3 Кодекса Российской Федерации об административных
правонарушениях (далее – КоАП РФ), и ему назначено наказание в виде
штрафа в размере 100 000 рублей.

К участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных
требований относительно предмет спора, привлечен Терентьев Андрей
Геннадьевич.

Дело рассмотрено судом в порядке упрощенного производства, по
правилам главы 29 Арбитражного процессуального кодекса Российской
Федерации (далее – Кодекс).

Решением суда от 23.08.2022 в удовлетворении заявленного требования
отказано.

Постановлением Первого арбитражного апелляционного суда от 23.11.2022
решение суда оставлено без изменения.

Общество не согласилось с принятыми судебными актами и обратилось в
Арбитражный суд Волго-Вятского округа с кассационной жалобой.

Заявитель жалобы считает, что суды неправильно применили часть 1 статьи
14.3, статью 4.5 КоАП РФ, Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О
рекламе» (далее – Закон № 38-ФЗ), неполно исследовали обстоятельства,

имеющие значение для дела. По его мнению, событие административного правонарушения не доказано; на момент рассмотрения апелляционной жалобы срок давности привлечения к административной ответственности истек, поэтому основания для привлечения к административной ответственности отсутствовали.

Управление в отзыве отклонило доводы жалобы.

Терентьев А.Г. в отзыве возразил против доводов заявителя.

На основании части 2 статьи 288.2 Кодекса кассационная жалоба рассмотрена судьей единолично без вызова сторон.

Законность принятых Арбитражным судом Чувашской Республики – Чувашии и Первым арбитражным апелляционным судом решения и постановления проверена Арбитражным судом Волго-Вятского округа в порядке, установленном в статьях 274, 284, 286 и 288.2 Кодекса.

Как следует из материалов дела и установили суды, 10.09.2021 в Управление поступило обращение гражданина Терентьева А.Г. о нарушении радиостанцией «Радио Мир 96.5 FM Чебоксары» (Обществом) Закона № 38-ФЗ.

Согласно заявлению с середины августа и в начале сентября 2021 года в эфире радиостанции «Радио Мир 96.5 FM Чебоксары» распространялась реклама следующего содержания: «Все, улыбаемся. Сейчас отсюда вылетит подарок! Это фото дня на «Радио Мир Чебоксары». Размести свое фото на тему «Школьные годы чудесные» в фотоальбоме «Фото дня» в группе Радио Мир Чебоксары «ВКонтакте» с 16 августа по 5 сентября 2021 года и участвуй в конкурсе. Ты можешь выиграть сертификат в салон красоты, ужин в ресторане, путевку на базу отдыха, билеты в театр, абонемент в фитнес-центр, школьный рюкзак и много других ценных подарков от «Радио Мир» и наших партнеров. Условия акции в группе «Радио Мир Чебоксары» Вконтакте или по телефону 21-52-54. Сделай свое фото дня на «Радио мир». Не оферта. Ноль плюс».

Правила фотоконкурса размещались в сообществе группы «Радио Мир 96.5 FM Чебоксары» «ВКонтакте».

Терентьев А.Г. указал, что в рекламе перечислялись призы, которые должны были разыгрываться, но не все перечисленные призы в период с 16.08.2021 по 05.09.2021 были разыграны, в частности, ужин в ресторане и путевка на базу отдыха. Последний приз был разыгран, но после обозначенной даты проведения конкурса – 06.09.2021.

В рекламе указывались сроки проведения конкурса – с 16.08.2021 по 05.09.2021. Вместе с тем 06.09.2021, то есть на следующий день после завершения проведения конкурса, редакция радио продлила срок

окончания проведения конкурса до 08.09.2021 путем размещения поста в группе «Радио Мир 96.5 FM Чебоксары» «ВКонтакте».

По мнению Терентьева А.Г., отсутствие в эфире радиостанции рекламной информации о продлении сроков проведения конкурса и тот факт, что не все призы, о которых объявлялось в радиорекламе, разыгрывались, является нарушением со стороны Общества Закона № 38-ФЗ.

По результатам рассмотрения доводов, изложенных в заявлении, в связи с отсутствием состава административного правонарушения, установленного в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, были приняты определение Управления об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении и решение руководителя Управления по жалобе на данное определение.

Решением суда от 07.02.2022 по делу № А79-10044/2021, оставленным без изменения постановлением Первого арбитражного апелляционного суда от 04.04.2022 по делу № А79-10044/2021 определение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении и решение руководителя Управления признаны незаконными. Суд обязал Управление в течение месяца с момента вступления решения в законную силу повторно рассмотреть обращение Терентьева А.Г. о привлечении Общества к административной ответственности.

Управление пришло к выводу о нарушении Обществом пункта 15 части 3 статьи 5 Закона № 38-ФЗ, что послужило основанием для составления протокола от 27.05.2022 по делу № 021/04/14.3411/2022 об административном правонарушении, ответственность за которое установлена в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

По результатам рассмотрения дела постановлением Управления от 03.06.2022 по делу № 021/04/14.3-411/2022 Обществу назначено наказание в виде штрафа в размере 100 000 рублей.

Общество оспорило постановление в судебном порядке.

Суд первой инстанции, руководствуясь положениями КоАП РФ, Закона № 38-ФЗ, посчитал доказанным состав вмененного административного правонарушения в деянии Общества, не усмотрел оснований для признания его малозначительным, снижения размера назначенного штрафа или замены штрафа на предупреждение, не установил процессуальных нарушений при производстве по делу и отказал в удовлетворении заявленного требования.

Суд апелляционной инстанции согласился с выводами суда и оставил решение без изменения.

Рассмотрев кассационную жалобу, Арбитражный суд Волго-Вятского округа не нашел оснований для ее удовлетворения.

В силу части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной

ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ и законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых данным кодексом предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

В части 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 данной статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 данного кодекса.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона № 38-ФЗ под рекламой понимается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием 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.

Согласно части 1 статьи 5 Закона № 38-ФЗ реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 15 части 3 статьи 5 Закона № 38-ФЗ недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о правилах и сроках проведения конкурса, игры или иного подобного мероприятия, в том числе о сроках окончания приема заявок на участие в нем, количестве призов или выигрышей по его результату, сроках, месте и порядке их получения, а также об источнике информации о таком мероприятии.

В статье 9 Закона № 38-ФЗ предусмотрено, что в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующей лотереи, конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара, должны быть указаны в том числе, сроки проведения такого мероприятия.

Оценив материалы дела, суды установили, что размещенная в эфире

радиостанции информация о проведении фотоконкурса на тему «Школьные годы чудесные» является рекламой, что лицами, участвующими в деле, не оспаривается. Рекламодателем рекламы выступало Общество.

Из текста рекламы следует, что перечень призов, полагающихся победителям, не являлся исчерпывающим. Примененная в рекламе словесная конструкция «Ты можешь выиграть сертификат в салон красоты, ужин в ресторане, путевку на базу отдыха, билеты в театр, абонемент в фитнес центр, школьный рюкзак и много других ценных подарков от «Радио Мир» и наших партнеров» предполагает возможность выиграть все перечисленные призы.

Распространенная рекламная информация говорит об обещании, об обязательстве рекламодателя разыграть перечисленные призы, чем достигается цель рекламы – привлечение как можно большего количества участников, которые по правилам фотоконкурса будут обязаны зарегистрироваться в группе радиостанции в социальной сети «ВКонтакте» и разместить на своих страницах информацию о конкурсе.

В указанный в рекламе срок (с 16.08.2021 по 05.09.2021) два приза (ужин в ресторане, путевка на базу отдыха) разыграны не были.

Таким образом, Общество нарушило свое обязательство по розыгрышу названных призов.

Кроме того, в рекламе, звучавшей в эфире радиостанции, обозначен срок проведения конкурса – с 16.08.2021 по 05.09.2021. Фактически срок проведения конкурса организатор продлил до 08.09.2021, однако в эфире радиостанции об этом не сообщалось. Соответствующая информация была размещена только в группе сообщества «ВКонтакте».

С учетом изложенного спорная реклама правомерно квалифицирована Управлением и судами как недостоверная.

Общество, ссылаясь на пункт 9 Правил розыгрышей призов и подарков, размещенных в группе Радиостанции «ВКонтакте», указывает на возможность увеличения сроков или изменения условий проекта. Однако само по себе продление срока проведения конкурса без внесения соответствующих изменений в рекламную информацию, звучащую в эфире радиостанции, не делает эфирную рекламу достоверной.

Доказательства невозможности соблюдения требований законодательства в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые Общество не могло предвидеть и предотвратить, равно как и доказательства принятия необходимых и своевременных мер, направленных на недопущение правонарушения, при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась, в материалы дела не представлены.

При таких обстоятельствах суды пришли к правильному выводу о наличии в действиях Общества состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Нарушений процедуры привлечения лица к административной ответственности судами не установлено. Оснований для признания правонарушения малозначительным и применения статьи 2.9 КоАП РФ, снижения размера назначенного штрафа или замены штрафа на предупреждение суды не усмотрели.

Назначенное Обществу административное наказание согласуется с его предупредительными целями (статья 3.1 КоАП РФ), соответствует принципам законности, справедливости, неотвратимости и целесообразности юридической ответственности.

Оспариваемое постановление вынесено административным органом в пределах срока, установленного статьей 4.5 КоАП РФ.

Довод заявителя о пропуске срока давности привлечения к административной ответственности подлежит отклонению, как основанный на неправильном толковании норм материального права.

Судом кассационной инстанции не установлены существенные нарушения судами норм материального и (или) процессуального права, которые бы повлияли на исход дела, в том числе являющиеся безусловными основаниями для отмены судебных актов в соответствии с частью 4 статьи 288 Кодекса.

Руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 287 и статьей 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Волго-Вятского округа

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда Чувашской Республики – Чувашии от 23.08.2022 и постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 23.11.2022 по делу № А79-5737/2022 оставить без изменения, кассационную жалобу общества с ограниченной ответственностью «МедиаЛидер 21» – без удовлетворения.

Постановление арбитражного суда кассационной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия и обжалованию не подлежит.

Судья

Н.Ю. Башева