



ДЕВЯТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД
127994, Москва, ГСП-4, проезд Соломенной сторожки, 12
адрес электронной почты: 9aas.info@arbitr.ru
адрес веб.сайта: <http://www.9aas.arbitr.ru>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
№ 09АП-65881/2018

г. Москва
07 февраля 2019 года

Дело № А40-198993/2018

Резолютивная часть постановления объявлена 04 февраля 2019 года
Постановление изготовлено в полном объеме 07 февраля 2019 года

Девятый арбитражный апелляционный суд в составе:
председательствующего судьи Мухина С.М.,
судей: Попова В.И., Яковлевой Л.Г.,
при ведении протокола секретарем судебного заседания Мамедовым Э.М.,
рассмотрев в открытом судебном заседании апелляционную жалобу ФАС России
на решение Арбитражного суда г. Москвы от 16.11.2018 по делу № А40-
198993/2018, принятое судьей Аксеновой Е.А. (121-2168)
по заявлению: общества с ограниченной ответственностью «Лента.Ру»
к Федеральной антимонопольной службе
о признании недействительными решения и предписания,
при участии:
от заявителя: Львов И.С. по доверенности от 28.01.2019, Буянтуева
Е.М. по доверенности от 25.04.2018;
от заинтересованного лица: Серебряков Г.В. по доверенности от 14.09.2018;

У С Т А Н О В И Л:

решением Арбитражного суда города Москвы от 16.11.2018, принятым по
настоящему делу, удовлетворены требования общества с ограниченной ответственностью
«Лента.Ру» (далее – Общество, заявитель) о признании недействительными решения и
предписания Федеральной антимонопольной службы (далее – ФАС России, ответчик) от
24.07.2018 по делу № 3-27-3/00-08-18.

Не согласившись с принятым судебным актом, ФАС России обратилось с
апелляционной жалобой, в которой просит его отменить по изложенным в жалобе
основаниям и принять по делу новый судебный акт об отказе в удовлетворении
заявленных требований. В судебном заседании представитель поддержал доводы жалобы.

Представители Общества в судебном заседании возражали против удовлетворения
жалобы по доводам отзыва, считают решение суда первой инстанции законным и
обоснованным.

Законность и обоснованность решения проверены в соответствии со ст. ст. 266 и
268 АПК РФ. Апелляционный суд, исследовав и оценив имеющиеся в материалах дела
доказательства, доводы апелляционной жалобы и отзыва на нее, считает, что решение
подлежит оставлению без изменения, исходя из следующего.

Как следует из материалов дела и установлено судом, Решением комиссии ФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе по делу от 24.07.2018 (с учетом определения об исправлении опечатки), Общество признано нарушающим ч. 2.1 ст. 27 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), выразившегося в распространении в марте 2018 года на территории Российской Федерации на сайте <https://lenta.ru/> рекламы букмекерских контор «Вwin» и «Фонбет».

В целях устранения нарушений ФАС России выдало ООО «Лента.Ру» обязательное к исполнению предписание.

Постановлением ФАС России от 17.09.2018 по делу 4-14.3-1383/00-08-18 Общество было привлечено к административной ответственности по части 1 статьи 14.3. КоАП РФ.

Указанные обстоятельства послужили основанием для обращения заявителя в арбитражный суд с настоящим заявлением.

Удовлетворяя заявленные требования, суд первой инстанции, с учетом положений ст. ст. 4, 198, 200 АПК РФ, а также с учетом совместного постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ и Пленума Верховного Суда РФ от 01.07.1996 N 6/8, правомерно исходил из нижеследующего.

В соответствии с подп. "б" пункта 1 части 2.2 статьи 27 Закона о рекламе, допускается размещение, распространение рекламы основанных на риске игр, пари, осуществляемых организаторами азартных игр в букмекерских конторах, и (или) средств индивидуализации организаторов азартных игр в букмекерских конторах в информационно-телекоммуникационных сетях общего пользования (в том числе в сети «Интернет») на сайтах, зарегистрированных в качестве сетевых изданий, специализирующихся на материалах и сообщениях физкультурно-спортивного характера.

Средства массовой информации, распространяющие материалы и сообщения физкультурно-спортивного характера, Законом о СМИ не отнесены к специализированным изданиям.

Вместе с тем наряду со специализацией в заявлении о регистрации средства массовой информации указывается тематика средства массовой информации, которая в дальнейшем переносится в свидетельство о регистрации средства массовой информации.

Судом первой инстанции обоснованно установлено, что размещение рекламы букмекерских контор на сайте <https://lenta.ru/> соответствует Закону о СМИ, поскольку в свидетельстве о регистрации средства массовой информации ООО «Лента.Ру» от 21.06.2017 Эл № ФС77-70219 указана, в том числе, спортивная специализация (тематика).

На основании изложенного, суд пришел к выводу о том, что Общество не допустило нарушений Закона о рекламе при размещении спорной рекламы на своем интернет-сайте.

Единственным обоснованием критерия, установленным ФАС России - наличие единственной физкультурно-спортивной тематики, указанной в свидетельстве о регистрации СМИ ФАС России указывает на письмо Роскомнадзора.

Письмо Роскомнадзора в качестве доказательства подлежит отклонению, поскольку оно не является нормативным актом. Кроме того, оно не было указано в мотивировочной части оспариваемых актов, не было опубликовано или иным образом доведено до сведения субъектов правоотношений в сфере рекламы и СМИ, для которых устанавливаются обязательные правила.

Более того, отсутствие нормативного характера разъяснений Роскомнадзора подтверждает сам государственный орган, который в ответе от 20.11.2018 № 04-96123 на соответствующий запрос указал, что разъяснения Роскомнадзора не носят нормативного характера, а также издание нормативных правовых актов в виде писем не допускается согласно п. 2 Правил подготовки нормативных правовых актов ..., утвержденных постановлением Правительства РФ от 13.08.1997 г. № 1009.

Вопреки требованиям части 1 статьи 65, части 5 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, антимонопольным органом не представлено достаточных доказательств, послужившими основаниями для принятия спорного решения.

При указанных обстоятельствах требования заявителя правомерно были удовлетворены, с чем согласился суд апелляционной инстанции.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 – 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса.

Постановлением ФАС России от 17.09.2018 по делу 4-14.3-1383/00-08-18 Общество привлечено к административной ответственности по части 1 статьи 14.3. КоАП РФ.

Поскольку судом установлено, что в действиях Заявителя не имелось нарушений Закона о рекламе, указанное постановление правомерно было признано незаконным.

Таким образом, доводы апелляционной жалобы не содержат фактов, которые не проверены и не учтены судом первой инстанции при рассмотрении дела, и имели бы юридическое значение для вынесения судебного акта по существу, влияли на обоснованность и законность судебного акта, либо опровергали выводы суда первой инстанции, в связи с чем признаются апелляционным судом несостоятельными и не могут служить основанием для отмены или изменения оспариваемого решения суда.

Нарушений норм материального и процессуального права, которые могли бы рассматриваться в качестве основания для отмены оспариваемого судебного акта, судом апелляционной инстанции не установлено.

При таких обстоятельствах, апелляционный суд не находит оснований для отмены решения суда, в связи с чем апелляционная жалоба удовлетворению не подлежит.

Руководствуясь статьями 266, 268, 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, апелляционный суд

ПО С Т А Н О В И Л:

решение Арбитражного суда г.Москвы от 16.11.2018 по делу № А40-198993/2018 оставить без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в течение двух месяцев со дня изготовления постановления в полном объеме в Арбитражный суд Московского округа.

Председательствующий судья:

С.М. Мухин

Судьи:

В.И. Попов

Л.Г. Яковлева