



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-56138/2017**

г. Москва
07 декабря 2017 года

Дело № А40-88870/17

Резолютивная часть постановления объявлена 30 ноября 2017 года
Постановление изготовлено в полном объеме 07 декабря 2017 года

Девятый арбитражный апелляционный суд в составе:
председательствующего судьи Бекетовой И.В.,
судей: Пронниковой Е.В, Каменецкого Д.В.,
при ведении протокола секретарем судебного заседания Зыкуновой Д.В.,
рассмотрев в открытом судебном заседании в зале № 15 апелляционную жалобу
ООО «Спортс.ру»
на решение Арбитражного суда города Москвы от 06.10.2017 по делу № А40-88870/17,
принятое судьей Н.А. Нариманидзе (148-494),
по заявлению ООО «Спортс.ру»
к ФАС России,
третье лицо: ООО «Юридическая компания «Защита»
о признании незаконными и отмене постановления, решения,
при участии:
от заявителя: А.А. Жукова по дов. от 28.12.2015;
от ответчика: Г.В. Серебряков по дов. от 04.09.2017;
от третьего лица: не явился, извещен.

У С Т А Н О В И Л:

ООО «Спортс.ру» обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением о признании незаконным и отмене решения ФАС России по делу № 3-27-10/00-08-17 от 31.03.2017 г и постановления от 11.05.2017 г. о наложении штрафа по делу № 4-14.3-770/00-08-17

Решением Арбитражного суда г.Москвы от 06.10.2017 по делу № А40-88870/17, в удовлетворении заявления ООО «Спортс.ру» о признании недействительным решения Федеральной антимонопольной службы по делу № 3-27-10/00-08-17 от 31 марта 2017года, о признании незаконным и отмене постановления Федеральной антимонопольной службы по делу № 4-14.3-770/00-08-17 от 11.05.2017г. о привлечении к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ отказано.

С решением не согласился заявитель, подал апелляционную жалобу в которой просит, отменить полностью решение Арбитражного суда г. Москвы от 06 октября 2017 года, принятому по настоящему у делу и принять по делу новый судебный акт об удовлетворении заявленных требований.

Законность и обоснованность принятого решения проверены Девятым арбитражным апелляционным судом в судебном заседании в соответствии со статьями 266, 268 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

В соответствии со статьей 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, апелляционная жалоба рассмотрена в отсутствие третьего лица, извещенного надлежащим образом о времени и месте судебного заседания.

Заслушав возражения представителей заявителя и ответчиков, исследовав и оценив в совокупности все доказательства по делу, судебная коллегия не находит оснований, предусмотренных в ст.270 АПК РФ, для отмены решения от 06.10.2017 года и удовлетворения жалобы.

Как усматривается из материалов судебного дела, решением ФАС России от 31.03.2017 по делу № 3-27-10/00-08-17 по признакам нарушения законодательства о рекламе реклама букмекерских контор «Фонбет», «Leon», «Winline», распространявшаяся на сайте sports.ru в январе и марте 2017 года, признана нарушающей требования пункта 1 статьи 7, части 2 статьи 27 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Предписанием от 31.03.2017 по делу № 3-27-10/00-08-17 ООО «Спортс.ру» предписано прекратить нарушение законодательства о рекламе.

07.04.2017 г. в отношении ООО «Спортс.ру» составлен протокол об административном правонарушении по делу № 4-14.3-770/00-08-17.

Постановлением ФАС России от 11.05.2017 по делу №4-14.3-770/00-08-17 об административном правонарушении по основаниям части 1 статьи 14.3 КоАП РФ ООО «Спортс.ру» привлечено к административной ответственности в виде штрафа в размере 300 000 рублей за нарушение законодательства о рекламе.

Считая данное решение и постановление незаконным, Заявитель обратился в суд с настоящим заявлением.

Как установлено судом, в ФАС России поступило обращение ООО «Юридическая компания Защита» с указанием на распространение в январе 2017 года на территории Российской Федерации на сайте <https://www.sports.ru/> рекламы букмекерских контор «Leon» и «Winline».

Так, реклама букмекерских контор «Leon» и «Winline» распространялась 30 января 2017 года на сайте <https://www.sports.ru/> в виде рекламных баннеров, представляющих собой гиперссылки для перехода на сайты <https://www.leon.ru/> и <http://winlinebet.ru/> соответственно.

Кроме того, при осмотре 01 марта 2017 года сайта <https://www.sports.ru/> специалисты ФАС России выявили факт распространения рекламы букмекерской конторы «Фонбет» в виде рекламных баннеров, представляющих собой гиперссылки для перехода на официальный сайт данной компании <https://www.bkfon.ru/>, о чем был составлен протокол осмотра от 01.03.17 сайта <https://www.sports.ru/>.

Сайт <https://www.leon.ru/> является официальным сайтом компании «Leon», являющейся организатором онлайн азартных игр. На указанном сайте можно принять участие в игре онлайн казино, а также сделать ставку на игры. На данном сайте размещены общие правила и условия, регламентирующие отношения между компанией «Leon» и клиентом, порядок открытия игрового счета, размещена информация о ставках, специальные правила для букмекерских контор. На указанном сайте предлагается пройти регистрацию и сделать ставки на игры. При регистрации пользователь указывает свои данные и принимает условия соглашения с организатором игр.

Сайт <http://winlinebet.ru/> является официальным сайтом компании «Winline», являющейся организатором онлайн азартных игр. На указанном сайте можно принять участие в игре онлайн казино, а также сделать ставку на игры. На данном сайте размещены общие правила и условия, регламентирующие отношения между компанией «Winline» и клиентом, порядок открытия игрового счета, размещена информация о том, как сделать ставку. На указанном сайте предлагается пройти регистрацию и сделать ставки на игры. При регистрации пользователь указывает свои данные и принимает условия соглашения с организатором игр.

Сайт <https://www.bkfon.ru/> является официальным сайтом компании «Фонбет», являющейся организатором онлайн азартных игр. На указанном сайте можно принять участие в игре онлайн казино, а также сделать ставку на игры. На данном сайте размещены общие правила и условия, регламентирующие отношения между

компанией «Фонбет» и клиентом, порядок открытия игрового счета, размещена информация о том, как сделать ставку. На указанном сайте предлагается пройти регистрацию и сделать ставки на игры. При регистрации пользователь указывает свои данные и принимает условия соглашения с организатором игр.

Федеральным законом от 29.12.2006 № 244-ФЗ «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» определены правовые Основы государственного регулирования деятельности по организации и проведению азартных игр на территории Российской Федерации, а также установлены ограничения осуществления данной деятельности в целях защиты нравственности, прав и законных интересов граждан.

В соответствии со статьей 4 ФЗ № 244-ФЗ азартная игра - это основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками такого соглашения между собой либо с организатором азартной игры по правилам, установленным организатором азартной игры; деятельность по организации и проведению азартных игр - это деятельность, направленная на заключение основанных на риске соглашений о выигрыше с участниками азартных игр.

В соответствии с частью 3 статьи 5 ФЗ № 244-ФЗ деятельность по организации и проведению азартных игр с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет», а также средств связи, в том числе подвижной связи, запрещена.

В силу пункта 1 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации.

Часть 2 статьи 27 Федерального закона «О рекламе» не допускает рекламу основанных на риске игр, пари в сети Интернет.

Согласно части 3 статьи 27 Закона о рекламе указанные требования распространяются соответственно на рекламу организатора основанных на риске игр, рекламу сопутствующих азартным играм услуг и рекламу игорного заведения, в том числе рекламу мест осуществления деятельности по оказанию сопутствующих азартным играм услуг. Из указанных норм следует, что действующим законодательством установлена необходимость ограничения доступа к азартным играм в сети Интернет и их рекламе.

На сайте www.sports.ru, не являющемся зарегистрированным в установленном порядке средством массовой информации, в январе и марте 2017 года распространялась реклама организаторов основанных на риске игр, пари, что прямо запрещено действующим законодательством Российской Федерации.

Таким образом, указанная реклама нарушает пункт 1 статьи 7, часть 2 статьи 27 Федерального закона «О рекламе».

ООО «Спортс.ру» передало компании Tribuna Trading LTD по договору №STD-0916 от 20.09.2016 на условиях отчуждения принадлежащие ООО «Спортс.ру» исключительные права на Программно-аппаратный комплекс «Спортивный интернет-портал», реализующий, помимо прочего, сайт Sports.ru.

Согласно размещенному на сайте <https://www.sports.ru> Пользовательскому соглашению ООО «Спортс.ру» определяет содержание сайта, соответственно, является его администратором.

С учетом изложенного, рекламодателем указанной рекламы является ООО «Спортс.ру» (юридический адрес: Космодамианская наб., д. 52, стр. 3, г.Москва, 115035; фактический адрес: ул. Летниковская, д. 10, стр.4, г.Москва, 115114; ОГРН 1107746938232, ИНН 7705933383, КПП 770501001; дата регистрации: 17.11.2010).

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 7, частью 2 статьи 27 Федерального закона «О рекламе».

Приведенные заявителем доводы не могут являться самостоятельным основанием для признания оспариваемого акта незаконным, вопреки утверждению заявителя об обратном, а доводы последнего представляют собой не что иное, как

попытку изыскать любую возможность добиться отмены принятого по делу решения административного органа.

В соответствии с абзацем 1 статьи 13 ГК РФ ненормативный акт, не соответствующий закону или иным правовым актам и нарушающий гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, может быть признан судом недействительным.

Учитывая изложенные обстоятельства, суд приходит к выводу, что оспариваемое решение антимонопольного органа является законным, обоснованным и не нарушает прав и законных интересов Заявителя.

На основании решения от 31.03.2017 по делу № 3-27-10/00-08-17 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе заявитель привлечен антимонопольным органом к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 23.48 КоАП РФ федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных ст. 14.3 КоАП РФ.

Таким образом, оспариваемое постановление Московского УФАС России вынесено в рамках предоставленных полномочий.

Судом установлено, что ООО «Спортс.ру» является администратором сайта www.sports.ru, и по смыслу пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламодателем рекламы на данном сайте.

Процессуальных нарушений, влекущих безусловную отмену оспариваемого постановления в соответствии с п. 10 постановления Пленума ВАС РФ №10, административным органом не допущено. Срок давности привлечения к ответственности, установленный ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ соблюден административным органом.

Судом проверены и оценены все доводы заявителя, но отклонены как противоречащие материалам дела и основанные на неверном толковании норм права, так как судом установлено, что оспариваемое заявителем решение принято в соответствии с нормами действующего законодательства и не нарушают права заявителя в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности.

На основании части 3 статьи 201 АПК РФ, в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

Правильно установив данные фактические обстоятельства, суд первой инстанции правомерно отказал в удовлетворении заявленных требований.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, установлена вина ООО «Спорте.ру» в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы букмекерских контор «Leon», «Winline», «Фонбет» на сайте sports.ru в январе и марте 2017 года.

С учетом изложенного ФАС России обосновано и правомерно признал рекламу букмекерских контор на сайте <http://www.sports.ru/> ненадлежащей. И ООО «СПОРТС.РУ» - рекламодателем данной рекламы, а также предписал ООО «СПОРТС.РУ» прекратить распространение рекламы азартных игр на сайте <http://www.sports.ru/> в сети Интернет и привлек ООО «СПОРТС.РУ» к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе.

Порядок привлечения ООО «СПОРТС.РУ» к административной ответственности не нарушен, наказание назначено в пределах санкций части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Наличие признаков нарушения Федерального закона «О рекламе» в действиях заявителя подтверждено материалами дела, соответственно, основания для признания незаконным и отмены оспариваемого решения, предписания и постановления ФАС России отсутствуют.

Таким образом, апелляционный суд считает, что суд первой инстанции правильно определил правоотношения сторон, предмет доказывания по спору, с достаточной полнотой выяснил, исследовал и оценил в совокупности все значимые обстоятельства по делу, правильно применив нормы материального права, регулирующие спорные отношения.

С учетом того, что иных доводов, подлежащих оценке, апелляционная жалоба не содержит, решение отмене не подлежит.

На основании изложенного и руководствуясь статьями 176, 266-268, пунктом 1 статьи 269, статьей 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации Девятый арбитражный апелляционный суд

ПО С Т А Н О В И Л:

решение Арбитражного суда г.Москвы от 06.10.2017 по делу № А40-88870/17 оставить без изменения, апелляционную жалобу - без удовлетворения.

Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в течение двух месяцев со дня изготовления постановления в полном объеме в Арбитражном суде Московского округа.

Председательствующий судья:

И.В. Бекетова

Судьи:

Д.В. Каменецкий

Е.В. Пронникова

Телефон справочной службы суда – 8 (495) 987-28-00.