

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ОМСКОЙ ОБЛАСТИ**ул. Учебная, 51, г. Омск, 644024, тел./факс (3812) 31-56-51 / 53-02-05, <http://omsk.arbitr.ru>, <http://my.arbitr.ru>

Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

город Омск

№ дела

01 октября 2013 года

№ А46-9309/2013

Арбитражный суд Омской области в составе судьи Ярковского С.В., рассмотрев в порядке упрощенного производства без вызова сторон дело по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Торговая компания «Лидер» к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Омской области о признании незаконным и отмене постановления от 23.07.2013,

У С Т А Н О В И Л:

Общество с ограниченной ответственностью «Торговая компания «Лидер» (далее по тексту – заявитель, общество, ООО «Торговая компания «Лидер») обратилось в Арбитражный суд Омской области с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее по тексту – заинтересованное лицо, Омское УФАС России, УФАС по Омской области) о признании незаконным и отмене постановления от 23.07.2013 о наложении штрафа по делу об административном правонарушении.

В обоснование требований заявитель указал на нарушение процедуры привлечения его к административной ответственности, в частности не извещение о дате, времени и месте рассмотрения материалов дела об административном правонарушении. Кроме того, общество указало на необоснованность и недоказанность выводов, изложенных в оспариваемом постановлении УФАС по Омской области.

Заинтересованное лицо в материалы дела представило письменный отзыв, материалы административного производства в отношении ООО «Торговая компания «Лидер», в удовлетворении заявленных требований просило отказать.

Исследовав материалы дела, суд установил следующие обстоятельства.

Дело о нарушении антимонопольного законодательства № 06-10.1/40-2013

возбуждено определением Омского УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившегося в совершении ООО «Торговая компания «Лидер» действий по распространению на интернет-сайте www.lidersm.ru рекламы, содержащей сведения о партнерских отношениях с ОАО «Газпромнефть», ОАО «Газпромнефть-Омск», ОАО «АНК «Башнефть», ОАО «Сибтранснефтепродукт», ОАО «ТАИФ-НК», ЗАО «Богандинский НПЗ», не соответствующей действительности и нарушающей требования пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Как следует из материалов дела, в ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе Омского УФАС России 11.09.2012 выявлен факт распространения на интернет-сайте www.lidersm.ru рекламы, в том числе следующего содержания: «...Рынок ГСМ представляют различные производители – наши партнеры: «ОАО «Газпромнефть» и ОАО «Газпромнефть-Омск», ОАО «Сибтранснефтепродукт», ОАО «ТАИФ-НК», ЗАО «Богандинский НПЗ» и т.д., что безусловно является показателем качества и надежности сотрудничества с нами... С нами Вы можете купить ГСМ оптом от омских и других производителей. Поставки осуществляются непосредственно от производителей ГСМ в любые города и страны...».

По итогам рассмотрения материалов дела № 06-10.1/47-2013 от 18.06.2013 Комиссия Омского УФАС России решила:

1. Признать рекламу ООО «Торговая компания «Лидер», размещенную на интернет-сайте www.lidersm.ru, содержащую сведения о партнерских отношениях с ОАО «Газпромнефть», ОАО «Газпромнефть-Омск», ОАО «АНК «Башнефть», ОАО «Сибтранснефтепродукт», ОАО «ТАИФ-НК», ЗАО «Богандинский НПЗ» не соответствующей действительности и нарушающей требования пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Торговая компания «Лидер» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «Торговая компания «Лидер» по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Предписанием о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по делу № 06-10.1/47-2013 обществу в срок до 05.07.2013 предложено прекратить нарушение требований пункта 20 части 3 части 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: до заключения соответствующих договоров исключить из рекламы ООО

«Торговая компания «Лидер», размещенной на сайте www.lidersm.ru, сведения о партнерских отношениях с ОАО «Газпромнефть», ОАО «Газпромнефть-Омск», ОАО «АНК «Башнефть», ОАО «Сибтранснефтепродукт», ОАО «ТАИФ-НК», ЗАО «Богандинский НПЗ» и указания на результаты интеллектуальной деятельности или на средства индивидуализации юридических лиц и товаров (фирменные наименования и товарные знаки ОАО «Газпромнефть», и ОАО «АНК «Башнефть»). При этом обществу предложено представить в Омское УФАС России доказательство исполнения указанного пункта подписания в срок до 08.07.2013 года.

09.07.2013 в отношении ООО «Торговая компания «Лидер» в присутствии его представителя по доверенности от 01.01.2013 № 1-1-1-13 Мельниченко Е.В. составлен протокол об административном правонарушении по делу № 06-10.2/40-2013/14.3.

Определением от 09.07.2013 назначено рассмотрение дела об административном правонарушении № 06-10.2/40-2013/14.3 на 24.07.2013 на 14 часов 30 минут по адресу: г. Омск, проспект К.Маркса, 12А, кабинет 117. Из представленной в материалы дела расписки представителя общества Мельниченко Е.В. следует, что 09.07.2013 она была извещена о рассмотрении дела об административном правонарушении 23.07.2013 в 14 часов 30 минут.

23.07.2013 исполняющим обязанности руководителя Омского УФАС России О.И. Иванченко вынесено постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 06-10.2/40-2013/14.3, которым ООО «Торговая компания «Лидер» признано виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях с назначением ему наказания в виде административного штрафа в размере 100 000 руб. Указанное постановление направлено в адрес заявителя сопроводительным письмом от 31.07.2013 № 53-13 и вручено обществу 10.08.2013, что подтверждается копией почтового уведомления № 64401064085961.

Полагая, что вынесенное Омским УФАС России постановление от 23.07.2013, является незаконным и нарушает права и законные интересы ООО «Торговая компания «Лидер», заявитель обратился в Арбитражный суд Омской области с настоящими требованиями.

Исследовав материалы дела в совокупности и взаимосвязи, суд считает заявленные требования не подлежащими удовлетворению в силу следующего.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама - это 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.

Объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама (пункт 2 статьи 3 Закона № 38-ФЗ).

Ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (пункт 4 статьи 3 Закона № 38-ФЗ).

В силу пункта 1 статьи 5 Закона № 38-ФЗ реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Пунктом 20 части 3 статьи 5 Закона № 38-ФЗ предусмотрено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или продавце товара.

В силу части 6 статьи 38 Закона № 38-ФЗ рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Антимонопольным органом установлено и заявителем не оспаривается, что рекламодателем является ООО «Торговая компания «Лидер».

При рассмотрении материалов дела об административном правонарушении № 06-10.1/47-2013 доказательств, свидетельствующих о наличии совместной деятельности или иных партнерских отношений между ООО «Торговая компания «Лидер» и ОАО «Газпромнефть», ОАО «Газпромнефть-Омск», ОАО «АНК «Башнефть», ОАО «Сибтранснефтепродукт», ОАО «ТАИФ-НК», ЗАО «Богандинский НПЗ», а также каких-либо договоров или соглашений, позволяющих использовать в своей деятельности фирменные наименования «партнеров» и товарных знаков ОАО «Газпром нефть» и ОАО «АНК «Башнефть», заявителем не было представлено.

При этом из заявления ООО «Торговая компания «Лидер» от 08.07.2013 № 3-10-7-13 следует, что предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по делу № 06-10.1/47-2013 им было исполнено в добровольном порядке.

Кроме того, как указано выше по тексту вступившим в законную силу решением Омского УФАС России по делу № 06-10.1/47-2013 от 18.06.2013 реклама ООО «Торговая компания «Лидер», размещенная на сайте www.lidersm.ru, сведения о партнерских отношениях с ОАО «Газпромнефть», ОАО «Газпромнефть-Омск», ОАО «АНК

«Башнефть», ОАО «Сибтранснефтепродукт», ОАО «ТАИФ-НК», ЗАО «Богандинский НПЗ» признана несоответствующей действительности и нарушающей требования пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». Выводы, изложенные антимонопольным органом в указанном решении, основываются, в том числе и на следующих письмах, упомянутых в рекламе общества юридических лиц.

Так, из пояснений ОАО «Сибтранснефтепродукт» от 13.06.2013 № 1-02/4467 было установлено, что между указанными лицами был заключен договор № 11/681 об оказании услуг по хранению и наливу нефтепродуктов на 2011 год. Однако товарно-транспортных и финансовых операций по данному договору не осуществлялось. В 2012, 2013 годах договоры об оказании услуг по хранению и наливу нефтепродуктов с заявителем не заключались. Какой-либо иной совместной деятельности с заявителем не велось.

В пояснениях ОАО «ТАИФ-НК» от 17.06.2013 № 6281/70 также указано, что отгрузка по заключенному с заявителем договору поставки нефтепродуктов от 02.12.2011 № 004-1478/11 сторонами не производилась. В настоящее время взаимоотношений с ООО «Торговая компания «Лидер» не имеется.

ЗАО «Богандинский НПЗ» письмами от 13.06.2013 № 78 и от 07.05.2013 № 64, ОАО «АНК «Башнефть» письмом от 05.06.2013 № 01-12-06/08349, ОАО «Газпромнефть-Омск» в письме от 13.06.2013 № 20-05/13-1 также информировали об отсутствии с заявителем совместной деятельности.

При таких обстоятельствах суд приходит к выводу о том, что спорная реклама была распространена с нарушениями требований Федерального закона «О рекламе» в части ее достоверности, а именно пункта 20 части 3 статьи 5.

Доводы заявителя о нарушении административным органом процедуры привлечения ООО «Торговая компания «Лидер» к административной ответственности суд находит несостоятельными, исходя из следующего.

Нарушение процедуры привлечения общества к административной ответственности, по мнению заявителя, выразилось в не извещении его о дате, времени и месте рассмотрения материалов дела об административном правонарушении, а также не получении текста оспариваемого постановления.

В статье 28.2 КоАП РФ содержатся требования к составлению протокола о совершении административного правонарушения, обеспечивающие соблюдение гарантий защиты прав лиц, привлекаемых к ответственности, в том числе об участии законного представителя юридического лица в его составлении.

Статьей 25.1 КоАП РФ, устанавливающей правила рассмотрения материалов дела об административном правонарушении, также предусматриваются определенные гарантии

для лиц, в отношении которых осуществляется административное производство, в том числе участие такого лица при рассмотрении материалов.

Таким образом, лицу, в отношении которого составляется протокол об административном правонарушении, а также в отношении которого рассматриваются материалы дела об административном производстве, должна быть предоставлена возможность участвовать при указанных действиях и пользоваться другими правами, предусмотренными Кодексом. Иными словами, в соответствии с требованиями КоАП РФ лицо, привлекаемое к административной ответственности, должно быть уведомлено о совершении таких процессуальных действиях, как составление протокола и вынесение постановления о назначении административного наказания.

В соответствии с пунктом 24 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при рассмотрении дел об оспаривании решений (постановлений) административных органов о привлечении к административной ответственности судам следует проверить, были ли приняты административным органом необходимые и достаточные меры для извещения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении в целях обеспечения возможности воспользоваться правами, предусмотренными статьей 28.2 КоАП РФ.

КоАП РФ не содержит норм, предусматривающих обязательные способы извещения законного представителя о времени и месте составления протокола об административном правонарушении (в данном случае постановления о возбуждении дела).

Так, в материалы дела представлена копия почтового уведомления № 644010 64 16255 6, подтверждающая получение 08.07.2013 ООО «Торговая компания «Лидер» письма Омского УФАС России от 27.06.2013 № 06-4233, уведомляющего общество о возбуждении дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и необходимости явки представителя для составления и подписания протокола об административном правонарушении 09.07.2013 в 12 часов 00 минут по адресу: 644010, г. Омск, проспект К.Маркса, дом 12А, кабинет 118.

09.07.2013 при составлении протокола об административном правонарушении присутствовал представитель ООО «Торговая компания «Лидер» Мельниченко Е.В. по доверенности от 01.01.2013 № 1-1-1-13.

Согласно второму абзацу пункта 9 Постановления Пленума Высшего Арбитражного

Суда Российской Федерации от 17.02.2011 № 12 «О некоторых вопросах применения Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в редакции Федерального закона от 27.07.2010 № 228-ФЗ «О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации» полномочие лица на получение корреспонденции юридического лица может явствовать из обстановки, в которой действует лицо, принимающее корреспонденцию (например, это секретарь, сотрудник канцелярии).

В данном случае представленное суду уведомление о рассмотрении 09.07.2013 материалов дела об административном правонарушении в виде расписки представителя ООО «Торговая компания «Лидер» Мельниченко Е.В. по доверенности от 01.01.2013 № 1-1-1-13, подтверждает соблюдение административным органом процедуры привлечения заявителя к административной ответственности в части надлежащего извещения общества о дате и времени рассмотрения дела.

При этом, не имеет значения тот факт, что Мельниченко Е.В. как представитель не имела специальной доверенности на рассмотрение конкретного дела, а лишь общую доверенность, поскольку наличие общей доверенности является достаточным для получения уведомления с целью его передачи законному представителю.

По таким основаниям, суд поддерживает позицию о том, что извещение юридического лица о времени и дате рассмотрения дела об административном правонарушении путем вручения извещения представителю по общей доверенности, явившемуся на составление протокола, является достаточным и не нарушает требований Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Довод заявителя о не направлении ему постановления от 23.07.2013 по делу об административном правонарушении № 06-10.2/40-2013/14.3 опровергается представленной в материалы дела копией почтового уведомления № 64401064085961 о вручении указанного постановления ООО «Торговая компания «Лидер» 10.08.2013.

Учитывая вышеизложенное, в удовлетворении требований ООО «Торговая компания «Лидер» следует отказать.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 167-170, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

Р Е Ш И Л:

В удовлетворении требований общества с ограниченной ответственностью «Торговая компания «Лидер» о признании незаконным и отмене постановления Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области от 23.07.2013 по

делу № 06-10.2/40-2013/14.3 отказать.

Решение по делу, рассмотренному в порядке упрощённого производства, подлежит немедленному исполнению.

Указанное решение вступает в законную силу по истечении десяти дней со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба.

В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено или не изменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражным судом апелляционной инстанции.

Решение по результатам рассмотрения дела в порядке упрощённого производства может быть обжаловано в арбитражный суд апелляционной инстанции в срок, не превышающий десяти дней со дня его принятия.

Это решение, если оно было предметом рассмотрения в арбитражном суде апелляционной инстанции или если арбитражный суд апелляционной инстанции отказал в восстановлении пропущенного срока подачи апелляционной жалобы, и постановление арбитражного суда апелляционной инстанции, принятое по данному делу, могут быть обжалованы в арбитражный суд кассационной инстанции только по основаниям, предусмотренным частью 4 статьи 288 настоящего Кодекса.

Информация о движении дела может быть получена путём использования сервиса «Картотека арбитражных дел» <http://kad.arbitr.ru> в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Судья

С.В. Ярковой