



АРБИТРАЖНЫЙ СУД РЕСПУБЛИКИ КАЛМЫКИЯ
358000, г. Элиста, ул. А. Пушкина, 9. Тел./факс (847 22) 3-31-66
e-mail: info@kalmyk.arbitr.ru

Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

г. Элиста
30 марта 2012 года

Дело №А22-1773/2011
Резолютивная часть решения объявлена 26 марта 2012 года

Арбитражный суд Республики Калмыкия
в составе: председательствующего судьи Конторовой Д.Г.,
при ведении протокола судебного заседания
помощником судьи Манджиевым С.В.,
рассмотрев в судебном заседании дело
по заявлению открытого акционерного общества «МегаФон»
к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия
о признании незаконным и отмене постановления о привлечении к административной
ответственности,
при участии
от ответчика – представителя Мархадаевой А.М.,
установил:

Открытое акционерное общество «МегаФон» (далее – общество, ОАО «МегаФон») обратилось в арбитражный суд с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия (далее – управление) о признании незаконным и отмене постановления от 02.09.2011 по делу №08-149-195/2011 о привлечении к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) с назначением наказания в виде штрафа в сумме 100 000 рублей.

В обоснование заявленных требований общество указало, что управлением проведен мониторинг наружной рекламы общества, содержащей текст: «3 G модемы до 7,2 Мбит/с – 1 руб. Успей до 31 марта. Мегафон. Будущее зависит от тебя», размещенной на рекламном

щите, установленном в г. Элисте на пересечении улиц Ленина и Пушкина, напротив здания торгового центра «Галерея», расположенного по адресу: Республика Калмыкия, г. Элиста, ул. Ленина, 255 «а», результаты которого зафиксированы на фотографии в черно-белом исполнении без указания масштабов съемки и расстояния. Общество признано нарушившим пункт 4 части 3 и часть 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» от 13.06.2006 №38-ФЗ (далее – Закон о рекламе), поскольку указанная реклама не содержала часть существенной информации о стоимости и цене товара, при этом якобы искажался смысл информации, и вводились в заблуждение потребители рекламы. Имеющийся в нижней части рекламного щита поясняющий текст: «Акция действует с 01.01. 2011г. по 31.03.2011г., указана стоимость модемов Е 1750 и Е 173 при условии подключения к ТПО «Мегафон - Логин Безлимитный Акционный», количество модемов ограничено, подробнее на сайте: www.megafon.ru» неправомерно расценен управлением как нечитаемый из проезжающего мимо транспорта ввиду исполнения мелким шрифтом.

Определением суда от 14.10.2011 производство по делу было приостановлено и возобновлено 20.02.2012 (л.д. 95, 105).

Представитель заявителя, извещенного о времени и месте рассмотрения дела, в судебное заседание не явился.

Представитель ответчика Мархадаева А.М. в судебном заседании просила суд отказать в удовлетворении требований заявителя, ссылаясь на законность и обоснованность оспариваемого постановления.

Выслушав пояснения представителя управления и исследовав материалы дела, суд установил следующее.

Решением антимонопольного органа от 24.06.2011г. ОАО «МегаФон» признано нарушившим пункт 4 части 3 и часть 7 статьи 5 Закона о рекламе, так как в рекламе с текстом, исполненным крупным шрифтом: «3 G модемы до 7,2 Мбит/с – 1 руб. Успей до 31 марта. Мегафон. Будущее зависит от тебя», и отдельно от основного текста мелким шрифтом: «Акция действует с 01.01. 2011г. по 31.03.2011г., указана стоимость модемов Е 1750 и Е 173 при условии подключения к ТПО «Мегафон - Логин Безлимитный Акционный», количество модемов ограничено, подробнее на сайте: www.megafon.ru», размещенной на щите, установленном в г. Элисте на пересечении улиц Ленина и Пушкина, напротив здания торгового центра «Галерея», расположенного по адресу: Республика Калмыкия, г. Элиста, ул. Ленина, 255 «а», отсутствовала часть существенной информации об обязательном минимальном платеже для подключения к ТПО в сумме 998 рублей. В рекламе содержалось также не соответствующее действительности сведение о стоимости товара, в связи с чем информация о возможности приобретения определенного модема за 1 руб.

вводила потребителей в заблуждение об отсутствии дополнительных затрат при его приобретении (л.д.57-60).

Протоколом управления от 25.08.2011г. №08-149-195/2011 зафиксировано нарушение обществом пункта 4 части 3, части 7 статьи 5 Закона о рекламе, выразившееся в размещении на щите на пересечении улиц Ленина и Пушкина, напротив здания торгового центра «Галерея», расположенного по адресу: Республика Калмыкия, г. Элиста, ул. Ленина, 255 «а», рекламы услуг связи, содержащих не соответствующие действительности сведения о цене товара (3 G модема до 7,2 Мбит/с), в которых отсутствовала часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения, в результате чего искажался смысл рекламы, и вводились в заблуждение потребители рекламы. Действия правонарушителя квалифицированы адморганом по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ (л.д.72-73).

Постановлением управления от 02.09.2011г. по делу №08-149-195/2011 общество привлечено к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ с назначением штрафа в сумме 100 000 рублей (л.д. 12-17).

Оспаривая названное постановление, общество обратилось в арбитражный суд с заявлением.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ определено, что за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе предусмотрена ответственность, в частности, юридических лиц в виде штрафа в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Решением Арбитражного суда Республики Калмыкия от 17.10.2011г. по делу №А22-1549/2011, вступившим в законную силу 27 января 2012 года, отказано в удовлетворении заявленных требований общества о признании незаконным решения управления от 24.06.2011г. о нарушении ОАО «МегаФон» законодательства о рекламе (л.д. 119-121).

В соответствии с частью 2 статьи 69 АПК РФ обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела, в котором участвуют те же лица.

Поэтому суд приходит к выводу о наличии в действиях общества состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, правильности квалификации его действия по указанной норме закона и доказанности совершения ОАО «МегаФон» административного правонарушения.

С учетом положений части 6 статьи 210 АПК РФ судом исследовано соблюдение адморганом установленного законом порядка привлечения правонарушителя к административной ответственности.

В статье 28.2 КоАП РФ содержатся требования к составлению протокола о совершении административного правонарушения, которые продиктованы, в том числе и необходимостью обеспечить соблюдение гарантий защиты прав лица, привлекаемого к ответственности. В частности, в протоколе отражается объяснение правонарушителя по поводу вменяемого правонарушения (часть 2); разъясняются его права и обязанности, о чем в протоколе делается соответствующая запись (часть 3); правонарушителю предоставляется возможность ознакомления с протоколом, его подписания (часть 4); копия протокола может быть вручена ему под расписку.

Из указанного следует, что лицо, в отношении которого возбуждено административное производство, должно присутствовать при составлении протокола.

Как усматривается из протокола об административном правонарушении от 25.08.2011г., при его составлении присутствовал представитель общества по доверенности Поддубнов В.И., которым в тот же день получена его копия.

В силу части 2 статьи 25.1 КоАП дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

Из оспариваемого постановления видно, что в рассмотрении дела об административном правонарушении принимал участие представитель общества по доверенности Поддубнов В.И., которым заявлялось ходатайство о назначении экспертизы (л.д.75).

Таким образом, суд полагает, что предоставленные частью 1 статьи 25.1, статьей 25.5 КоАП РФ гарантии защиты были реализованы обществом.

Суд отмечает, что в заявлениях обществом не указывались факты нарушений установленного законом порядка привлечения к административной ответственности, повлекших ущемление его прав и законных интересов (л.д.2-11, 93).

Нарушений адморганом порядка привлечения правонарушителя к административной ответственности судом не выявлено.

Принимая во внимание изложенные обстоятельства дела и исследованные доказательства, суд считает, что правовые основания для удовлетворения заявленных требований общества отсутствуют.

Обществом заявлено также ходатайство о восстановлении пропущенного десятидневного срока на оспаривание постановления от 02.09.2011г. со ссылкой на получение его копии по почте 13.09.2011г.

В соответствии с частью 2 статьи 208 АПК РФ заявление об оспаривании постановления административного органа о привлечении к административной ответственности может быть подано в арбитражный суд в течение десяти дней со дня получения его копии, если иной срок не установлен федеральным законом.

Как видно из материалов дела, оспариваемое постановление получено обществом 13.09.2011г., заявление об его оспаривании принято почтой 27.09.2011г., поступило в суд 28.09.2011г. (л.д.49, 82).

При таких обстоятельствах суд полагает возможным удовлетворить заявленное ходатайство и восстанавливает обществу срок на оспаривание постановления.

В удовлетворении ходатайства общества о назначении экспертизы для выяснения вопроса о возможности визуального восприятия потребителями текста спорной рекламы, исполненного мелким шрифтом, суд отказывает, так как имеются вступившие в законную силу судебные акты судов первой и апелляционной инстанций по делу №А22-1549/2011, которыми подтверждена законность решения антимонопольного органа от 24.06.2011г., признавшего ОАО «МегаФон» нарушившим законодательство о рекламе.

Руководствуясь частью 2 статьи 208, статьями 159, 167-170, 211 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

решил:

Восстановить открытому акционерному обществу «МегаФон» срок на оспаривание постановления Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия от 02.09.2011 по делу №08-149-195/2011.

В удовлетворении ходатайства открытого акционерного общества «МегаФон» о назначении экспертизы по делу отказать.

В удовлетворении заявления открытого акционерного общества «МегаФон» к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия о признании незаконным и отмене постановления от 02.09.2011 по делу №08-149-195/2011 о привлечении к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях с назначением штрафа в сумме 100 000 рублей отказать.

Решение может быть обжаловано в течение десяти дней со дня его принятия в апелляционном порядке в Шестнадцатый арбитражный апелляционный суд в г. Ессентуки через Арбитражный суд Республики Калмыкия.

Судья

Д.Г. Конторова