

## **РЕШЕНИЕ**

4 февраля 2010 года судья Орловского областного суда Склярук С.А. в открытом судебном заседании в помещении Орловского областного суда слушал административное дело по жалобе Емельянова Николая Федоровича на решение Советского районного суда г. Орла от 04.12.2009 года, которым постановлено:

«Жалобу Емельянова Николая Федоровича на постановление Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области от 29.09.2009 г. №62 о привлечении его к административной ответственности по ст. 14.3. КоАП РФ оставить без удовлетворения, а постановление Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области от 29.09.2009 г. №62 о привлечении его к административной ответственности по ст. 14.3. КоАП РФ без изменения.»

Заслушав дело, судья

## **УСТАНОВИЛ:**

Постановлением заместителя руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области Кирьянова А.Н. №62 от 29.09.2009 года генеральному директору ЗАО «Орелнефтепродукт» Емельянову Н.Ф. за совершение административного правонарушения, предусмотренного ст.14.3 КоАП РФ, было назначено административное наказание в виде административного штрафа в размере 4 000 рублей.

Указанное постановление было обжаловано Емельяновым Н.Ф. в Советский районный суд г. Орла.

В жалобе он ставил вопрос об отмене данного постановления и прекращении производства по делу, ссылаясь на отсутствие события вышеуказанного административного правонарушения, а также на то, что не является его субъектом.

Судом постановлено указанное решение.

В жалобе Емельянов Н.Ф. просит решение суда, а также постановление заместителя руководителя управления ФАС по Орловской области от 29.09.2009 года №62 отменить и прекратить производство по делу об административном правонарушении.

Полагает, что суд необоснованно пришел к выводу о наличии события правонарушения, предусмотренного ст. 14.3 КоАП, не дав надлежащей оценки всем имеющимся в деле доказательствам, а именно заключению Орловской торгово-промышленной палаты № 09/046 от 21.09.2009 года,

заклучению доцента кафедры журналистики и связей с общественностью Орловского государственного университета Дмитровского А.Л., заклучению члена Союза журналистов России Годлевской Е.Н., из которых следует, что упоминание в рамках публикации «Быть лицом к потребителю» акции «Люблю-Дарю!» не является рекламой, сообщающей о проведении данной стимулирующей лотереи, в контексте ст.9 Закона РФ «О рекламе».

Ссылается на то, что не является субъектом вышеуказанного правонарушения, поскольку не является должностным лицом, наделенным полномочиями в части организации и проведения рекламно-информационных компаний ЗАО «Орелнефтепродукт».

Указывает на отсутствие своей вины в совершении данного правонарушения, по тем основаниям, что управлением ФАС по Орловской области и судом не было установлено фактов неисполнения или ненадлежащего исполнения им своих должностных обязанностей генерального директора ЗАО «Орелнефтепродукт».

Также считает, что суд неправоммерно отклонил его доводы о малозначительности указанного правонарушения.

Проверив материалы административного дела, изучив доводы жалобы, выслушав защитников Емельянова Н.Ф. по доверенностям Трубицыной Е.И. и Крузина В.А., поддержавших жалобу, судья полагает, что решение суда является законным и обоснованным, а жалоба удовлетворению не подлежит.

Статьей 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе.

Санкцией данной статьи установлено, что совершение указанного правонарушения влечет наложение административного штрафа: на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от сорока тысяч до пятисот тысяч рублей.

В силу пункта 1 статьи 3 Закона РФ от 13.03.2006 года №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.

В соответствии со статьей 9 Закона РФ «О рекламе» в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующей лотереи, конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должны быть указаны:

- 1) сроки проведения такого мероприятия;
- 2) источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Согласно ст.2 Закона РФ от 11.11.2003 года №138-ФЗ «О лотереях»

лотерея это игра, которая проводится в соответствии с договором и в которой одна сторона (организатор лотереи) проводит розыгрыш призового фонда лотереи, а вторая сторона (участник лотереи) получает право на выигрыш, если она будет признана выигравшей в соответствии с условиями лотереи. Договор между организатором лотереи и участником лотереи заключается на добровольной основе и оформляется выдачей лотерейного билета, квитанции, другого документа или иным предусмотренным условиями лотереи способом;

В соответствии с ч.3 ст.3 Закона РФ «О лотереях», лотерея в зависимости от способа формирования ее призового фонда подразделяется на:

1) лотерею, право на участие в которой связано с внесением платы, за счет которой формируется призовой фонд лотереи;

2) лотерею, право на участие в которой не связано с внесением платы и призовой фонд которой формируется за счет средств организатора лотереи (стимулирующая лотерея).

Статьей 7 Закона РФ «О лотереях» предусмотрено, что право на проведение стимулирующей лотереи возникает в случае, если в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный Правительством Российской Федерации, уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации или уполномоченный орган местного самоуправления направлено уведомление о проведении стимулирующей лотереи в порядке, предусмотренном настоящей статьей.

Как видно из материалов дела, Емельянов Н.Ф. является генеральным директором Закрытого акционерного общества «Орелнефтепродукт», что подтверждается копией приказа о вступлении его в указанную должность от 21.06.2007 года. (т.3 л.д.122)

27 января 2009 года ЗАО «Орелнефтепродукт» направило в Службу по тарифам Орловской области уведомление о проведении стимулирующей лотереи, проводившейся на автозаправочных комплексах ЗАО «Орелнефтепродукт», со следующими приложениями: условия стимулирующей лотереи; описание способа информирования участников стимулирующей лотереи о сроках проведения стимулирующей лотереи; описание признаков или свойств товара (услуг), позволяющих установить взаимосвязь такого товара (услуги) и проводимой стимулирующей лотереи; описание способа заключения договора между организатором стимулирующей лотереи и её участником; описание способа информирования участников стимулирующей лотереи о досрочном прекращении её проведения; порядок хранения невостребованных выигрышей и порядок их востребования по истечению сроков получения выигрышей; лотерейный билет участника акции «Люблю-Дарю!»; рекламная листовка с информацией об акции «Люблю-Дарю!», (т.2 л.д.184-186, 188-197)

Информация об указанной лотерее 5.02.2009 года внесена в государственный реестр региональных лотерей и ей присвоен государственный номер - Н357С/11. (т.2 л.д. 187)

На странице 5 номера 35 газеты «Орловская правда» от 13.03.2009 года с пометкой «на правах рекламы» была распространена публикация по названию: «Быть лицом к потребителю».

В данную публикацию была включена информация следующего содержания: «20 февраля на заправках ЗАО «Орелнефтепродукт» стартовала весенняя акция «Люблю-Дарю!». Победители акции смогут получить в качестве призов пригласительные билеты на финал «Евровидения» в Москве, пластиковую карту Всероссийского банка развития регионов (ВБРР) с призом в размере 500 евро на счете, а также множество топливных призов. Участниками грандиозного розыгрыша призов, который состоится 27 апреля в прямом эфире на радиостанции «Европа плюс», станут все автомобилисты, заправившие свои автомобили на АЗК компании «Роснефть» в Орловской области 30 литрами бензина или 300 литрами дизельного топлива, купившие канистру масла «Роснефть максимум» емкостью 4 литра и получившие лотерейный билет акции.» В данной публикации также имеется логотип акции «Люблю-Дарю!», в котором содержится её название и срок проведения, (т.2 л.д.

Опубликование данной информации было осуществлено в указанной газете на основании заключенного 02.03.2009 года между НП «Редакция газеты «Орловская правда» и ЗАО «Орелнефтепродукт» договора на размещение рекламы и информационных сообщений. (т.2 л.д.179-181)

В соответствии с п.2 ст.3 Закона РФ «О рекламе» 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.

Как видно из содержания приведенной выше части публикации от 13.03.2009 года, она направлена как на стимулирование приобретения потребителями товаров, реализуемых ЗАО «Орелнефтепродукт», в том числе путем сообщения о проведении стимулирующей лотереи «Люблю-Дарю!», так и на привлечение внимания непосредственно к вышеуказанной стимулирующей лотерее, с приведением достаточно подробной информации об общих условиях участия в данной лотерее, сроках её проведения, разыгрываемых призах.

Вместе с тем в данной публикации вопреки требованиям ст. 9 Закона РФ «О рекламе» отсутствуют сведения об источнике информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

То обстоятельство, что описанию условиям вышеуказанной стимулирующей лотереи посвящено лишь часть данной публикации, не может свидетельствовать о том, что эта публикация не направлена на рекламирование указанной стимулирующей лотереи, поскольку законодательство о рекламе не содержит ограничений по количеству

объектов рекламирования в одной рекламной публикации.

При таких обстоятельствах суд пришел к правильному выводу о доказанности собранными по делу доказательствами наличия события правонарушения, предусмотренного ст. 14.3 КоАП РФ, в виду нарушения требований ст.9 Закона РФ «О рекламе»

В связи с изложенным доводы Емельянова Н.Ф. о необоснованности вышеуказанного вывода суда являются несостоятельными и не могут служить основанием для отмены решения.

Необоснованными являются и доводы жалобы о ненадлежащей оценке судом приведенных выше заключений специалистов, поскольку оценка данным доказательствам была дана судом в полном объеме, в совокупности со всеми собранными по делу доказательствами.

Также не могут служить основанием для отмены решения суда и постановления управления ФАС по Орловской области доводы жалобы о том, что Емельянов Н.Ф. в силу своего должностного положения не является субъектом вышеуказанного правонарушения и об отсутствии его вины в совершении данного правонарушения, поскольку в соответствии с Уставом ЗАО «Нефтепродукт» генеральный директор Общества единолично осуществляет текущее руководство его деятельностью.

При этом вышеназванная стимулирующая лотерея проводилась на основании приказа генерального директора ЗАО «Орелнефтепродукт» Емельянова Н.Ф. №066П от 30.01.2009 года, которым предусматривалось и осуществление рекламно-информационной поддержки данной акции в средствах массовой информации, в том числе в печатных СМИ. (т.2 л.д.258,259)

Кроме того, договор от 02.03.2009 года между НП «Редакция газеты «Орловская правда» и ЗАО «Орелнефтепродукт» на размещение рекламы и информационных сообщений, в рамках которого была распространена вышеуказанная публикация, заключен от имени ЗАО «Орелнефтепродукт» непосредственно Емельяновым Н.Ф.

Ссылка в жалобе на необоснованность отказа судом в освобождении Емельянова Н.Ф. от административной ответственности ввиду малозначительности совершенного им административного правонарушения также является несостоятельной по следующим основаниям.

В силу п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 N 10 "О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях" при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Как установлено судом, характер совершенного обществом административного правонарушения и обстоятельства его совершения не позволяют освободить его от ответственности в силу ст. 2.9 КоАП РФ.

Руководствуясь ст.ст. 30.6, 30.7 КоАП РФ, судья

**РЕШИЛ:**

Решение Советского районного суда г.Орла от 4 декабря 2009 года и постановление заместителя руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области от 29.09.2009 года оставить без изменения, а жалобу Емельянова Н.Ф. - без удовлетворения.

Судья Орловского  
областного суда  
Склярук

С.А.