



ДВЕНАДЦАТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

410002, г. Саратов, ул. Лермонтова д. 30 корп. 2 тел: (8452) 74-90-90, 8-800-200-12-77; факс: (8452) 74-90-91,
<http://12aas.arbitr.ru>; e-mail: info@12aas.arbitr.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

арбитражного суда апелляционной инстанции

г. Саратов
08 декабря 2022 года

Дело №А06-2376/2022

Резолютивная часть постановления объявлена 06 декабря 2022 года.
Полный текст постановления изготовлен 08 декабря 2022 года.

Двенадцатый арбитражный апелляционный суд в составе председательствующего судьи Веряскиной С.Г., судей Акимовой М.А., Пузиной Е.В., при ведении протокола секретарем судебного заседания Глебовой В.К., рассмотрев в открытом судебном заседании путём использования системы видеоконференц-связи при содействии Арбитражного суда Астраханской области апелляционную жалобу общества с ограниченной ответственностью «Дневник.ру» (197046, г. Санкт-Петербург, Петроградская Набережная, д. 36 А, оф. 309, 310, ИНН 7814431841, ОГРН 1097847050223) на решение Арбитражного суда Астраханской области от 12 августа 2022 года по делу № А06-2376/2022 по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Дневник.ру» (197046, г. Санкт-Петербург, Петроградская Набережная, д. 36 А, оф. 309, 310, ИНН 7814431841, ОГРН 1097847050223) к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Астраханской области (414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, д. 47) о признании недействительными решений и предписаний, заинтересованное лицо: Вифлеемский Анатолий Борисович (г. Нижний Новгород), при участии в судебном заседании: представителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Астраханской области – И.А. Соколова, по доверенности от 19.01.2022, без участия в судебном заседании представителей иных лиц, участвующих в деле, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного разбирательства,

УСТАНОВИЛ:

общество с ограниченной ответственностью «Дневник.ру» (далее – ООО «Дневник.ру», общество, заявитель) обратилось в Арбитражный суд Астраханской области с заявлением о признании недействительными решений Управления Федеральной антимонопольной службы по Астраханской области (далее – Астраханское УФАС России, управление, антимонопольный орган) от 15.12.2021 по делам № 030/05/5-726/2021,

№ 030/05/5-736/2021, № 030/05/5-737/2021 и предписаний от 28.12.2021 о прекращении нарушения законодательства о рекламе, выданных на основании решений от 15.12.2021 по делам № 030/05/5-726/2021, № 030/05/5-736/2021, № 030/05/5-737/2021, об обязанности Комиссии Астраханского УФАС России прекратить дела № 030/05/5-726/2021, № 030/05/5-736/2021, № 030/05/5-737/2021.

Решением Арбитражного суда Астраханской области от 12.08.2022 в удовлетворении заявленных требований отказано.

ООО «Дневник.ру», не согласившись с вынесенным судебным актом, обратилось в апелляционный суд с жалобой, в которой просит решение суда первой инстанции отменить по основаниям, изложенным в апелляционной жалобе.

Вифлеемским Анатолием Борисовичем в порядке статьи 262 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ) представлен письменный отзыв на апелляционную жалобу.

Информация о принятии апелляционной жалобы к производству и назначении дела к судебному разбирательству размещена в установленном порядке в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Представитель Астраханского УФАС России в судебном заседании возражал против удовлетворения требований апелляционной жалобы.

В соответствии с частью 3 статьи 156 АПК РФ суд рассматривает апелляционные жалобы в отсутствие представителей иных лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о времени и месте проведения судебного заседания.

Исследовав материалы дела, проверив доводы апелляционной жалобы, суд апелляционной инстанции считает, что решение суда первой инстанции не подлежит отмене по следующим основаниям.

Как следует из материалов дела, 09.03.2021 в Астраханское УФАС России поступило обращение Вифлеемского А.Б. (вх. № 2062), содержащее информацию о распространении рекламы ООО «Дневник.ру» на сайте <https://dnevnik.ru>, с нарушением части 10 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

В связи с указанными обстоятельствами антимонопольным органом 11.05.2021 возбуждены дела № 030/05/5-726/2021, № 030/05/5-736/2021, № 030/05/5-737/2021 по признакам нарушения ООО «Дневник.ру» требований части 10 статьи 5 Закона о рекламе.

Решениями управления от 15.12.2021 по делам № 030/05/5-726/2021, № 030/05/5-736/2021, № 030/05/5-737/2021 реклама, распространенная ООО «Дневник.ру» 06.04.2021, 07.04.2021 на сайте <https://dnevnik.ru>, была признана ненадлежащей, нарушающей требования части 10 статьи 5 Закона о рекламе.

На основании данных решений обществу выданы предписания от 28.12.2021 по делам № 030/05/5-726/2021, № 030/05/5-736/2021, № 030/05/5-737/2021 о прекращении нарушения требований части 10 статьи 5 Закона о рекламе, а именно: прекращении размещения любой рекламы на сайте <https://dnevnik.ru>.

Не согласившись с указанными решениями и предписаниями антимонопольного органа, ООО «Дневник.ру» обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании их недействительными.

Отказывая в удовлетворении заявленных требований, суд первой инстанции пришел к выводу о том, что оспариваемые решения и предписания управления соответствуют положениям действующего законодательства и не нарушают права и законные интересы заявителя.

Апелляционная инстанция считает выводы суда первой инстанции законными, обоснованными и соответствующими обстоятельствам дела по следующим основаниям.

На основании статьи 3 Закона о рекламе под рекламой понимается 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.

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Судами установлено, что 06.04.2021 на сайте <https://dnevnik.ru/> распространена реклама следующего содержания: «Мобильное приложение Загрузите в App Store Доступно в Google Play», что подтверждается актом о результатах мониторинга сайта <https://dnevnik.ru/> от 06.04.2021.

Информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками - размещалась и распространялась 06.04.2021 ООО «Дневник.ру», круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, направлена на привлечение внимания и продвижения услуг, предоставляемых ООО «Дневник.ру».

Объектом рекламирования в информации выступают услуги, предоставляемые ООО «Дневник.ру», выражающиеся в предоставлении доступа к электронному школьному дневнику и другим приложениям, размещенных на сайте <https://dnevnik.ru/>, посредством мобильных приложений App Store и Google Play.

Согласно информации ООО «Дневник.ру» (вх. от 10.06.2021 № 5832, № 5833) размещение рекламы на сайте <https://dnevnik.ru/> осуществляется ООО «Дневник.ру» в рамках договора с ООО «Селектел» от 15.03.2012 № 7446 (провайдер хостинга).

Кроме того, судами установлено, что на сайте <https://dnevnik.ru/>:

1) 07.04.2021 распространена реклама следующего содержания: «Lysol Убивает 99,9% бактерий Защити свою семью на 5+ За время пандемии многие из нас изменили свое отношение к ежедневной гигиене и понятию чистоты в целом. И если мытьё рук после прихода с улицы уже можно назвать прочно устоявшейся привычкой, то уборка дома, зачастую, происходит совсем не по графику, слишком хаотично и сумбурно. Совместно с Lysol мы подготовили проект, благодаря которому вы узнаете, как правильно убираться в доме, стоит ли воевать с бактериями и по каким признакам стоит подбирать дезинфицирующее средство для наведения чистоты. Правда или миф? Мы подвержены множеству мифов о чистоте и уборке. Проверьте свои знания по теме и получите рекомендации от Lysol. Проверить знания Инфорграфика Уделяете ли Вы достаточное внимание очищению тех мест в доме предметов обихода, которые наиболее подвержены загрязнению? Смотреть Факты о бактериях Науке известно немало удивительных фактов о бактериях - и некоторые из них способны поразить. Узнать больше Чек-листы Скачайте на ши полезные чек-листы для себя и своего ребёнка, чтобы не упустить ни одной важной детали. Выбрать чек-лист Форум Задавайте свои вопросы и получайте ответы на нашем специальном форуме».

2) 07.04.2021 распространена реклама следующего содержания: «Microsoft Инклюзивные технологии в продуктах Microsoft Современные цифровые инструменты на компьютерах и мобильных устройствах значительно расширили возможности учителей и учеников. Искать, изучать, обрабатывать информацию, создавать учебные материалы сейчас стало проще, чем когда-либо, но не менее важным направлением развития цифровых инструментов является и обеспечение доступности для пользователей с особыми потребностями, в том числе и детей с ограниченными возможностями здоровья. Благодаря многолетнему опыту Microsoft в разработке специальных технологий, пользователям доступны инструменты, облегчающие и расширяющие возможности работы с операционной системой Windows и приложением Microsoft Office. Они могут

быть полезны как школьникам и учителям в процессе обучения в инклюзивных классах, так и ребятам и их родителям во время использования гаджетов дома. Подробнее Каталог «Равные возможности с технологиями Microsoft» Цифровой каталог специальных возможностей Windows 10 и Office - подробный обзор технологий доступности в продуктах Microsoft. Изучить новые возможности Раздел ((Доступная среда и равные возможности с технологиями Microsoft) «Центр преподавателей» - портал Microsoft для учителей с полезными материалами, ссылками, описанием практик применения технологий Узнать больше Инструменты Microsoft для пользователей с особыми потребностями Зрение - Экранная лупа -Экранный диктор - Чтение шрифта Брайля (требуется оборудование) - Увеличение масштаба экрана и текста в интерфейсе - Настройки цвета и размера курсора - Настройки контрастности и цветовые фильтры - Синтезатор речи Особенности восприятия - Иммерсивное средство чтения - Удаление отвлекающих факторов - Совместная работа людей с разными возможностями здоровья Слух - Транслятор живой речи в субтитры (в PowerPoint) - Возможность дополнения субтитров к слайдам, аудио- и видеоматериалам - Визуальные оповещения - Индивидуальные настройки звука - Настройки времени оповещений на экране Ограничения подвижности - Виртуальная клавиатура - Залипание клавиш - Фильтрация ввода - Настройки мыши - Поддержка управления глазами (требуется оборудование) Примеры технологий доступности: Иммерсивное средство чтения Инструмент, облегчающий процесс чтения, восприятия, понимания текста. Иммерсивное средство чтения доступно пользователям в браузере Microsoft Edge, в приложении OneNote для Windows 10, в Microsoft Word (в веб-версии и последних версиях классических приложений) и в других приложениях Microsoft. Узнать подробнее Экранная лупа Встроенный в Windows инструмент, позволяющий увеличить любой фрагмент экрана. В последних версиях Windows 10 (начиная с версии 2004) может также зачитывать ЛЛЛЛЛ выделенный текст вслух. Узнать подробнее Дополнительные материалы: Как технологии помогают людям с особенностями здоровья Статья с обзором технологий доступности Читать материал Для педагогов: Методики использования ассистивных технологий Microsoft Мини-курс: «Ассистивные технологии в работе с детьми ОВЗ» на сайте Городского Психолого-Педагогического центра ДОНМ г. Москвы Читать материал Каталог ресурсов Helpful links for Microsoft'inclusive classroom experiences - каталог ресурсов на английском языке, включает курсы, видеоролики и другие материалы Узнать больше».

3) 06.04.2021 распространена реклама следующего содержания: «PS 4 Опрос Конкурс PlayStation 4 для всей семьи Скоро Новый год - время чудес и волшебства Верите, что любая мечта может осуществиться? Переходите к розыгрышу, делитесь самыми добрыми новогодними историями и получите шанс стать обладателем консоли PlayStation 4. А также проходите наш опрос всей семьей и узнайте, насколько схожи ваши интересы и взгляды на современный мир. Почему PlayStation 4 - отличный подарок на Новый год для всей семьи? Уникальные игры Пользователям PlayStation 4 доступны эксклюзивные игры, среди которых - настоящие хиты и самые ожидаемые новинки. PlayStation - отличный способ расслабиться и весело провести время с семьей, возможность испытать новые эмоции и ощущения, а также развить игровые навыки. Контент на любой вкус PlayStation 4 - не просто игровая консоль, а настоящий центр развлечений! Получите доступ к любимым сервисам с лучшими коллекциями видео, фильмов, сериалов, спортивных трансляций и телепередач и наслаждайтесь качественным контентом в кругу семьи. Высокая производительность Высокое качество изображения скорость работы и четкость даже в самых небольших деталях - вот что позволяет погрузиться в атмосферу игры на 100%. Благодаря производительности, сопоставимой с возможностями игровых компьютеров, ничто не сможет помешать вам наслаждаться игрой на PlayStation 4. Безопасность использования Настройки родительского контроля позволяют регулировать использование консоли. Благодаря этой функции можно

ограничить время игры, регулировать общение с другими пользователями, расходы на цифровые покупки и устанавливать необходимый уровень защиты данных».

Данные обстоятельства подтверждаются актом о результатах мониторинга сайта <https://dnevnik.ru/> от 07.04.2021.

Вышеуказанная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками - размещалась и распространялась 06.04.2021, 07.04.2021 ООО «Дневник.ру», круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, направлена на привлечение внимания и продвижения: бренда «Lysol»; продвижение устройств на Windows, приложений и ассистивных технологий в сегменте образования; игровой приставки PlayStation.

Объектом рекламирования в указанной выше информации выступают: бренд «Lysol»; продвижение устройств на Windows, приложений и ассистивных технологий в сегменте образования; игровой приставки PlayStation.

Согласно информации ООО «Дневник.ру» (вх. от 10.06.2021 № 5832, № 5833) размещение рекламы на сайте <https://dnevnik.ru/> осуществляется ООО «Дневник.ру» в рамках договора с ООО «Селектел» от 15.03.2012 № 7446 (провайдер хостинга).

По информации ООО «Дневник.ру» (вх. от 10.06.2021 № 5838) рекламодателем и рекламопроизводителем рекламы является ООО «Дневник.ру» на основании:

- договора, заключенного между ООО «Дневник.ру» и ООО «Адверт.ру» от 11.06.2010 № 110610, дополнительного соглашения от 31.08.2020 № 37 (бренд «Lysol»);

- договоров, заключенных между ООО «Дневник.ру» и ООО «Майкрософт Рус» от 01.08.2015 № MSS 2066855, от 18.11.2020 № РО 99583749 (продвижение устройств на Windows, приложений и ассистивных технологий в сегменте образования, среди пользователей dnevnik.ru);

- договора, заключенного между ООО «Дневник.ру» и ООО «Орта Медиа» от 12.11.2020 № 667, приложением от 12.11.2020 № 1 (PlayStation для всей семьи).

Согласно информации ООО «Дневник.ру» (вх. от 10.06.2021 № 5838) лицами, определившими объект рекламирования и содержание рекламы - рекламодателями:

- в рамках договора с ООО «Адверт.ру» является клиент заказчика ООО «Рекитт Бенкизер»;

- в рамках договора с ООО «Майкрософт Рус» является ООО «Майкрософт Рус»;

- в рамках договора с ООО «Орта Медиа» является ООО «Орта Медиа».

Размещение рекламы в рамках указанных выше договоров осуществляло ООО «Дневник.ру» - рекламодатель.

Размещение рекламы:

- в рамках договора с ООО «Адверт.ру» осуществлялось в период с 01.11.2010 по 31.12.2020 (акты от 30.11.2020 № 413, от 31.12.2020 № 453);

- в рамках договора с ООО «Майкрософт Рус» осуществлялось в период с 16.11.2020 по 31.12.2020 (акт от 31.12.2020 № 459);

- в рамках договора с ООО «Орта Медиа» осуществлялось в период с 21.12.2020 по 10.01.2021 (акт от 10.01.2021 № 4).

Согласно информации ООО «Дневник.ру» (вх. от 06.08.2021 № 7822, от 18.08.2021 № 8191) размещение рекламы на сайте <https://dnevnik.ru/> в рамках договоров с ООО «Адверт.ру», ООО «Майкрософт Рус» и ООО «Орта Медиа» 06.04.2021 и 07.04.2021, то есть за пределами сроков размещения, указанных в соответствующих приложениях к договорам, осуществлялось ООО «Дневник.ру» по специальному согласованию с заказчиками. В частности, продление срока размещения возможно в порядке пункта 2.4, пункта 2.5 договора с ООО «Орта Медиа», пункта 6 дополнительного соглашения к договору с ООО «Адверт.ру», а также по договоренности с заказчиком в рамках договора с ООО «Майкрософт Рус».

Также судами установлено, что на сайте <https://dnevnik.ru/> 07.04.2021 распространена реклама следующего содержания: «МИРЭА - Российский технологический университет, принципиально новый, крупнейший в России кластер, сочетающий классические университетские традиции и современные тенденции в образовании. Университет создан в результате объединения ведущих технических университетов и научных институтов, в первую очередь МИРЭА, МГУПИ и МИТХГ им. М.В. Ломоносова. Подробнее об университете Программы обучения Подготовка в вуз Олимпиады Экскурсии Филиалы Колледж Мероприятия для школ Подписка на новости», что подтверждается актом о результатах мониторинга сайта <https://dnevnik.ru/> от 07.04.2021.

Вышеуказанная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками - размещалась и распространялась 07.04.2021 ООО «Дневник.ру», круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, направлена на привлечение внимания и продвижения МИРЭА - Российского технологического университета.

Объектом рекламирования в указанной выше информации выступает МИРЭА - Российский технологический университет и оказываемые университетом услуги: программы обучения, подготовка в вуз, олимпиады, филиалы, колледж, мероприятия для школ.

Согласно информации ООО «Дневник.ру» (вх. от 10.06.2021 № 5843) размещение рекламы на сайте <https://dnevnik.ru/> осуществляется ООО «Дневник.ру» в рамках договора с ООО «Селектел» от 15.03.2012 № 7446 (провайдер хостинга).

По информации ООО «Дневник.ру» (вх. от 10.06.2021 № 5843) рекламодателем и рекламопроизводителем рекламы является ООО «Дневник.ру» на основании договора, заключенного между ООО «Дневник.ру» и МИРЭА - Российским технологическим университетом от 27.01.2021 № 32109916575. Лицом, определившим объект рекламирования и содержание рекламы – рекламодателем, в рамках договора с МИРЭА является МИРЭА.

Размещение рекламы в рамках указанного выше договора осуществляло ООО «Дневник.ру» - рекламодатель.

Размещение рекламы в рамках договора с МИРЭА осуществлялось в период с 01.02.2021 по 31.05.2021 (акт оказанных услуг в настоящее время (10.06.2021) не подписан, услуги еще не были оплачены).

Согласно информации ООО «Дневник.ру» (вх. от 06.08.2021 № 7821, от 18.08.2021 № 8193) размещение рекламы на сайте <https://dnevnik.ru/> в рамках договора с МИРЭА, согласно условиям приложения № 2 к договору, должно осуществляться ООО «Дневник.ру» в период с 01.02.2021 по 31.05.2021, а также в период с 01.10.2021 по 31.12.2021. Период с 01.01.2021 по 31.12.2021 - общий срок оказания услуг по договору, в рамках которого, согласно условиям приложения № 2 к договору, оказываются в том числе, услуги администрирования и обновления информации. Таким образом, размещение рекламы 07.04.2021 охватывается установленным в договоре с МИРЭА периодом размещения с 01.02.2021 по 31.05.2021.

Проанализировав тексты сообщений и способы их размещения, антимонопольный орган пришел к выводу, что рассматриваемые сообщения содержат все признаки, указанные в пункте 1 статьи 3 Закона о рекламе, следовательно, являются рекламой.

В силу части 10 статьи 5 Закона о рекламе не допускается размещение рекламы в учебниках, учебных пособиях, другой учебной литературе, предназначенных для обучения детей по основным образовательным программам начального общего, основного общего, среднего общего образования, школьных дневниках, школьных тетрадях.

При этом в части 10 статьи 5 Закона № 38-ФЗ не содержится каких-либо исключений в отношении вида школьного дневника (бумажный, электронный).

В соответствии с пунктом 3.3 ГОСТ Р 55081-2012 «Дневники школьные. Технические условия» школьный дневник - это документ в виде тетради или печатного издания со специальной линовкой и текстом подсказки (подзаголовками) для пользователей дневника, изготовленный полиграфическим или иным способом и предназначенный для ежедневной записи в течение годового периода обучения заданий по предметам обучения, проставления оценок по успеваемости и дисциплине учащихся, уведомления родителей о результатах учебы и другой информации по учебному процессу.

Согласно пункту 3.7 ГОСТ Р 55081-2012 сопровождающие страницы дневника - страницы, содержащие текстовый материал, иллюстрации, наглядные изображения, относящиеся к предметам обучения и способствующие лучшему усвоению изучаемого предмета.

Пунктом 3.9 ГОСТ Р 55081-2012 определено, что обложка дневника - мягкое покрытие дневника, например, из тонкого картона, картона с полимерным покрытием, которое содержит маркировку дневника и является его внешним конструктивным элементом.

В силу пункта 5.24 ГОСТ Р 55081-2012 на обложке, переплете и на страницах во всем объеме не допускается располагать информацию рекламного характера, а также рисунки, иллюстрации, наглядные изображения и т.п., не относящиеся к учебной или детской тематике.

То есть, страницы бумажного школьного дневника предназначены не только для записи домашних заданий и проставления оценок, но и предоставления иной информации по учебному процессу, перечень которой является открытым.

Заявитель в обоснование своей позиции указывал, что для «электронного журнала», «электронного дневника» не применяются национальные стандарты, соответствующие ГОСТы не разработаны. В законе не обозначены стандарты по количеству страниц в электронных журналах и дневнике, их размер, формат, а также не обозначено, какую из страниц электронного ресурса можно отнести к переплету или обложке. Также по утверждению ООО «Дневник.ру», УФАС неправомерно отнесло все разделы сайта <https://dnevnik.ru> к школьному дневнику.

Данные доводы правомерно отклонены судом первой инстанции в силу следующего.

В соответствии с областью применения ГОСТ Р55081-2012, стандарт распространяется на школьные дневники, предназначенные для записи заданий, выставления оценок, записей по успеваемости и дисциплине в период обучения школьников с 1 по 11 классы в общеобразовательных учебных учреждениях начального профессионального образования, и устанавливает требования к их качеству и полиграфическому исполнению.

В соответствии с Письмом Министерства образования и науки Российской Федерации от 15.02.2012 «О методических рекомендациях по внедрению систем ведения журналов успеваемости в электронном виде» услуга по предоставлению информации о текущей успеваемости учащегося, ведению электронного дневника и электронного журнала успеваемости осуществляется образовательными учреждениями при участии органов исполнительной власти субъекта Российской Федерации. В результате предоставления указанной услуги обучающиеся и их родители (законные представители) должны получить доступ к актуальной и достоверной информации: сведения о результатах текущего контроля успеваемости обучающегося; сведения о результатах промежуточной аттестации обучающегося; сведения о результатах итоговой аттестации обучающегося; сведения о посещаемости уроков (занятий); сведения о расписании уроков (занятий); сведения об изменениях, вносимых в расписание уроков (занятий); содержание образовательного процесса с описанием тем уроков (занятий), материала, изученного на уроке (занятии), общего и индивидуального домашнего задания.

Вопреки мнению общества, термин услуга используется в названном письме применительно к процессу заполнения сведений в электронном дневнике.

Поскольку электронный школьный дневник должен выполнять функции, аналогичные функциям бумажного школьного дневника, то и иные страницы сайта: <https://dnevnik.ru>, на которых учителями и администрацией школы может размещаться информация по учебному процессу, являются неотъемлемой частью электронного школьного дневника.

При этом обложка, переплет и страница являются частью бумажного школьного дневника, соответственно, все страницы сайта, который выполняет функции электронного школьного дневника - часть электронного школьного дневника, на которой в соответствии с частью 10 статьи 5 Закона о рекламе не должно быть рекламы.

Общество утверждает, что только один раздел сайта dnevnik.ru является школьным дневником, в котором реклама отсутствует.

В соответствии с пунктом 13 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (далее – Федеральный закон № 149-ФЗ) сайт в сети «Интернет» - это совокупность программ для электронных вычислительных машин и иной информации, содержащейся в информационной системе, доступ к которой обеспечивается посредством информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по доменным именам и (или) по сетевым адресам, позволяющим идентифицировать сайты в сети «Интернет».

Пункт 14 статьи 2 Федерального закона № 149 определил, что страница сайта в сети «Интернет» - часть сайта в сети «Интернет», доступ к которой осуществляется по указателю, состоящему из доменного имени и символов, определенных владельцем сайта в сети «Интернет».

Таким образом, определение, приведенное в оспариваемых решениях, не противоречит установленной в законе дефиниции.

В соответствии с информацией, размещенной на сайте: <https://dnevnik.ru/about> «дневник.ру» - это, в том числе, круглосуточный доступ к оценкам, расписанию и домашним заданиям.

УФАС было установлено, что сайт <https://dnevnik.ru/> содержит блок «Цифровая платформа «Дневник.ру», который также отображает информацию, которая должна быть в школьном дневнике, в частности: оценки успеваемости по предметам, расписание предметов, оценки и т.д., состоит из 4 основных разделов: «Образование», «Профиль», «Общение», «Приложения». Раздел «Образование» включает в себя вкладки «Моя школа», «Мой класс», «Успеваемость», «Расписание», «Домашние задания», «Чаты». Таким образом, ЦОП направлен на реализацию пользователем возможностей, связанных с получением отдельной информации об образовательном процессе.

По утверждению общества, на стартовой странице сайта <https://dnevnik.ru/> есть выбор государственной услуги «Информирование о текущей успеваемости пользователей», представляющий собой школьный дневник в электронной форме, где размещение рекламных услуг не производится и не доступны платные услуги, а также «Цифровая платформа «Дневник.ру», где могут размещаться рекламные материалы, наряду с бесплатными социальными и образовательными сервисами и информацией.

Комиссией УФАС установлено, что безрекламная версия <https://dnevnik.ru/> изначально для пользователей недоступна. В настройках пользователей (одного из родителей учащихся) автоматически проставлена отметка (галочка) «при входе открывать Дневник.ру. Не показывать страницу выбора государственной услуги «Информация о текущей успеваемости учащегося». Таким образом, для того, чтобы открыть безрекламную версию портала необходимо сначала войти в его рекламную версию и, следовательно, ознакомиться с рекламой. При этом без специальных сведений об алгоритме входа в безрекламную версию портала, пользователю достаточно затруднительно воспользоваться данной функцией.

Довод общества о том, что дополнительный сервис «ЦОП «Дневник.ру» не является частью школьного дневника, подлежит отклонению, поскольку он содержит всю необходимую информацию, предусмотренную письмом Министерства образования и науки Российской Федерации от 15.02.2012, следовательно, является дневником.

Также суд первой инстанции правомерно отметил следующее.

Сайт <https://dnevnik.ru/> представляет собой многофункциональную многопользовательскую систему, цифровую образовательную платформу, в рамках которого осуществляются различные функции. Так сайт используется для ведения педагогами электронных журналов, размещения информации о пользователе, общение и т.п. Кроме того, указанный сайт является электронным школьным дневником.

Предоставление информации и текущей успеваемости обучающегося, ведение электронного дневника включено в сводный перечень первоочередных государственных и муниципальных услуг, предоставляемых органами исполнительной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления в электронном виде, а также услуг, предоставляемых в электронном виде учреждениями и организациями субъектов РФ и муниципальными учреждениями и организациями, утвержденный распоряжением Правительства РФ от 17.12.2009 № 1993-р, Министерство образования и науки России в отдельных письмах (№ 08-ПГ-МОН-28638 от 05.11.2019; № АП-147/07 от 15.02.2012) также указывает на такую форму ведения школьного дневника как электронный дневник.

Общество считает, что поскольку портал <https://dnevnik.ru/> используется не только в качестве электронного школьного дневника, но и для осуществления других функций, то квалификация всего портала в качестве электронного школьного дневника является необоснованной.

Часть 10 статьи 5 Закона о рекламе устанавливает императивный запрет на размещение рекламы в школьном дневнике, не устанавливая форму такого дневника.

То есть запрет распространяется на любые формы школьного дневника. Если доступ к школьному дневнику осуществляется посредством входа на сайт в сети «Интернет», то на всем таком сайте не должно быть рекламы. Следовательно, если рассматривать электронный школьный дневник, доступ к которому осуществляется путем обращения к сайту в сети «Интернет», то рекламы не должно быть на всех страницах такого сайта.

Кроме того, в связи с переходом образовательных организаций со сведений школьного дневника в бумажной форме на электронную форму такого дневника, заключением образовательными организациями соглашений с обществом о подключении к информационной системе, в рамках которых пользователям предоставляется доступ к таким сервисам, как ввод и поддержка расписания занятий, ввод и передача данных об успеваемости и посещаемости, выдача и контроль выполнения домашних заданий, пользователи получают доступ к portalу <https://dnevnik.ru/> именно как к электронному школьному дневнику.

Отклоняя доводы заявителя, суд первой инстанции правомерно указал, что Интернет-сайт <https://dnevnik.ru/> является единым сайтом, предназначенным для ведения электронного школьного дневника, в котором имеется, в том числе, рекламная часть, в которой размещается как реклама, так и сведения, необходимые для размещения в электронных школьных дневниках обучающихся.

Данные выводы подтверждаются актом экспертного исследования от 29.11.2021 № 4397/33-6-21, в котором сделан следующий вывод, что из информации в зафиксированной в представленном файле «Ученик.tr4» видеозаписи следует, что интернет-сайт https://dnevnik.ru является единым сайтом, предназначенным в том числе для ведения электронного школьного дневника, в котором имеется в том числе рекламная часть, в которой размещается как реклама, так и сведения, которые должны размещаться в электронных школьных дневниках обучающихся.

В акте также указано, что название сайта «Дневник.ру» мотивировано общеупотребительным словом «дневник», входящим в семантическое поле «школьное образование», и обозначающим тетрадь для записи заданных ученику уроков и для выставления оценок. Таким образом, уже из названия следует, что данная образовательная платформа в первую очередь предназначена для электронного сопровождения организации образовательного процесса в школе (представления расписания, домашнего задания и оценок в электронном виде).

На сайте <https://dnevnik.ru/abaut> указано, что Дневник.ру - это: в том числе круглосуточный доступ к оценкам, расписанию и домашним заданиям, то есть Цифровая версия письменного школьного дневника.

Целью ведения электронных журналов и электронных дневников успеваемости является оперативное и объективное информирование родителей (законных представителей) о ходе и содержании образовательного процесса, а также о результатах текущего контроля посещаемости уроков, успеваемости, промежуточной аттестации обучающихся.

С учетом изложенного, антимонопольный орган пришел к верному выводу о том, что в рассматриваемом случае размещение рекламной информации в электронном дневнике содержит признаки нарушения части 10 статьи 5 Закона о рекламе.

Аналогичные выводы содержатся в постановлении Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 01.12.2022 по делу № А43-3822/2022, в котором участвовали те же лица.

Ссылка заявителя апелляционной жалобы на свидетельство о государственной регистрации программы для ЭВМ АИС «Информация о текущей успеваемости учащегося. Электронный дневник», а также свидетельство о государственной регистрации программы для ЭВМ АИС «Дневник.ру», лишь подтверждает то обстоятельство, что на момент выявления нарушения, даты рассмотрения дел Комиссией Астраханского УФАС России и вынесения обжалуемого решения судом первой инстанции самостоятельно информационная система «Информация о текущей успеваемости учащегося. Электронный дневник» не существовала, поскольку зарегистрирована в реестре программ для ЭВМ только 30.08.2022, о чем выдано соответствующее свидетельство.

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

При изложенных выше обстоятельствах суд первой инстанции пришел к обоснованному выводу о том, что решения управления от 15.12.2021 по делам № 030/05/5-726/2021, № 030/05/5-736/2021, № 030/05/5-737/2021 являются законными и обоснованными, а предписания от 28.12.2021 о прекращении нарушения законодательства о рекламе, выданные на основании данных решений, соответствует существу выявленных нарушений и направлены на их устранение; оспариваемые решения и предписания Астраханского УФАС России соответствует положениям действующего законодательства и не нарушают права и законные интересы заявителя, в связи с чем правомерно отказал в удовлетворении заявленных требований.

Довод заявителя апелляционной жалобы о нарушении судом первой инстанции процессуальных норм, что выразилось в возобновлении производства по делу в нарушении статьи 146 АПК РФ, является несостоятельным.

Определением Арбитражного суда Астраханской области от 12.05.2022 производство по настоящему делу было приостановлено до вступления в законную силу судебного акта Арбитражного суда Нижегородской области по делу № А43-3822/2022.

Определением от 01.06.2022 производство по делу было возобновлено.

Вместе с тем, в соответствии с частью 3 статьи 270 АПК РФ нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием для изменения или отмены решения арбитражного суда первой инстанции, если это нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения.

В рассматриваемом случае указанных оснований, как и безусловных оснований для отмены принятого судебного акта, установленных частью 4 статьи 270 АПК РФ, не имеется.

Судом апелляционной инстанции также отклоняется довод заявителя апелляционной жалобы о нарушении судом первой инстанции положений статьи 158 АПК РФ, выразившемся в необоснованном отказе в удовлетворении ходатайства общества об отложении судебного разбирательства.

Как следует из материалов дела, в адрес суда первой инстанции 05.08.2022 поступило ходатайство ООО «Дневник.ру» об отложении судебного заседания.

Суд первой инстанции, отказывая в удовлетворении заявленного ходатайства, указал, что заявителем к ходатайству не приложены доказательства в подтверждение уважительности причин для отложения судебного разбирательства, кроме того, удовлетворение необоснованного ходатайства об отложении судебного заседания может привести к нарушению принципа правовой определенности и соответствующих процессуальных гарантий, в том числе права на судопроизводство в разумный срок.

В соответствии с частью 5 статьи 158 АПК РФ арбитражный суд может отложить судебное разбирательство при удовлетворении ходатайства стороны об отложении судебного разбирательства в связи с необходимостью представления ею дополнительных доказательств, при совершении иных процессуальных действий.

В случае, если лицо, участвующее в деле и извещенное надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, заявило ходатайство об отложении судебного разбирательства с обоснованием причины неявки в судебное заседание, арбитражный суд может отложить судебное разбирательство, если признает причины неявки уважительными (часть 3 статьи 158 АПК РФ).

По смыслу части 3 статьи 158 АПК РФ, отложение судебного заседания по ходатайству надлежащим образом извещенного лица, участвующего в деле, является правом, а не обязанностью суда.

Принимая во внимание наличие сведений о надлежащем извещении лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного заседания, учитывая необходимость обеспечения осуществления судопроизводства своевременно и в разумные сроки, наличие у заявителя возможности заблаговременного представления дополнительных документов в обоснование позиции по делу и ознакомления с материалами дела, основываясь на положениях статьи 156 АПК РФ, суд первой инстанции не нашел оснований для отложения судебного разбирательства.

При изложенных обстоятельствах отказ суда первой инстанции в отложении судебного разбирательства не является безусловным основанием для отмены обжалуемого решения.

На основании изложенного апелляционная инстанция считает, что по делу принято законное и обоснованное решение, оснований для отмены которого не имеется. Выводы суда по данному делу основаны на установленных обстоятельствах и имеющихся в деле доказательствах при правильном применении норм материального и процессуального права. Доводы, изложенные в апелляционной жалобе, не могут служить основанием для отмены принятого решения.

В соответствии с частью 1 статьи 177 АПК РФ постановление, выполненное в форме электронного документа, направляется лицам, участвующим в деле, посредством его размещения в установленном порядке в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в режиме ограниченного доступа не позднее следующего дня после дня его принятия.

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

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда Астраханской области от 12 августа 2022 года по делу № А06-2376/2022 оставить без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения.

Постановление арбитражного суда апелляционной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в Арбитражный суд Поволжского округа в течение двух месяцев со дня изготовления постановления в полном объеме через арбитражный суд первой инстанции.

Председательствующий

С.Г. Верякина

Судьи

М.А. Акимова

Е.В. Пузина

Электронная подпись действительна.

Данные ЭП: Удостоверяющий центр Федеральное казначейство
Дата 24.12.2021 3:06:30
Кому выдана Пузина Елена Валерьевна

Электронная подпись действительна.

Данные ЭП: Удостоверяющий центр Федеральное казначейство
Дата 14.12.2021 9:37:02
Кому выдана Верякина Светлана Геннадиевна

Электронная подпись действительна.

Данные ЭП: Удостоверяющий центр Федеральное казначейство
Дата 10.01.2022 4:58:06
Кому выдана Акимова Мария Анатольевна