

РЕШЕНИЕ
по делу № 95

28 апреля 2012 г.

г. Екатеринбург

Резолютивная часть решения оглашена 17 апреля 2012 года

В полном объеме решение изготовлено 28 апреля 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушении рекламного законодательства, рассмотрев в рамках «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» (далее – «Правил»), утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, дело № 95, возбужденное по признакам нарушения рекламного законодательства,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 95 по признакам нарушения рекламного законодательства было возбуждено Определением от 11.11.2011 на основании сведений, содержащихся в заявлении АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» (вх. № 01-15934 от 28.10.2011) с жалобой на распространение ООО «Спортлото-2014» рекламы с признаками нарушения антимонопольного и рекламного законодательства.

Рассмотрение дела было назначено на 08.12.2011. В связи с неявкой лиц на рассмотрение дела, необходимостью получения запрашиваемой информации, а также привлечения к участию в рассмотрении дела заинтересованного лица - ООО «Спортлото» Определением от 08.12.2011 рассмотрение дела было отложено на 26.01.2012 (исх. № 11971 от 16.12.2011).

В связи с необходимостью получения дополнительных материалов рассмотрении дела еще дважды откладывалось определением от 26.01.2012 на 06.03.2012, определением от 06.03.2012 на 17.04.2012.

При рассмотрении дела 17.04.2012 установлено:

В своем заявлении АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» сообщает следующее:

Автономной некоммерческой организацией «Организационный комитет XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи»

(далее - АНО «Оргкомитет «Сочи 2014»») выявлен факт использования олимпийской символики и зарегистрированного товарного знака в деятельности ООО «Спортлото-2014» (адрес: 620085, г. Екатеринбург, ул. Смоленская, д. 16, ОГРН 1116674004083), а именно изображения пяти переплетающихся колец одинакового размера (олимпийский символ) при организации региональной негосударственной бестиражной лотереи «Спортлото-2014» на территории Свердловской области.

АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» информирует, что изображение пяти переплетающихся колец одинакового размера (олимпийский символ) является зарегистрированным на территории Российской Федерации товарным знаком, правообладателем которого, на основании международной регистрации №788585, в том числе в отношении услуг 41 класса Международной классификации товаров и услуг (организация лотерей), является Международный олимпийский комитет.

Кроме того, в соответствии с п. 1 ст. 7 Федерального закона от 01 декабря 2007 г. №310-ФЗ «Об организации и о проведении XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи, развитии города Сочи как горноклиматического курорта и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», изображение олимпийского символа относится к олимпийской символике, использование которой, запрещается без заключения договора с Международным олимпийским комитетом или АНО «Оргкомитет «Сочи 2014».

Ни МОК, ни АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» не заключали на территории России договоров на использование указанного товарного знака и олимпийской символики в отношении рассматриваемой группы услуг (организация лотерей) с ООО «Спортлото-2014».

АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» сообщает, что официальным оператором Всероссийских государственных лотерей, проводимых в поддержку XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи, является ООО «Спортлото».

АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» указывает, что использование зарегистрированного товарного знака и олимпийской символики (картинка с использованием колец) при организации региональной негосударственной бестиражной лотереи спортивной тематики «Спортлото-2014» (указание года 2014) в сочетании с фразой «Поддержим российский спорт» и эмблемой Фонда поддержки спорта создает у потребителей ложные ассоциации с Играми 2014 года.

В связи с вышесказанным, АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» просит провести проверку с целью установления обстоятельств незаконного использования зарегистрированного товарного знака и олимпийской символики, привлечь виновных лиц к ответственности в соответствии с действующим законодательством.

Распространение рекламы с незаконным использованием олимпийской символики было зафиксировано по адресу: г.Каменск-Уральский, ул. Каменская, д.11, ТЦ «Кировский». 26.12.2011 АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» представила фото рекламы, размещенной на общественном транспорте (вх.№ 01-19078 от 26.12.2011) .

Привлеченное к участию в деле ООО «Спортлото» в письменном объяснении (вх. № 01-676 от 23.01.2012), а также на заседании комиссии 06.03.2012 указало:

ООО «Спортлото» является Оператором 2-х Всероссийских государственных тиражных лотерей (далее - «ВГТЛ»), проводимых в режиме реального времени и 10-ти Всероссийских государственных бестиражных лотерей (далее - «ВГБЛ»), проводимых в обычном режиме в поддержку организации и проведения XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи на основании распоряжения Правительства Российской Федерации № 1318-р от 14.09.2009 г. и в соответствии с Приказом Министерства Финансов Российской Федерации № 195н от 29.12.2010 г. и с государственным контрактом № 01-01-06/05 - 375 от 11 октября 2010 г., заключенного Обществом с Министерством Финансов Российской Федерации.

Одновременно Общество является держателем неисключительных прав на использование Олимпийской символики, при организации и проведении Всероссийских государственных лотерей на основании лицензионного договора MAR/10/12/20-1 от 20 декабря 2010 г., заключенного с АНО «Оргкомитет «Сочи 2014». В соответствии с указанным договором Общество вправе использовать при проведении указанных лотерей товарный знак (свидетельство №387315) с изображенными элементами Олимпийской символики (Олимпийскими кольцами и пламенем в виде триколора).

Общество проводит Всероссийские государственные бестиражные лотереи на всей территории Российской Федерации, включая Уральский Федеральный округ. 20 апреля 2011 г. Общество заключило с ОАО «Сбербанк России» агентский договор о распространении от имени и за счет ООО «Спортлото» лотерейных билетов ВГБЛ во всех отделениях ОАО «Сбербанк России» на всей территории Российской Федерации.

На территории г. Каменск-Уральский находятся 15 отделений ОАО «Сбербанк России», где осуществляется продажа лотерейных билетов, лотерей, проводимых Обществом.

По мнению ООО «Спортлото», ООО «Спортлото - 2014» осуществляет незаконное использования товарных знаков, включающих элементы Олимпийской символики (ООО «Спортлото» является единственным лицензиатом на территории Российской Федерации, обладающим правами на использование товарных знаков с элементами Олимпийской символики при организации и проведении лотерей).

Незаконное использование Олимпийской символики дает ООО «Спортлото - 2014» конкурентное преимущество над другими участниками лотерейного рынка в регионе и, по мнению Общества, может выражаться в повышении доверия участников к лотерее ООО «Спортлото - 2014» за счет создания впечатления причастности к государственным лотереям в поддержку Олимпийских зимних игр 2014 года в г. Сочи, и, соответственно, к потенциальному росту продаж у данной компании и уменьшению продаж у других участников рынка, в том числе и у ООО «Спортлото».

Также, указывает ООО «Спортлото», ООО «Спортлото-2014» не платило за предоставление права использования прав на товарные знаки с элементами Олимпийской символики, конкурентное преимущество указанной компании перед

ООО «Спортлото», выражается также и в экономии оборотных средств.

Использование в наименовании лотерей, проводимых ООО «Спортлото-2014» названия Общества, которое в соответствии со ст. 1252 части 4 ГК РФ охраняется как средство индивидуализации юридического лица, по мнению ООО «Спортлото», является актом недобросовестной конкуренции.

В наименовании вышеуказанной компании и в названии проводимой ею лотереи присутствует цифра «2014», которая, учитывая слоган на лотерейных билетах «Поддержим Российский спорт!», может создавать ошибочное впечатление сопричастности ООО «Спортлото - 2014» к организации и поддержке Олимпийских зимних игр 2014 г. в городе Сочи.

ООО «Спортлото -2014» (ответчик) в письменном объяснении (вх. № 01-896 от 26.01.2012), а также на заседании комиссии 06.03.2012 не признало факт нарушения рекламного законодательства, указав:

ООО «Спортлото -2014» создано 03.03.2011. Основным видом деятельности является проведение региональной негосударственной лотереи. На основании решения № 05-34/05 от 14.06.2011 ООО «Спортлото-2014» разрешено проведение региональной негосударственной лотереи «Спортлото-2014» на территории Свердловской области с 31.05.2011 по 31.05.2013.

Согласно договора № 18 от 21.04.2011, заключенного между ООО «РА «Скарабей» и ООО «Спортлото 2014», ООО «РА «Скарабей» (Исполнитель) по поручению Заказчика (ООО «Спортлото -2014») оказывает услуги по разработке и изготовлению рекламной продукции в соответствии с требованиями Заказчика.

На основании п.2.1.1. Исполнитель обязан выполнить принятое на себя поручение в соответствии с письменными указаниями Заказчика и утвержденным эскизом.

Однако согласованного эскиза рекламы комиссии не представлено ввиду его отсутствия, как и письменных указаний ООО «Спортлото – 2014», и утвержденного эскиза.

Деятельность по реализации лотерейных билетов в ТЦ «Кировский» по адресу: г. Каменск-Уральский, ул. Каменская, 11 ООО «Спортлото – 2014» начало с 05.10.2011.

Также ООО «Спортлото – 2014» указывает:

На основании международной регистрации № 788 585 товарный знак – олимпийский символ представляет из себя пять переплетающихся колец одинакового размера.

На фотографии, приложенной к заявлению, не усматривается, по мнению ответчика, пяти переплетающихся колец одинакового размера, изображение одного кольца усечено наполовину и поэтому данное изображение не может относиться к олимпийской символике и являться товарным знаком, поскольку не является с ним идентичным. Изображение является фоновым, внимания ни к чему не привлекает и не может вызывать ассоциацию принадлежности данного вида услуг к Олимпийским играм.

Кроме этого, ответчик указал, что реклама изменена в декабре 2011,

использование колец в рекламе прекращено, однако материалов, подтверждающих заявленное, не представил.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения сторон, комиссия приходит к следующим выводам:

Территориальный орган Федеральной антимонопольной службы (далее - территориальный орган) осуществляет функции по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, законодательства в сфере деятельности субъектов естественных монополий (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа), рекламы, а также по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд (за исключением полномочий по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу).

Целями ФЗ «О рекламе» являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Реклама - 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.

Согласно части 3 статьи 40 ФЗ «О рекламе» особенности размещения (распространения) рекламы в период проведения XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи определяются ФЗ № 310-ФЗ от 01.12.2007 «Об организации и о проведении XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи, развитии города Сочи как горноклиматического курорта и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

При этом в соответствии с ч. 3 ст. 6 ФЗ от 01.12.2007 № 310-ФЗ Об организации и о проведении XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи, развитии города Сочи как горноклиматического курорта и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о причастности рекламодателя к Олимпийским играм и Паралимпийским играм, в том числе в качестве спонсора, а также об одобрении Международным Олимпийским комитетом, Международным паралимпийским комитетом,

Олимпийским комитетом России, Паралимпийским комитетом России, Оргкомитетом «Сочи 2014» потребительских свойств рекламируемых товаров (работ, услуг), признается недостоверной.

Согласно ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о различных свойствах и характеристиках товара, объекта рекламирования.

Использование Олимпийской символики и (или) Паралимпийской символики, в том числе для обозначения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг (в фирменных наименованиях, коммерческих обозначениях, товарных знаках, знаках обслуживания, наименованиях мест происхождения товаров), в составе доменных имен и иным способом, если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к Олимпийским играм и Паралимпийским играм, допускается только при условии заключения соответствующего договора с Международным олимпийским комитетом и (или) Международным паралимпийским комитетом или уполномоченными ими организациями (ст. 7 данного закона).

ООО «Спортлото-2014» разрешено проведение региональной негосударственной лотереи «Спортлото-2014» на территории Свердловской области с 31.05.2011 по 31.05.2013 (решение Министерства торговли, питания и услуг Свердловской области от 14.06.2011 № 05-34/05).

Начиная с 05.10.2011 ООО «Спортлото-2014» начало реализацию лотерейных билетов по адресу: Свердловская область, г. Каменск-Уральский, ул. Каменская, 11 (ООО «Торговое предприятие «Кировский»).

При реализации лотерейных билетов распространялась следующая реклама: над стойкой для продажи лотерейных билетов размещена растяжка красно-голубого, зеленого цветов, посередине, на голубом фоне изображение пяти переплетающихся колец, название – «СПОРТЛОТО-2014». Внизу надпись – цена билета 50 рублей, вверху надпись – Выигрыш до 50 000 рублей».

Тумба для реализации оформлена в красно - бело - голубой цветовой гамме. Внизу надпись «СПОРТЛОТО – 2014». Вверху надпись: «Поддержим Российский спорт», слева эмблема ФПС с изображением головы белого медведя.

Указанные изображения, слова и словосочетания в совокупности всех элементов (пять переплетающихся колец, год – 2014, наименование - «Спортлото - 2014», «поддержим Российский спорт» представляют собой символы и сходные с ними обозначения Олимпийских игр и олимпийских игр, предшествующих им и следующих за ними.

Такое сочетание в своей совокупности формирует у потребителей рекламы не соответствующее действительности представление о причастности указанного лица (ООО Спортлото – 2014) к проводимым в 2014 году Олимпийским играм в Сочи и доводит до потребителей недостоверную информацию о праве ООО «Спортлото – 2014» на использование указанных Олимпийских символов.

Ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям

законодательства Российской Федерации.

Ответственность за нарушения требований ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе», согласно ст. 38 данного закона, возлагается на рекламоделателя (ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламоделатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно договора № 18 от 21.04.2011, заключенного между ООО РА «Скарабей» (Исполнитель) и ООО «Спортлото-2014» (Заказчик) Заказчик поручает, а Исполнитель оказывает услуги по разработке и изготовлению рекламной и иной продукции в соответствии с требованиями заказчика (п. 1.1. Договора).

Рекламоделателем рассматриваемой рекламы является ООО «Спортлото- 2014».

В настоящее время, со слов представителя ООО «Спортлото – 2014» распространение данной рекламы прекращено, однако указанное не подтверждено документально, не представлены фото с изображением места реализации лотерейных билетов в настоящее время.

В соответствии с п.7 ч.2 ст.33 ФЗ «О рекламе» Антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях;

Согласно п.1 ч.1 ст.28.1.КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является, в том числе, непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения;

Частью 1 ст.14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, а именно: 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 ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Руководствуясь ст. ст. 33 – 36 ФЗ «О рекламе», в соответствии с п. 37 – 42 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по нарушениям законодательства Российской Федерации о рекламе», утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006г. № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу ООО «Спортлото-2014», распространенную при реализации лотерейных билетов с 05.10.2011 и по настоящее время по адресу: г. Каменск – Уральский, ул. Каменская, д. 11, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены

требования ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» и ч. 3 ст. 6 ФЗ от 01.12.2007 № 310-ФЗ «Об организации и о проведении XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи, развитии города Сочи как горноклиматического курорта и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» - реклама содержит не соответствующие действительности сведения о праве ООО «Спортлото – 2014» на использование Олимпийской символики, представляющей собой пять переплетающихся колец одинакового размера, о причастности ООО «Спортлото – 2014» к проводимым в 2014 году Олимпийским играм в Сочи.

2. Выдать ООО «Спортлото – 2014» предписание о прекращении распространения ненадлежащей рекламы.