

ООО «Гугл»

ул. Балчуг, д. 7,

г. Москва, 115035

№ 3715/04-01 от 04.04.2018 ООО «Эколог-поставка»

пр-д Полесский, д. 16, стр. 1, пом. 1,

комн. 11, г. Москва, 125367

ООО «ТД Аквакрат»

Волоколамское шоссе, д. 116,

г. Москва, 125371

ООО «Витэко»

Савинское шоссе, д. 1 б,

г. Ростов, 152150

РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/68-17

«22» марта 2018 года г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности заместителя руководителя управления Гудкевич Е. В.,

члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела органов власти и рекламы Солодяшкина С. Д., ведущий специалист-эксперт Семенюк А. В.,

рассмотрев дело № 04-01/68-17 по факту размещения рекламы очистных сооружений с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в присутствии представителя ООО «Гугл», привлеченного к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по доверенности от 17.11.2016 г. ,

УСТАНОВИЛА:

Ярославское УФАС России в соответствии с пунктом 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, наделено ФАС России полномочиями по рассмотрению данного дела.

ООО «Эколос-поставка», ООО «ТД Аквакрат», привлеченные к участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на рассмотрение дела не явились, представителей не направили, уведомлены надлежащим образом.

ООО «Эколос-поставка», ООО «ТД Аквакрат» представили ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц (вх. № 4022 от 21.03.2018).

ООО «Витэко», привлеченное к участию в деле в качестве заявителя, на рассмотрение дела не явилось, представителей не направило, уведомлено надлежащим образом.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

Дело возбуждено по признакам нарушения пункта 4 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») по обращению ООО «Витэко» по факту распространения рекламы очистных сооружений с незаконным использованием товарного знака «Векса».

Представитель ООО «Гугл» поддержал ранее изложенную позицию, запрошенные документы и пояснения ООО «Гугл» представлены в полном объеме.

Рассмотрев материалы дела, ранее представленные документы и пояснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Ярославским УФАС России в связи с поступившим 01 ноября 2017 г. обращением ООО «Витэко», установлен факт распространения 19.10.2017 г., 01 ноября 2017 г. информации следующего содержания: «Ливневые очистные сооружения – Завод производитель. Узнайте. Реклама www.aquakrat.ru/векса_очистные_сооружения Весь цикл производства и установки ЛОС. Точно в срок. Срок службы до 50 лет. Типы: Ливневые Очистные, Бытовые, Промышленные, Жироуловители Продукция Срок службы более 50 лет...» в поисковой системе «Google» с пометкой «реклама».

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Пункт 2 той же статьи определяет объект рекламирования как 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.

Информация, размещенная в поисковой системе «Google» обладает всеми вышеперечисленными признаками и, следовательно, является рекламой. Объектами рекламирования в данной статье выступают очистные сооружения.

В соответствии с частью 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "О защите конкуренции" не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе, незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

Согласно пункту 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

В обращении ООО «Витэко» указано, что данная организация является обладателем исключительного права на товарный знак «Векса», который зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков на основании заявки № 2009706462, что подтверждается свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) № 403692. Копия указанного свидетельства на товарный знак представлена. ООО «Витэко» использует данный товарный знак для индивидуализации производимой продукции – очистных сооружений ливневых вод. ООО «Витэко» стало известно о незаконном использовании товарного знака «Векса» другими лицами, о чем свидетельствуют скриншоты из поисковой системы «Google» от 19.10.2017 г., 01 ноября 2017 г., в которых содержится рассматриваемая рекламная информация.

Таким образом, при распространении рассматриваемой рекламы установлено нарушение пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе», в связи с незаконным использованием товарного знака «Векса».

Установлено, что поисковая система «Google» принадлежит ООО «Гугл».

Ярославским УФАС России также установлено, что при переходе по ссылке, указанной в рассматриваемой рекламе, на сайте www.aquakrat.ru/, в разделе «Пользовательское соглашение», содержится информация о том, что владельцем данного сайта является ООО «ТД Аквакрат».

Представители ООО «Гугл» на заседании Комиссии 24.01.2018 г. пояснили, что рассматриваемая реклама размещалась на основании договора между ООО «Гугл» и ООО «Эколог-поставка». Условия договора были приняты ООО «Эколог-поставка» в электронной форме 05 августа 2017 года. В соответствии с условиями договора клиент полностью формирует текст объявления. В данном случае также текст рекламы был сформулирован клиентом ООО «Эколог-поставка». ООО «Гугл» не является рекламодателем рассматриваемой рекламы, а лишь предоставляет клиентам техническую возможность для размещения рекламных объявлений.

Кроме того, представители ООО «Гугл» также сообщили, что владельцем и администратором доменов www.google.com, www.google.ru через сервис «Google» является компания «Google LLC» (США). Данный сервис также управляется компанией «Google LLC». В России деятельностью по продаже рекламного пространства посредством сервиса «Google» занимается ООО «Гугл», выполняя при этом только техническую функцию в части продажи рекламного пространства, и не имеет при этом возможности влиять на функционирование самого сервиса.

Копии аналогичных письменных пояснений представлены в материалы дела. (вх. № 592 от 22.01.2018). Кроме того, к указанным письменным пояснениям, в частности, приложены копии документов на размещение рассматриваемой рекламы, а именно, копии договора на размещение рекламных объявлений через сервис «Google», счетов-фактур, счетов, платежных поручений, актов сдачи-приемки выполненных работ.

ООО «Эколог-поставка» представило письменные пояснения (вх. № 1925 от 20.02.2018, № 4022 от 21.03.2018), в которых указано, что данная организация признает факт нарушения в рассматриваемой рекламе, использование товарного знака «Векса» в поисковой системе «Google» было допущено не умышленно, в настоящее время нарушение устранено.

Вместе с тем, ООО «Эколог-поставка» в материалы дела не представлено доказательств устранения нарушения и прекращения распространения ненадлежащей рекламы.

Кроме того, ООО «Эколог-поставка» представлены письменные пояснения (вх. № 4022 от 21.03.2018), в которых указано, что договоры на изготовление и распространение рассматриваемой рекламы, согласованный текст, отсутствуют, поскольку архив не сохранился. Генеральным директором ООО «ТД Аквакрат» и ООО «Эколог-поставка» является .

К указанным пояснениям приложены копии актов сдачи-приемки услуг от 30.11.2017 г., а также платежных поручений от 19.10.2017 г., от 30.10.2017 г.

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 4 части 2 статьи 5 Закона несет рекламодатель.

Пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель — изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

На основании изложенного, а также представленных в материалы дела документов и пояснений, рекламодателем рассматриваемой рекламы является

ООО «ЭкоЛос-поставка».

Следовательно, ООО «ЭкоЛос-поставка» как рекламодатель рассматриваемой рекламы нарушило требования пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; является ненадлежащей.

Ответственность за нарушения требований пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 26, 37-43, 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Ливневые очистные сооружения – Завод производитель. Узнайте. Реклама www.aquakraf.ru/векса_очистные_сооружения Весь цикл производства и установки ЛОС. Точно в срок. Срок службы до 50 лет. Типы: Ливневые Очистные, Бытовые, Промышленные, Жироуловители Продукция Срок службы более 50 лет...» в поисковой системе «Google» с пометкой «реклама», поскольку в данном случае незаконно использован товарный знак «Векса», в связи с чем, нарушены требования пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «ЭкоЛос-поставка» предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дел уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «29» марта 2018 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии Е. В. Гудкевич

Члены Комиссии: С.Д. Солодяшкина

А. В. Семенюк

ООО «ЭкоЛос-поставка»

пр-д Полесский, д. 16, стр. 1, пом. 1,

№ 3716/04-01 от 04.04.2018 комн. 11, г. Москва, 125367

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/68-17

22 марта 2018 года город Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности заместителя руководителя управления Гудкевич Е. В.,

члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела естественных монополий и рекламы Солодяшкин С.Д., ведущий специалист-эксперт Семенюк А. В.,

на основании своего решения от «22» марта 2018 г. по делу № 04-01/68-17 о признании ненадлежащей рекламы ливневых очистных сооружений с незаконным использованием товарного знака «Векса», поскольку при ее распространении нарушены требования пункта 4 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 4, 37-43, 44, 45, 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «ЭкоЛос-поставка», адрес регистрации: 125367, г. Москва, пр-д Полесский, д. 16, стр. 1, пом. 1, комн. 11, , в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы: «Ливневые очистные сооружения – Завод производитель. Узнайте. Реклама www.aquakraf.ru/векса_очистные_сооружения Весь цикл производства и установки ЛОС. Точно в срок. Срок службы до 50 лет. Типы: Ливневые Очистные, Бытовые, Промышленные, Жироуловители Продукция Срок службы более 50 лет...» в

поисковой системе «Google» с незаконным использованием товарного знака «Векса», поскольку в данном случае нарушены требования пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. ООО «Эколог-поставка», адрес регистрации: 125367, г. Москва, пр-д Полесский, д. 16, стр. 1, пом. 1, комн. 11, представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 28 апреля 2018 г.

В случае невыполнения в установленный срок законного предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на граждан штраф в размере от трехсот до пятисот рублей, на должностных лиц – от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц – от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии Е. В. Гудкевич

Члены Комиссии С.Д. Солодяшкина

А. В. Семенюк