

РЕШЕНИЕ

15. мая 2018г. г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя
председателя
Комиссии:

<... заместителя руководителя управления;

>-

<... начальника отдела рекламы, недобросовестной
>- конкуренции и финансовых рынков;

Членов Комиссии:

<... главного специалиста-эксперта отдела рекламы,

>- недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 33/Р-2018, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Формула» (ОГРН 1174205012618, ИНН 4222016224, КПП 422201001, дата присвоения ОГРН 17.05.2017, адрес (место нахождения) юридического лица 652811, г. Осинники, ул. Революции, дом 19, помещение 3, далее – ООО «Формула») по признакам нарушения пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 3 части 3 статьи 5, пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), в присутствии генерального директора ООО «Формула» <...>, а также представителя Профессионального образовательного частного учреждения «Клаксон» (далее – ПОЧУ «Клаксон») <...> (доверенность от 09.01.2018 б/н),

УСТАНОВИЛА:

19.02.2018 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение ПОЧУ «Клаксон» (вх. от 19.02.2018 № 941) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» в действия ООО «Формула».

Из обращения следует, что ПОЧУ «Клаксон» является правообладателем товарного знака (знака обслуживания, свидетельства № 333367, приоритет товарного знака зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания).

По адресу г. Осинники, ул. Революции, 19 на фасаде жилого дома (период октябрь 2017г.) был размещен рекламный баннер с текстом следующего содержания: «Скоро открытие! Автошкола Клаксон» (представлена фотокопия).

После размещения вышеуказанной рекламы на фасаде жилого дома по адресу г. Осинники, ул. Революции, 19 был размещен другой рекламный баннер с текстом следующего содержания: «Автошкола Клаксон рго Автошкола Клаксон - Ваша уверенность на дорогах www.klakson42.ru тел.: 5-15-15 8923-605-15-15»

(представлена фотокопия).

Также из обращения ПОЧУ «Клаксон» следует, что 14.02.2018 ООО «Формула» разместило на радиостанции «Милицейская волна» (г. Осинники) аудиоролик, в котором до неопределенного круга лиц доводится информация об открытии в г. Осинники автошколы «Клаксон».

По мнению заявителя ООО «Формула» размещает недостоверную рекламу и тем самым вводит в заблуждение большое количество потенциальных обучающихся, что является нарушением ФЗ «О рекламе».

По результатам рассмотрения заявления Кемеровским УФАС России было установлено следующее:

Из информации, представленной Обществом с ограниченной ответственностью «Радио Рио» следует, что ООО «Формула» разместило рекламу на радиостанции «Милицейская волна» (радиочастота 107,9 FM, г. Осинники) в период с 01.02.2018 по 15.02.2018 (представлен медиаплан) с текстом следующего содержания: «Дорогие радиослушатели в Осинниках открылась автошкола «Клаксон». Автошкола «Клаксон» уже проводит набор на обучение. В честь открытия автошколы «Клаксон» дарит Вам скидки на обучение. Предоставляется рассрочка. Успей записаться. Мы ждем Вас по адресу: г. Осинники, улица Революции, 19, телефон 5-15-15, 8923-605-15-15».

13.04.2018 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 33/Р-2018 в отношении ООО «Формула» и назначено к рассмотрению на 15.05.2018 в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Формула», ПОЧУ «Клаксон» заказными письмами с уведомлениями о вручении (распечатки с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

15.05.2018 состоялось рассмотрение дела № 33/Р-2018 в присутствии генерального директора ООО «Формула» <...>, а также представителя ПОЧУ «Клаксон» <...> (доверенность от 09.01.2018 б/н).

Представитель ПОЧУ «Клаксон» <...> (доверенность от 09.01.2018 б/н) поддержала доводы, представленные в обращении.

Генеральный директор ООО «Формула» <...> пояснила, что в настоящее время нарушения устранены.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

19.02.2018 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение ПОЧУ «Клаксон» (вх. от 19.02.2018 № 941) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «Формула».

Из обращения следует, что ПОЧУ «Клаксон» является правообладателем товарного знака (знака обслуживания, свидетельства № 333367, приоритет товарного знака зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков

обслуживания).

По адресу г. Осинники, ул. Революции, 19 на фасаде жилого дома (период октябрь 2017г.) был размещен рекламный баннер с текстом следующего содержания: «Скоро открытие! Автошкола Клаксон» (представлена фотокопия).

После размещения вышеуказанной рекламы на фасаде жилого дома по адресу г. Осинники, ул. Революции, 19 был размещен другой рекламный баннер с текстом следующего содержания: «Автошкола Клаксон рго Автошкола Клаксон - Ваша уверенность на дорогах www.klakson42.ru тел.: 5-15-15 8923-605-15-15» (представлена фотокопия).

Также ООО «Формула» разместило рекламу на радиостанции «Милицейская волна» (радиочастота 107,9 FM, г. Осинники) в период с 01.02.2018 по 15.02.2018 (представлен медиаплан) с текстом следующего содержания: «Дорогие радиослушатели в Осинниках открылась автошкола «Клаксон». Автошкола «Клаксон» уже проводит набор на обучение. В честь открытия автошкола «Клаксон» дарит Вам скидки на обучение. Предоставляется рассрочка. Успеи записаться. Мы ждем Вас по адресу: г. Осинники, улица Революции, 19, телефон 5-15-15, 8923-605-15-15».

Частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В нарушение части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в тексте рекламы, размещенной на радиостанции «Милицейская волна» (радиочастота 107,9 FM, г. Осинники) в период с 01.02.2018 по 15.02.2018 отсутствует существенная информация о сроках и условиях предоставления скидки на обучение, а также условиях рассрочки, что искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рекламы.

В рекламе ООО «Формула» позиционирует себя как автошкола «Клаксон», вместе с тем ПОЧУ «Клаксон» является правообладателем товарного знака (знака обслуживания, свидетельства № 333367, приоритет товарного знака зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания).

Одним из видов деятельности ООО «Формула» является деятельность школ подготовки водителей автотранспортных средств.

Основным видом деятельности ПОЧУ «Клаксон» является деятельность школ подготовки водителей автотранспортных средств.

Таким образом, ООО «Формула», использующее коммерческое обозначение «Клаксон», и ПОЧУ «Клаксон», осуществляют аналогичную деятельность и являются конкурентами.

Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», а также письмом ФАС России от 25.06.2014 № АК/25319/14 разъясняется соотношение применения норм ФЗ «О рекламе» и статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

Если информация, которая содержит не соответствующие действительности сведения, введение потребителей в заблуждение, некорректное сравнение, распространяется исключительно в рекламе, такая информация подлежит оценке на предмет соответствия законодательству о рекламе.

Вследствие того, что в рассматриваемом случае информация распространялась исключительно в рекламе, то действия ООО «Формула» должны рассматриваться на предмет соответствия ФЗ «О рекламе».

Действия по размещению рекламы с ООО «Формула» незаконным использованием коммерческого обозначения принадлежащего другому лицу, направлены на получение необоснованных преимуществ и на увод клиентуры к конкуренту путем введения в заблуждение клиентов, размещены в рекламе, следовательно, такая информация подлежит оценке на предмет соответствия требованиям законодательству о рекламе.

Целью рекламы являются привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

При этом рекламная информация лежит в основе представлений о качестве и назначении товара, об особенностях его использования, условиях приобретения, цене товара, следовательно, особую важность приобретают достоверность рекламы, создание правильного представления об объекте рекламирования.

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

Пунктом 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестная конкуренция - это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 ФЗ «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.

В нарушение пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе», действия ООО «Формула», выразившиеся в распространении ненадлежащей рекламы, являются недобросовестной конкуренцией, поскольку противоречат ФЗ «О защите конкуренции», обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, принципам разумности, справедливости, уводу клиентов от ПОЧУ «Клаксон» и могут причинить убытки другому хозяйствующему субъекту – конкуренту в виде оттока потребителей, нанести вред его деловой репутации и имеют своей целью подрыв доверия клиентуры к конкуренту и его продукции.

Согласно пункту 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

В нарушение пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама ООО «Формула», содержит не соответствующие действительности сведения о возможности приобретения услуг у лица, осуществляющего деятельность под коммерческим обозначением «Клаксон», поскольку ООО «Формула» не имеет права использовать данное коммерческое обозначение, так как ПОЧУ «Клаксон» является правообладателем товарного знака (знака обслуживания, свидетельства № 333367, приоритет товарного знака зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания).

В соответствии с пунктом 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В нарушение пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в вышеуказанной рекламе, размещенной по адресу: г. Осинники, ул. Революции, 19, а также на радиостанции «Милицейская волна» (радиочастота 107,9 FM, г. Осинники) в период с 01.02.2018 по 15.02.2018 содержатся недостоверные информация о продавце товара (услуги), так как в данном случае продавцом является ООО «Формула», а не «Клаксон» как указано в рекламе.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 4 частью 2 статьи 5, пунктом 3 части 3 статьи 5, пунктом 20 частью 3 статьи 5, частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Формула».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу Общества с ограниченной ответственностью

«Формула» (ОГРН 1174205012618, ИНН 4222016224, КПП 422201001, дата присвоения ОГРН 17.05.2017, адрес (место нахождения) юридического лица 652811, г. Осинники, ул. Революции, дом 19, помещение 3), которая была распространена на радиостанции «Милицейская волна» (радиочастота 107,9 FM, г. Осинники, период с 01.02.2018 по 15.02.2018), а также по адресу г. Осинники, ул. Революции, 19 на фасаде жилого дома (период октябрь 2017-февраль 2018), поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 3 части 3 статьи 5, пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать Обществу с ограниченной ответственностью «Формула» (ОГРН 1174205012618, ИНН 4222016224, КПП 422201001, дата присвоения ОГРН 17.05.2017, адрес (место нахождения) юридического лица 652811, г. Осинники, ул. Революции, дом 19, помещение 3) предписание в связи с добровольным устранением нарушения законодательства «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского 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 28 мая 2018 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

Заместитель председателя Комиссии: <...>

<...>

Члены Комиссии:

<...>