

Председатель Комиссии по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области – «...», рассмотрев жалобы ООО «СТМ клиник» и ООО «Дента Лэнд» по факту размещения в сервисе «Яндекс» информации рекламного характера, с привлечением внимания за счет использования товарного знака «СТМ клиник» к стоматологии «Медичи». По мнению заявителей, в спорной информации при ее распространении, содержатся признаки нарушения требований п.3 ч.3 ст. 5 ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Оренбургского УФАС России поступили следующие жалобы: 06.09.2019г. вх. №8058 от ООО «СТМ клиник» и 04.10.2019г. вх. № 8906 от ООО «Дента Лэнд» по факту размещения в сервисе «Яндекс» информации рекламного характера, с привлечением внимания за счет использования товарного знака «СТМ клиник» к стоматологии «Медичи». По мнению заявителей, в спорной информации при ее распространении, содержатся признаки нарушения требований статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Из содержания жалоб следует, что 03.09.2019г. при поиске объявлений рекламного характера по запросу «СТМ клиник» в сервисе «Яндекс» в сети «Интернет» размещается информация следующего содержания: «СТМ Клиник Оренбург? – Узнай про акции в MEDICI! Консультация 0р, Без очередей Грамотные врачи, МЖК и центр medicistom.ru Стоматология-Медичи реклама Стоматология в Оренбурге. Опытные врачи! Лечение «под ключ»! Любая сложность! Протезирование_Отбеливание_Фторирование_Лечение десен Контактная информация +7(3532) 45-04-26 пн-вс 8:00-20:00 Оренбург, Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом».

Установлено, что ООО «СТМ клиник» (ИНН 5610148409; 460052, г. Оренбург, пр. Гагарина, 27/6, пом. 9) является правообладателем товарного знака «СТМ клиник», на основании свидетельства на товарный знак № 649206 (зарегистрирован в государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания 26.03.2018г., срок действия до 24.02.2026г.).

В свою очередь, ООО «Дента Лэнд» - 2й заявитель (ИНН 5611062056;

юр.адрес: 460052, г. Оренбург, ул. Родимцева, 8/1, пом. 4) поясняет, что право на использование товарного знака «СТМ клиник» принадлежит, в том числе, ООО «Дента Лэнд» - на основании соглашения с правообладателем. Однако, подтверждающие документы в адрес Управления не представлены.

Оренбургским УФАС России определено, что вышеуказанная информация является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – стоматологии «Медици», расположенной в г. Оренбурге.

В рамках рассмотрения поступивших жалоб, в адрес ООО «Яндекс» был направлен соответствующий запрос относительно распространяемой спорной рекламы, а также правовое основание размещения вышеуказанной информации на сайте <https://yandex.ru>. Согласно представленному Обществом ответу от 26.09.23.19г., рассматриваемая реклама в сервисе «Яндекс» размещена в рамках договора возмездного оказания услуг № «...» от «...», заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «АДВ-сервис» ИНН 7810704382 (юридический адрес: ул. Цветочная, 16, лит. П, пом. 4,6 г. Санкт-Петербург, 196084). В соответствии с договором, рекламные материалы предоставляются рекламодателем в готовой для размещения форме, и, следовательно, с ООО «Яндекс» не согласовываются.

В связи с чем, в адрес ООО «АДВ-сервис» был направлен запрос от 01.10.2019г. относительно распространяемой спорной рекламы. Согласно представленному ООО «АДВ-сервис» ответу (вх. 9500э от 24.10.2019г.), между ООО «АДВ-сервис» и ООО «Медици Маркетинг Систем» ИНН 5642020698 (клиентом) заключен договор – оферты (оферта акцептована 24.05.2019г.). Согласно п. 7.11. Клиент несет всю ответственность за соблюдение всех требований действующего законодательства Российской Федерации, в том числе, законодательства РФ о рекламе, о добросовестной конкуренции, о защите авторских и смежных прав, об охране товарных знаков и знаков обслуживания, также применительно к содержанию размещаемой им Интернет-рекламы. В том числе, Обществом представлены платежные поручения за рекламную кампанию в сети интернет (по договору от «...»), за период с 22.05.2019г. по 17.10.2019г.

Анализ представленных материалов и действующего законодательства показал следующее.

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования при распространении рекламы, предъявляемые законодательством о рекламе.

Статьей 5 ФЗ «О рекламе» определены общие требования к рекламе. Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускается.

В соответствии с п.7 ч.3 ст.5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит несоответствующие действительности сведения об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юр. лица, средства индивидуализации товара.

К средствам индивидуализации юридического лица относятся, в т.ч., фирменное наименование (название фирмы, под которым она официально участвует в экономических операциях).

ГК РФ закрепляет институт исключительных прав на товарный знак. Соответственно, защита исключительных прав осуществляется лицом, владеющим таким правом. ФЗ «О рекламе» допускает использование в рекламе объектов исключительных прав, однако в этом случае должно быть получено согласие правообладателя исключительных прав на товарный знак.

Исходя из представленных ООО «СТМ клиник» сведений, право использования вышеуказанного товарного знака в спорной рекламе - юридическому лицу ООО «Медичи Маркетинг Систем» ИНН 5642020698 не выдавалось. Согласно письменным пояснениям ООО «Дента Лэнд», на основании соглашения, заключенным между ООО «СТМ клиник» и ООО «Дента Лэнд», товарный знак «СТМ клиник» используется в т.ч. ООО «Дента Лэнд» (документальное подтверждение отсутствует).

При ознакомлении с рассматриваемой спорной информацией потребители рекламы вводятся в заблуждение относительно лица, предоставляющего стоматологические услуги («СТМ Клиник Оренбург»). Кроме того, в рекламе указаны сведения про «Стоматологию-Медичи» а также проводимых данной стоматологией акций, перейдя по ссылке – потребители рекламы оказываются на сайте стоматологии «МЕДИЧИ».

Учитывая вышеизложенное, ООО «Медичи Маркетинг Систем» не

имело право размещать спорную рекламу с указанием товарного знака «СТМ Клиник» в отсутствие разрешения на его использование, правообладателем которого является компания ООО «СТМ клиник» ИНН 5610148409 (свидетельство на тов.знак № 649206 от 26.03.2018г.).

В соответствии с выше перечисленными требованиями, в рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения требований п.7 ч.3 ст.5 ФЗ «О рекламе». За нарушение данных требований, ответственность несет рекламодаделец.

Исходя из предоставленных ООО «АДВ-сервис» сведений, рекламодателем рассматриваемой спорной рекламы является ООО «Медичи Маркетинг Систем» (ИНН 5642020698, юридический адрес: 460510, Оренбургский район, ул. Лесная (Золотой уголок тер. СНТ).

Также, заявители указывают, что при переходе по ссылке на официальный сайт medicistom.ru стоматологии «МЕДИЧИ» распространяется, в том числе, следующая информация: «Мы знаем, что Вы искали другую стоматологию, но мы хотим, чтобы Вы лечили зубы у нас и предлагаем Вам высочайший профессионализм, новейшее оборудование и качественные материалы. Все, кто ценит своё здоровье и здоровье своей семьи, лечит зубы только в стоматологии «МЕДИЧИ» усматривается некорректное сравнение рекламируемых стоматологических услуг по отношению к подобным услугам конкурентов, в связи с чем, распространяются недостоверные сведения, что вводит в заблуждение потребителей рекламы.

Согласно пункта 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе, недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Вместе с тем, согласно пункту 3 части 2 статьи 2 ФЗ «О рекламе» данный Закон не распространяется на справочно-информационные и аналитические материалы, не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой. Не является рекламой информация о производимых или реализуемых товарах, размещенная на офиц. сайте производителя или продавца данных товаров/услуг, а также на страницах производителя или продавца в соц. сетях в Интернете (в т.ч. на личных страницах домена соц.сети), если указанные сведения предназначены для информирования посетителей сайта (по

запросу) или соответствующей страницы в соц.сети об ассортименте товаров/услуг, условиях их приобретения, ценах и скидках, правилах пользования, также не является рекламой информация о хозяйственной деятельности компании, акциях и мероприятиях, проводимых данной компанией, следовательно, на такую информацию положения ФЗ «О рекламе» не распространяются.

Однако, учитывая тот факт, что размещаемые на сайте medicistom.ru сведения направлены не столько на информирование потребителей о деятельности организации или реализуемых товарах, сколько на выделение стоматологии «МЕДИЧИ» среди конкурентов, предоставляющих соответствующие стоматологические услуги, а также то, что распространяемая на официальном сайте стоматологии «МЕДИЧИ» информация открывается перейдя по ссылке, указанной в спорной рекламе - в данном случае, усматриваются признаки нарушения п.1 ч.2 ст.5 Закона ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6 статье 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований п.1 ч.2 и п.7 ч.3 ст.5 Закона несет рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (п. 5 ст. 3 Закона).

С учетом имеющихся данных в материалах дела, Оренбургским УФАС России установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы следует считать ООО «Медичи Маркетинг Систем» (ИНН 5642020698, юридический адрес: 460510, Оренбургский район, ул. Лесная (Золотой уголок тер. СНТ).

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ от 29.10.2019г ООО «Медичи Маркетинг Систем» является юридическим лицом, основной вид деятельности которого-деятельность рекламных агентств.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и в соответствии с пунктами 20 и 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации № 508 от 17.08.2006 года,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1) Возбудить производство по делу № 056/05/5-1484/2019 по признакам нарушения требований, установленных пункта 1 части 2, пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года.

2) Признать лицами, участвующими в деле:

в качестве заявителей:

- ООО «СТМ клиник» (ИНН 5610148409; юридический адрес: 460052, г. Оренбург, пр. Гагарина, 27/6, пом. 9);

- ООО «Дента Лэнд» (ИНН 5611062056; юридический адрес: 460052, г. Оренбург, ул. Родимцева, 8/1, пом. 4);

в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - ООО «Медичи Маркетинг Систем» (ИНН 5642020698, юридический адрес: 460510, Оренбургский район, ул. Лесная (Золотой уголок тер. СНТ).

3) Назначить дело № 056/05/5-1251/2019 к рассмотрению на «14» ноября 2019 года в 11 час. 30 мин. по адресу: г. Оренбург, ул. Краснознаменная, д. 22, каб. 510 (дополнительную информацию уточняйте по тел. (3532) 78-66-26).

4) ООО «СТМ клиник» в срок до «14» ноября 2019г. представить надлежащим образом заверенные документы, а также информацию по следующим вопросам:

1. документ, подтверждающий право использования юридическим лицом ООО «Дента Лэнд» товарного знака «СТМ клиник» (при наличии);

2. сведения об использовании товарного знака «СТМ клиник» иными лицами (при наличии).

5) ООО «Дента Лэнд» в срок до «14» ноября 2019г. представить надлежащим образом заверенное соглашение, наделяющее ООО «Дента Лэнд» правом на использование товарного знака «СТМ клиник», а также выписку из ЕГРЮЛ - «Дента Лэнд» ИНН 5611062056.

6) ООО «Медичи Маркетинг Систем» в срок до «14» ноября 2019г. представить надлежащим образом заверенные документы, а также

информацию по следующим вопросам:

1.выписку из ЕГРЮЛ - ООО «Медичи Маркетинг Систем»;

2.кто определил содержание рассматриваемой информации рекламного характера, распространяемой 03.09.2019г. в сервисе «Яндекс» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (с соответствующим подтверждением);

3.кем разрабатывался и утверждался текст рассматриваемой рекламной информации;

4.цель использования в спорной рекламе товарного знака «СТМ клиник», правообладателем которого является ООО «СТМ клиник»;

5.отношение сайта medicistom.ru к ООО «Медичи Маркетинг Систем» (с соответствующим подтверждением);

6.иные пояснения, имеющие значение по существу дела.

Вместе с тем в указанный срок предоставить надлежащим образом заверенные копии правоустанавливающих документов на размещение вышеуказанной рекламы в сервисе «Яндекс».

В случае, если какой - либо пункт не реализован (отсутствует), просим указать причину отсутствия данных документов или сведений.

Запрашиваемые документы и информацию можно направить на адрес электронной почты Оренбургского УФАС России to56@fas.gov.ru с последующим досылом по почте.

Уведомляем ООО «Медичи Маркетинг Систем», что согласно ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством РФ, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных частями 3, 4 и 7 настоящей статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации), за исключением случаев, предусмотренных частью 8 настоящей статьи влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч

рублей.

иные пояснения, имеющие значение для рассмотрения поступившей жалобы.

Явка представителей заявителей – ООО «СТМ клиник», ООО «Дента Лэнд», а также представителей ООО «Медичи Маркетинг Систем» с документами, удостоверяющими личность и (или) представителей по доверенности (с подлинной доверенностью на участие в деле № 056/05/5-1484/2019) обязательна.