

ООО КЦ «Эксперт»

152300, Ярославская обл.,

г. Тутаев, ул. Р. Люксембург, д. 62, кв. 84

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде предупреждения

по делу об административном правонарушении № 04-04/38А-17

«05» декабря 2017 года г. Ярославль

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) Матяшевская М.И., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 04-04/38А-17, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью Кадастровый центр «Эксперт» (далее - ООО КЦ «Эксперт»), ОГРН 1147611002220, ИНН 7611023903, место нахождения: 152300, Ярославская обл., г. Тутаев, ул. Р. Люксембург, д. 62, оф. 84, зарегистрировано 25.09.2014 г. Межрайонной ИФНС № 7 по Ярославской обл.,

в отсутствие представителя ООО КЦ «Эксперт», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

23.06.2017 г. на фасаде здания по адресу: г. Тутаев, ул. Моторостроителей, д. 85, была размещена следующая информация: «Новое БТИ Кадастровые работы Техпланы Межевание Геодезия Разбивка +7 920 139 -45-93 +7 915 979-74-00 www.newbti.ru Квартиры Продажа обмен Рассрочка Новостройки +7 910 662-59-65».

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе») рекламой является информация, распространяемая 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.

Рассматриваемая информация обладает всеми вышеперечисленными признаками рекламы и, следовательно, является рекламой.

На основании части 1 статьи 5 ФЗ «О Рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

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 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара.

Согласно пункту 2 статьи 10bis Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ратифицирована СССР 19 сентября 1968 года) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В пункте 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» указано, что 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.

ФЗ «О защите конкуренции» к таким действиям отнесено, 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 соответствии с пунктом 1 статьи 1473 Гражданского кодекса РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

На основании пункта 1 статьи 1474 ГК РФ юридическому лицу принадлежит

исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках.

Сокращенные фирменные наименования защищаются исключительным правом на фирменное наименование при условии их включения в единый государственный реестр юридических лиц.

В соответствии с пунктом 3 статьи 1474 ГК РФ не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

На основании сведений из ЕГРЮЛ на момент размещения рекламы полным наименованием заявителя является акционерное общество «Российский государственный центр инвентаризации и учета объектов недвижимости — Федеральное бюро технической инвентаризации», сокращенным — АО «Ростехинвентаризация — Федеральное БТИ». Согласно регистрационным данным наименование заявителя содержит в себе аббревиатуру «БТИ» с 08.10.1993 г.

Согласно информации, размещенной на сайте www.newbti.ru, рекламируемую деятельность осуществляет ООО КЦ «Эксперт» (полное наименование — общество с ограниченной ответственностью Кадастровый центр «Эксперт»). На основании договора аренды недвижимого имущества от 05.12.2016 г., помещение по адресу: Ярославская обл., г. Тутаев, пр. 50-летия Победы, д. 29А, указанному в рекламе, предоставлено обществу на праве аренды.

Фирменное наименование (полное и сокращенное) ООО КЦ «Эксперт» не содержит аббревиатуры «БТИ».

Таким образом, АО «Ростехинвентаризация — Федеральное БТИ» принадлежит исключительное право на свое фирменное наименование с использованием аббревиатуры «БТИ».

АО «Ростехинвентаризация — Федеральное БТИ» и ООО КЦ «Эксперт» осуществляют аналогичные виды деятельности (кадастровая деятельность по коду 71.12.7 Общероссийского классификатора видов экономической деятельности ОК 029-2014, деятельность по коду 68.32). Следовательно, организации представляют собой конкурентов, действующих на одном товарном рынке.

Местом нахождения ООО КЦ «Эксперт» является Ярославская обл., г. Тутаев. АО «Ростехинвентаризация — Федеральное БТИ» зарегистрировано по адресу: г. Москва, пр. Вернадского, д. 37, корп. 2. Вместе с тем, согласно уведомлениям о постановке на учет в налоговом органе № 338371642, № 328371649 от 17.10.2016 г. акционерное общество имеет обособленные подразделения в Ярославской обл. по адресам: г. Тутаев, пр. 50-летия Победы, д. 27А, г. Ярославль, ул. Б. Федоровская, д. 78.

Таким образом, деятельность ООО КЦ «Эксперт» и АО «Ростехинвентаризация — Федеральное БТИ» совпадает и по территориальному признаку.

Содержащееся в рекламе в качестве наименования лица, оказывающего услуги, словесное обозначение «Новое БТИ» в связи с содержанием аббревиатуры «БТИ» сходно до степени смешения графически, фонетически и семантически с фирменным наименованием АО «Ростехинвентаризация — Федеральное БТИ».

Указанная степень сходства затрудняет индивидуализацию при участии в хозяйственном обороте по аналогичным видам деятельности. Использование в рекламе аббревиатуры «БТИ» может повлиять на выбор потребителя и на формирование у потребителя рекламы ошибочного мнения о принадлежности рекламируемой организации к АО «Ростехинвентаризация — Федеральное БТИ», в связи с чем действия ООО КЦ «Эксперт» по размещению рекламы противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки заявителю.

Принятым ранее Ярославского УФАС России решением по делу №03-03/03-16 о нарушении антимонопольного законодательства от 26.07.2016 г., а также решением Арбитражного суда Ярославской области по делу № А82-13212/2016 от 20.04.2017 г. использование обществом аббревиатуры «БТИ» признано актом недобросовестной конкуренции.

Таким образом, размещенная на фасаде здания по адресу: г. Тутаев, ул. Моторостроителей, д. 85, реклама ООО КЦ «Эксперт» с использованием аббревиатуры «БТИ» является актом недобросовестной конкуренции и содержит не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на средства индивидуализации юридического лица, что является нарушением пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

На основании части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Пункт 5 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определяет рекламодателя как изготовителя или продавца товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

ООО КЦ «Эксперт» 09.08.2017 г. (вх. № 8703) представлен счет № 3170 от 06.11.2016 г. на оплату работ по изготовлению рекламного баннера, а также платежное поручение № 29 от 09.11.2016 г., подтверждающее оплату обществом работ по изготовлению рекламы. Согласно письменным пояснениям ООО КЦ «Эксперт» от 06.09.2017 г.) иные документы на изготовление рекламы (договор, макет рекламы, акты выполненных работ) не сохранились. Договор с собственником здания на размещение на фасаде рекламы заключен в устной форме.

На основании изложенного рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО КЦ «Эксперт».

Ответственность за нарушение требований пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе предусмотрено наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Материалы дела позволяют сделать вывод о том, что ООО КЦ «Эксперт» имело возможность предотвратить совершение административного правонарушения, могло и должно было предпринять все необходимые меры для того, чтобы не допустить распространение ненадлежащей рекламы.

Учитывая изложенное, должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области Матяшевская М.И. приходит к выводу о совершении ООО КЦ «Эксперт» виновного действия, образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ при назначении ООО КЦ «Эксперт» административного наказания учитывается характер совершенного административного правонарушения.

ООО КЦ «Эксперт» в течение года до даты рассмотрения данного административного дела к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ не привлекалось.

ООО КЦ «Эксперт» согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 04.12.2017 ЮЭ9965-17-2526394 является микропредприятием.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта

Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса.

В части 2 статьи 3.4 КоАП РФ указано, что предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Должностным лицом не установлено наличие причинения указанного выше вреда или возникновения угрозы причинения такого вреда, а также имущественного ущерба вследствие распространения рассматриваемой рекламы.

Согласно части 3 статьи 3.4 КоАП РФ в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.6, 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, врио руководителя Ярославского УФАС России Матяшевская М.И.

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь общество с ограниченной ответственностью Кадастровый центр «Эксперт» (ОГРН 1147611002220, ИНН 7611023903) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившегося в распространении рекламы, являющейся актом недобросовестной конкуренции и содержащей не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на средства индивидуализации юридического лица, что является с нарушением пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», к административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление вступает в законную силу «___» _____ 2017 г.

Врио руководителя

Ярославского УФАС России М.И. Матяшевская

Дата выдачи постановления «___»_____2017 г.

(подпись) (расшифровка подписи)