

Решение по делу №08-813/2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

Исх. РБ-08/2617 от 26.02.2015

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

<...>

рассмотрев дело №08-813/2014 возбужденное по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения информационного модуля в газете «Единство» №35 (1008) от 01.09.2014г. на странице 5 под заголовком: «СберФинанс всегда вместе» и текста «Сберфинанс всегда вместе» на рекламной конструкции по адресу: г. Казань, ул. Чистопольская, д. 25, с признаками нарушения пункта 4 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - Кредитный потребительский кооператив «Сберфинанс» (420124, РТ, г. Казань, ул. Чистопольская, д. 25, 6; ИНН 1657132911),

Установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее по тексту – Управление) поступили обращения гражданина (вх. №10246 от 26.09.2014г. и вх. №2124/ж от 19.09.2014) о проверке соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения информационного модуля в газете «Единство» №35 (1008) от 01.09.2014г. на странице 5 под заголовком: «СберФинанс всегда вместе» и текста «Сберфинанс всегда вместе» на рекламной конструкции по адресу: г. Казань, ул. Чистопольская, д. 25 и с изображением в виде трёх белых галок на зелёном фоне, внешне сходного с товарным знаком ОАО «Сбербанк России» (117997, г. Москва, ул. Вавилова, д. 19).

В целях выявления круга лиц подлежащих привлечению к участию в деле Управлением был направлен соответствующий запрос в редакцию газеты «Единство». Согласно полученному ответу (вх. №11735 от 31.10.2014 г.) от ООО «Фаворит Плюс» (учредитель и издатель газеты «Единство») рассматриваемая реклама распространялась на основании договора №40 от 02.04.2014г., заключенного между ООО «Фаворит Плюс» (рекламораспространитель, исполнитель) и КПК «Сберфинанс» (рекламодатель, заказчик). Услуги по указанному договору были оплачены полностью, заказчик претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг не имел, что подтверждается платежным поручением №620 от 01.07.2014г. и актом выполненных работ №1536 от 06.10.2014г.).

По итогам изучения представленных в адрес антимонопольного органа материалов и документов, 25 ноября 2014 года Управлением было возбуждено дело №08-813/2014 по признакам нарушения пункта 4 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Закон о рекламе).

В рамках рассматриваемого дела №08-813/2014 от ОАО «Сбербанк России» поступили истребованные документы и сведения, а также письменные пояснения,

согласно которым ОАО «Сбербанк России» не давало своего согласия на использование товарного знака, правообладателем которого является на основании Свидетельства на товарный знак №406746. По мнению заинтересованного лица, при реализации своих услуг КПК «Сберфинанс» незаконно использует товарный знак ОАО «Сбербанк России» в виде изображения трёх белых галок на зелёном фоне, что приводит к нарушению законных прав и интересов предпринимательской деятельности.

Также в ходе рассмотрения настоящего дела Управлением был направлен соответствующий запрос в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности и товарным знакам (далее по тексту - Роспатент) для исследования вопроса, является ли изображение, размещённое в газете «Единство» №35 (1008) от 01.09.2014г. на странице 5 под заголовком: «СберФинанс всегда вместе» и на рекламной конструкции по адресу: г. Казань, ул. Чистопольская, д. 25 в виде трёх белых галок на зелёном фоне сходным до степени смешения с товарным знаком №406746, принадлежащим ОАО «Сбербанк России».

В соответствии с поступившей справкой от Роспатента (вх. №588 от 19.01.2015 г.) установлено, что представленное обозначение в рекламе КПК «Сберфинанс» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №406746 ОАО «Сбербанк России», поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического сходства начальных частей «Сбер»/«СБЕР» словесных обозначений «СберФинанс»/«СБЕРБАНК», семантического сходства словесных обозначений «всегда вместе»/«Всегда рядом» и сходства изобразительных элементов.

Комиссия, изучив имеющиеся материалы дела №08-813/2014, приходит к следующим выводам.

ОАО «Сбербанк России» является правообладателем товарного знака (зарегистрированный в реестре товарных знаков Роспатента под №406746 от 20.04.2010г.), в том числе на товары и услуги: 36 класса – агентства кредитные; агентства по взысканию долгов; агентства по операциям с недвижимым имуществом; агентства таможенные; анализ финансовый; аренда ферм и сельхозов; аренда финансовая; банки сберегательные; бюро квартирные; взыскание арендной платы; выпуск дорожных чеков; выпуск кредитных карточек; выпуск ценных бумаг; инвестирование и т.д.

В соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Общественные отношения в сфере защиты конкуренции регулируются нормами Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции). Целями настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков. В частности, указанным законом устанавливается запрет на недобросовестную конкуренцию.

Конкуренция — это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором

самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции). Конкуренция должна носить добросовестный характер. Запрещается всякое проявление недобросовестной конкуренции.

В силу части 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», под недобросовестной конкуренцией понимаются 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 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались [результаты](#) интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Часть 1 статьи 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее по тексту – ГК РФ) относит к результатам интеллектуальной деятельности товарные знаки и знаки обслуживания, то есть обозначения, служащие для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, которые признаются исключительными правами, удостоверяемые свидетельствами на товарный знак.

Согласно норме статьи 1229 ГК РФ, гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233 ГК РФ), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

В соответствии со статьей 1484 ГК РФ правообладателю, принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего кодекса любым не противоречащим закону способом. Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

2) при выполнении работ, оказании услуг;

- 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 5) в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Кроме того в части 3 статьи 1484 ГК РФ указывается, что никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникает вероятность смешения.

В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации (часть 1 статьи 1482 ГК РФ).

Для установления факта незаконного использования товарного знака необходимо установить наличие сходства до степени смешения используемого ответчиком обозначения с зарегистрированным товарным знаком заявителя и установить однородность товаров, в отношении которых применяется соответствующее обозначение ответчика и товарный знак заявителя.

Согласно пункту 14.4.2 Приказа Роспатента от 05 марта 2003 года №32 «О правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания» (далее по тексту – Правила) обозначение считается сходным до степени смешения с другими обозначениями, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В пункте 1 статьи 3 Закона о рекламе дано понятие рекламы — это 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.

Информация, распространявшаяся в газете «Единство» №35 (1008) от 01.09.2014г. на странице 5 под заголовком: «СберФинанс всегда вместе» и текста «Сберфинанс всегда вместе» на рекламной конструкции по адресу: г. Казань, ул. Чистопольская, д. 25 содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к услугам, предоставляемым соответствующим рекламодателем.

Как установлено материалами дела №08-813/2014 КПК «Сберфинанс» и ОАО «Сбербанк России» являются хозяйствующими субъектами – юридическими лицами, которые осуществляют деятельность на одном товарном рынке по предоставлению финансовых услуг на территории Республики Татарстан.

КПК «Сберфинанс», используя товарный знак №406746, исключительное право на который принадлежит ОАО «Сбербанк России», получил преимущество в

хозяйственной деятельности. При приобретении исключительного права на товарный знак лицо должно совершить совокупность действий, таких как сбор и подача документов в соответствующий регистрирующий орган, оплата государственной пошлины и т.д. Отсюда следует, что неправомерное использование лицом исключительного права избавляет его от временных и финансовых издержек, которые несет при обычных условиях правообладатель.

Преимущество КПК «Сберфинанс» от использования товарного знака, принадлежащего ОАО «Сбербанк России», также выразилось в прибавлении количества потенциальных клиентов, отдающих предпочтение услугам ОАО «Сбербанк России». Впоследствии, это могло привести к значительному увеличению прибыли организации.

Более того, это ввело (могло ввести) в заблуждение потребителей рекламы, которые ассоциировали рекламу КПК «Сберфинанс» с рекламой ОАО «Сбербанк». Стоит также отметить представленное преимущество КПК «Сберфинанс» перед другими Кредитными потребительскими кооперативами, которые добросовестно выполняют свои обязанности в ходе осуществления хозяйствующей деятельности, не используя товарный знак ОАО «Сбербанк России» в рекламе.

Распространение рекламы, вводящей потребителей в заблуждение относительно рекламируемого товара, способной привести к неправильному выбору потребителей товара, также влияет на оценку и решение потребителей относительно рекламируемых услуг.

Кроме того, у потребителя складывается искаженное представление о рекламируемом товаре.

Действия КПК «Сберфинанс» (420124, РТ, г. Казань, ул. Чистопольская, д. 25, 6; ИНН 1657132911) по использованию товарного знака, принадлежащего ОАО «Сбербанк России», являются актом недобросовестной конкуренции, поскольку КПК «Сберфинанс» не имеет лицензионных договоров с правообладателем товарного знака.

В силу конвенции по охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1983г.), ратифицированной Указом Президента Верховного Совета Союза Советских Социалистических Республик от 19 сентября 1968г., объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции.

Таким образом, реклама КПК «Сберфинанс» в которой использован товарный знак ОАО «Сбербанк России», в виде изображения трех белых галок на зеленом фоне, является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.06. № 38-ФЗ «О рекламе».

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

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение требований пункта 4

части 2 статьи 5 названного закона несет ответственность рекламодаделец.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодаделец – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

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

решила:

Признать рекламу, распространявшуюся в газете «Единство» №35 (1008) от 01.09.2014г. на странице 5 под заголовком: «СберФинанс всегда вместе» и текста «Сберфинанс всегда вместе» на рекламной конструкции по адресу: г. Казань, ул. Чистопольская, д. 25 ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 2 статьи 5 Закона о рекламе.

Выдать Кредитному потребительскому кооперативу «Сберфинанс» (420124, РТ, г. Казань, ул. Чистопольская, д. 25, 6; ИНН 1657132911) предписание о прекращении нарушения пункта 4 части 2 статьи 5 Закон о рекламе.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «03» февраля 2015 года.

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