

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-18/49-2013

о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

28 марта 2014 года г. Йошкар-Ола

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии

член Комиссии

член Комиссии

рассмотрев дело № 03-18/49-2013, возбужденное в отношении лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – Общества с ограниченной ответственностью Компания «БАМ» по факту размещения в рекламно – информационном издании «ВСЁ: строительство, ремонт, дизайн. Йошкар-Ола» № 37 (183) от 23.09.2013 на обложке и на стр. 17 (далее – Издание) рекламы, содержащей признаки нарушения части 2 статьи 5, и пункта 2 части 3 статьи 5 и пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе)

в присутствии:

- представителя ООО Компания «БАМ»
- представителя ООО «Пронто-Казань»

УСТАНОВИЛА:

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе: Общество с ограниченной ответственностью Компания «БАМ» (далее – ООО Компания «БАМ», общество).

Заинтересованное лицо: общество с ограниченной ответственностью «Пронто-Казань» (далее – ООО «Пронто-Казань»).

Марийским УФАС России по собственной инициативе (10.10.2013 исх. № 03-23/5153) сделан запрос ООО «Пронто-Казань» относительно рекламы, размещенной на стр. 17 Журнала, следующего содержания:

ООО «Пронто-Казань» письмом от 25.10.2013 б/н представило электронную заявку на размещение рекламы, договор № 87_13_БПР об оказании услуг от 14.01.2013, заключенный с ООО Компания «БАМ», согласованный макет с ООО Компания

«БАМ», акт о выполненной работе № 4816/, подписанный обеими сторонами и платежное поручение № 88 от 24.09.2013 об оплате оказанных ООО «Пронто-Казань» услуг по размещению рассматриваемой рекламы в сумме 19 000, 36 рублей. Согласно акту о выполненной работе № 4816/2 рассматриваемая реклама размещалась в следующих изданиях Журнала: № 180 ВС от 02.09.2013, № 181 ВС от 09.09.2013, № 182 ВС от 16.09.2013, № 183 ВС от 23.09.2013, № 184 ВС от 30.09.2013, № 926 ИРР от 02.09.2013, № 927 ИРР от 05.09.2013, № 928 ИРР от 09.09.2013, № 929 ИРР от 12.09.2013, № 930 ИРР от 16.09.2013, № 931 ИРР от 16.09.2013, № 932 от 23.09.2013, № 933 ИРР от 26.09.2013, № 934 ИРР от 30.09.2013.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО Компания «БАМ» зарегистрировано в качестве юридического лица 11.08.2002, т.е. действует на рынке 11 лет, вместе с тем, в рассматриваемой рекламе обществом делается ссылка, что ООО Компания «БАМ» на рынке 16 лет, что содержит признаки нарушения законодательства о рекламе, в связи с чем определением о возбуждении дела № 03-18/49-2013 о нарушении законодательства о рекламе от 06.11.2013 Марийским УФАС России в отношении ООО Компания «БАМ» возбуждено дело по признакам нарушения пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

ООО Компания «БАМ» письмом от 20.11.2013 исх. № 20/11-13 представило пояснения в которых указывает, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является общество, объектом рекламирования является продукция с товарным знаком «Компания БАМ» (пластиковые окна, алюминиевые двери, витражи, балконные рамы, ролл-ставни, навесные фасады из композита и керамогранита), которая реализуется на рынке Марий Эл более 16 лет. До создания ООО Компания «БАМ» в г. Йошкар-Оле и создания ею собственного производства, аналогичный товар производился в г. Нижний Новгород и завозился учредителями ООО Компания «БАМ» в г. Йошкар-Олу. Об этом как указывает ООО Компания «БАМ» свидетельствует реклама, которая публиковалась в рекламных изданиях г. Йошкар-Олы в период 1996-2002 года с указанием товарного знака «Компания БАМ». ООО Компания «БАМ» указывает, что спорная информация в которой имеется ссылка «16 лет на рынке» относится именно к товару — окнам и другим товарам под товарным знаком «Компания БАМ», а не к периоду существования юридического лица ООО Компания «БАМ» и считает, что в рекламе отсутствует недостоверная информация о сроке деятельности организации.

Также ООО Компания «БАМ» в материалы дела представлено свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 402635, согласно которому ООО Компания «БАМ» (ул. Пролетарская, д. 11, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424004) с 08.12.2008 является правообладателем товарного знака «Компания БАМ», который включает в себя следующий перечень товаров и услуг: изделия из обычных металлов и их сплавов, включая алюминиевые окна, алюминиевые двери, ограждающие конструкции, гаражные ворота, рольставни, жалюзи, крыши, вентилируемые фасады, металлические строительные изделия, включая пластиковые окна, пластиковые двери, стеклянные ограждающие конструкции; продвижение товаров (для третьих лиц), в том числе услуги магазинов, услуги снабженческие для третьих лиц (закупка и обеспечение предпринимателей товарами); установка, монтаж, техническое обслуживание и ремонт.

Письмом от 27.01.2014 исх. № 27/01-14 ООО Компания «БАМ» представило в Марийское УФАС России объяснения в которых указывает, что замеры и доставку

приобретенного товара осуществляет ООО Компания «БАМ», рассрочка на оплату товара предоставляется также ООО Компания «БАМ» в соответствии с договорами, деятельность по указанным в рекламе адресам: ул. Кремлевская, д. 34, г. Йошкар-Ола; ул. Пролетарская, д. 11, г. Йошкар-Ола; б. Победы, д. 5, оф. 317, г. Йошкар-Ола осуществляет ООО Компания «БАМ», телефонные номера, указанные в рекламе используются для осуществления деятельности ООО Компания «БАМ», о чем свидетельствует договор об оказании услуг телефонной связи, заключенный с ОАО «ВолгаТелеком».

Также в рассматриваемой рекламе ООО Компания «БАМ» использовало товарные знаки «REHAU», «SIEGENIA AUBI», «BRUSBOX», принадлежащие ООО «Рехау», ООО «ЗИГЕНИЯ-АУБИ» и ООО «Брусбокс» с согласия правообладателей, о чем представило письма, согласно которым обществу представлены данные права.

Марийским УФАС России направлены соответствующие запросы юридическим лицам, которым на праве собственности принадлежат исключительные права на использование указанных товарных знаков.

Согласно свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 281401 товарный знак «BRUSBOX» с 12.01.2004 принадлежит ЗАО Финансовая компания «Мел Финанс». Согласно договору об уступке товарного знака и приложения к свидетельству на товарный знак № 281401 данный товарный знак передан ООО «БРУСБОКС», о чем 01.02.2007 внесена запись в Государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации.

Правообладателем товарного знака «REHAU» № 917366 согласно свидетельству от 28.08.2006; № 995722 от 27.03.2006 и № 450392 от 28.12.2011 является ООО «РЕХАУ АГ+Ко».

Правообладателем товарного знака «SIEGENIA AUBI» согласно свидетельству № 873861 от 13.05.2005 является ООО «ЗИГЕНИЯ-АУБИ».

Указанные лица представили в Марийское УФАС России письменные пояснения, в которых указывают, что использование ООО Компания «БАМ» товарных знаков, правообладателями которых они являются не ущемляет их права и законные интересы, а также указали, что в письменной форме ООО Компания «БАМ» с их стороны дано согласие на использование рассматриваемых товарных знаков.

Письмом от 12.03.2014 исх. № 12/03-14 ООО Компания «БАМ» представило в Марийское УФАС России письмо, в котором указывает, что ООО Компания «БАМ» является изготовителем и продавцом рекламируемого товара с товарным знаком «Компания БАМ» использование товарных знаков: «REHAU», «SIEGENIA AUBI», «BRUSBOX» с согласия их правообладателей не может свидетельствовать о несоответствии действительности сведений об изготовителе или продавце рекламируемого товара, так как эти товарные знаки размещались для предоставления сведений о материалах (фурнитура и профиль), из которых изготавливается продукция с товарным знаком «Компания БАМ».

ООО Компания «БАМ» в процессе рассмотрения дела неоднократно указывало, что ссылка Общества в рекламе «16 лет на рынке» относится к рекламе товаров и услуг, производимых ООО Компания «БАМ» согласно товарному знаку, зарегистрированному ООО Компания «БАМ».

В процессе рассмотрения дела Комиссией Марийского УФАС России установлено следующее.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ (далее Закон о рекламе) реклама - 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.

Таким образом, информация ООО Компания «БАМ», размещённая в Журнале, является рекламой.

Общие требования к рекламе установлены в статье 5 Закона о рекламе, в которой предусмотрено, что реклама должна быть достоверной. Недостоверная реклама не допускается (часть 1 названной статьи).

В соответствии с п. 2 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

В соответствии с ч. 11 ст. 5 Закона о рекламе при производстве, распространении и размещении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

Граждане как потенциальные потребители рекламируемых ООО Компания «БАМ» услуг имеют право на получение информации с помощью средств массовой информации, закрепленное ст. 38 Закона РФ от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации».

Согласно ч. 1 ст. 495 Гражданского кодекса Российской Федерации продавец обязан предоставить покупателю необходимую и достоверную информацию о товаре, предлагаемом к продаже, соответствующую установленным законом, иными правовыми актами требованиям.

Требования к рекламной информации, ее полноте и достоверности содержатся в п. 2 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе, согласно которой недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Марийским УФАС России на основании данных Единого государственного реестра юридических лиц установлено, что ООО Компания «БАМ» зарегистрировано в качестве юридического лица 11.08.2002, следовательно, на момент размещения рекламы – 23.09.2013 в рекламно – информационном издании

«ВСЁ: строительство, ремонт, дизайн. Йошкар-Ола» № 37 (183) от даты регистрации в качестве юридического лица прошло 11 полных лет, а не 16, как сообщается в рассматриваемой рекламе.

ООО Компания «БАМ» согласно спорной информации рекламирует деятельность самого общества, а не производимый товар, так как в рекламе имеются ссылки на замеры, доставку, которую оказывает ООО Компания «БАМ», также имеются ссылки на товарные знаки иных юридических лиц, товарами которых при своей деятельности — при производстве товаров ООО Компания «БАМ» пользуется.

В связи с чем Комиссия приходит к выводу, что нарушения со стороны общества пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе в рассматриваемой рекламе отсутствуют.

Также в рамках рассмотрения дела Комиссия Марийского УФАС России пришла к выводу, что нарушения части 2 статьи 5 Закона о рекламе в действиях общества отсутствуют, в связи с тем, что использование товарных знаков «REHAU», «SIEGENIA AUBI», «BRUSBOX» ООО Компания «БАМ» происходило с согласия их правообладателей: ООО «Рехау», ООО «ЗИГЕНИЯ-АУБИ» и ООО «Брусбокс» и их права и законные интересы данными действиями общества не ущемлены.

Вместе с тем, Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу, что рассматриваемая реклама в рекламно – информационном издании «ВСЁ: строительство, ремонт, дизайн. Йошкар-Ола» № 37 (183) от 23.09.2013 нарушает положения пункта 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, согласно которой недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Рассматриваемая реклама относится к ООО Компания «БАМ», а указание «16 лет на рынке» содержит не соответствующие действительности сведения об обществе - изготовителе (продавце) рекламируемого товара. Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО Компания «БАМ» зарегистрировано как юридическое лицо только 11.08.2002 г., таким образом, ООО Компания «БАМ» не может осуществлять деятельность на рынке 16 лет, а всего лишь на момент распространения рекламы действовала полных 11 лет. ООО «Компания «БАМ» в рамках рассмотрения дела указывало, что объектом рекламирования в данном случае является не само общество, а являются товары и услуги, производимые и оказываемые обществом согласно товарному знаку № 402635, зарегистрированному на праве собственности ООО Компания «БАМ» 08.12.2008. Вместе с тем, из содержания рекламы следует, что ООО Компания «БАМ» производит пластиковые окна, алюминиевые двери, алюминиевые витражи, балконные рамы, рол-ставни, навесные фасады из композита и керамогранита. Однако согласно свидетельству № 402635 к товарному знаку «Компания БАМ» не относятся такие товары как алюминиевые витражи, балконные рамы, навесные фасады из композита и керамогранита.

Также в рекламе указывается, что замеры, доставка бесплатно и рассрочка от производителя оказываются ООО Компания «БАМ», указаны адреса, по которым ООО Компания «БАМ» оказывает соответствующие услуги и перечислены телефонные номера по которым возможно обратиться, для получения той или иной информации о деятельности общества. Таким образом, ООО Компания «БАМ» рекламирует в рассматриваемой рекламе не только товары, но и определенные

оказываемые ею услуги, которые относятся к осуществляемой обществом деятельности.

В рекламе имеется ссылка, что ООО Компания «БАМ» является лауреатом конкурса «100 лучших товаров России», т.е. делает в рекламе акцент на само ООО Компания «БАМ» и его достижениях на товарном рынке по производству блоков оконных и дверных из ПВХ — профиля Rehau.

Также в рекламе указаны товарные знаки иных юридических лиц, материалами которых ООО Компания «БАМ» пользуется при изготовлении того или иного товара. Товарный знак «BRUSBOX» зарегистрирован 12.01.2004 и действовал на момент размещения рекламы полных 9 лет, товарный знак «REHAU» действовал с 28.08.2006 и полных лет действует на товарном рынке — 7 лет, товарный знак «SIEGENIA AUBI» - 13.05.2005 и действует 8 года. Данное обстоятельство свидетельствует о том, что ООО Компания «БАМ» также рекламирует именно общество, ссылаясь на то обстоятельство, что ООО Компания «БАМ» является тем обществом, которое в своей деятельности использует те материалы и товары, которые производят известные мировые производители и то, что общество сотрудничает с данными лицами при производстве тех или иных товаров.

Таким образом, реклама ООО Компания «БАМ» фактически характеризует общество как лицо, непосредственно производящее описанные товары и оказывающее указанные услуги и общество ввело в заблуждение потребителей относительно времени существования юридического лица, а также нарушает установленный законом порядок государственного регулирования в области действия законодательства о рекламе.

Ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе предусматривает, что ответственность за нарушение части 3 статьи 5 указанного закона несет рекламодатель.

Имеющиеся в материалах дела доказательства (договор на оказание рекламных услуг, сведения о согласовании макета, заявка на размещение рекламы, акт оказания услуг, документы об оплате оказанных рекламных услуг) нарушения требований пункта 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе свидетельствуют о том, что оно произошло по вине рекламодателя – ООО Компания «БАМ».

В рамках рассмотрения дела ООО «Пронто-Казань» указало, что распространение данной рекламы в рекламно-информационном издании «ВСЁ: строительство, ремонт, дизайн. Йошкар-Ола» на сегодняшний момент не происходит, в связи с чем Комиссия Марийского УФАС России приняла решение не выдавать ООО Компания «БАМ» обязательное для исполнения предписание.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО Компания «БАМ», размещенную в рекламно-информационном издании «ВСЁ: строительство, ремонт, дизайн. Йошкар-Ола» № 37 (183) от 23.09.2013 на обложке и на странице 17,

следующего содержания:

поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» от ввиду нарушения требований пункта 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского 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 марта 2014 года.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: