

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-06/43-2018

17 июля 2018 года

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>

члены Комиссии: <...>

рассмотрев материалы дела № 06-06/43-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «СуперОмск», местонахождение: 644033, г. Омск, ул. Тютчева, д. 1, пом. II, оф. 3, ИНН 5503222601, ОГРН 1105543027017 (далее – ООО «СуперОмск», Общество) рекламы в сети Интернет, содержащей признаки нарушения требований части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителя лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - <...> (по доверенности от 13.07.2018),

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистом Омского УФАС России был выявлен факт распространения посредством динамически меняющихся баннеров на сайте информационного агентства «СуперОмск» (www.superomsk.ru) информации следующего содержания: «Прямая трансляция всех матчей чемпионата мира по футболу 14 июня – 15 июля FIFA 2018 Спортивный комплекс «Красная звезда» ЭКРАН 11*5 м Масленникова, 142/1» с изображением футбольного поля и мяча, с использованием официальной символики международной федерации футбольных ассоциаций FIFA (Fédération Internationale de Football Association) (акт фиксации от 13.06.2018).

В соответствии с частью 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться

требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

Согласно выходным данным сайта учредителем информационного агентства «СуперОмск» является ООО «СуперОмск».

Определением от 20.06.2018 Омского УФАС России в отношении ООО «СуперОмск» было возбуждено дело № 06-06/43-2018 по признакам нарушения части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В ответ на определение о возбуждении дела Омского УФАС России в письме от 20.06.2018 № 17 ООО «СуперОмск» сообщило о том, что «...динамически меняющийся баннер с информацией следующего содержания: Прямая трансляция всех матчей чемпионата мира по футболу 14 июня -15 июля FIFA 2018 Спортивный комплекс «Красная звезда» ЭКРАН 11*5 м Масленникова, 142/1» был предоставлен департаментом информационной политики Администрации г. Омска, что подтверждается письмом исх. № ДИП/35 от 07.06.2018».

На заседании Комиссии Омского УФАС России 17.07.2018 представитель ООО «СуперОмск» <...> поддержал доводы, изложенные ранее в письменных пояснениях, указав, что факт распространения вышеуказанной информации на сайте www.superomsk.ru имел место быть; вместе с тем распространенная информация не является рекламой, поскольку не преследует коммерческих целей, ориентирована на привлечение внимания к зрелищному мероприятию мирового масштаба - чемпионату мира по футболу 2018; баннер не создает ложного представления о причастности ООО «СуперОмск» к международной федерации футбольных ассоциаций.

Комиссия Омского УФАС России не может согласиться с позицией ООО «СуперОмск» ввиду следующего.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 3](#) Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

В силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объектом рекламирования является товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В письме ФАС России от 20.06.2018 № АД/45557/18 «Об оценке неопределенного круга лиц в рекламе» указано, что «...под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по

поводу реализации объекта рекламирования...».

В соответствии с пунктом 2 Постановлении Пленума Арбитражного суда Российской Федерации от 8 октября 2012 г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» «...при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака)...».

Рассматриваемая информация является рекламой, поскольку соответствует всем квалифицирующим признакам рекламы, предусмотренным [пунктом 1 статьи 3](#) Федерального закона «О рекламе»:

- распространена в сети «Интернет» на сайте www.superomsk.ru;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (спортивное мероприятие - чемпионат мира по футболу FIFA 2018), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке;

- адресована неопределенному кругу лиц, поскольку содержит неперсонифицированную информацию, при этом невозможно определить заранее, какие конкретно лица будут выступать в качестве получателя данной информации.

В соответствии с пунктом 19 статьи 2 Федерального закона от 07.06.2013 № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон № 108-ФЗ) к символике чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года отнесены официальные наименования мероприятий и обозначения FIFA, в том числе «FIFA», «FIFA 2017», «FIFA 2018» и т.д.

Согласно информации, размещенной на сайте www.ais-agency.ru, представителем правообладателя товарных знаков FIFA является ООО «Агентство интеллектуальной собственности».

В силу части 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

На основании части 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака.

Согласно части 3 статьи 1484 ГК РФ 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 возникнет вероятность смешения.

В соответствии с частью 1 статьи 1229 ГК РФ использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

В силу части 1 статьи 19 Закона № 108-ФЗ использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, включая обозначения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг, если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к FIFA или мероприятиям, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом «Россия-2018» товаров, работ, услуг и (или) указывает каким-либо образом на связь указанных лиц и (или) товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями, допускается только при условии заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA, подлежащего в установленных федеральным законом случаях государственной регистрации. Использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, которая является объектом интеллектуальной собственности и на которую FIFA обладает исключительными правами, осуществляется в соответствии с гражданским законодательством.

Таким образом, использование в рекламе официальной символики FIFA без согласия правообладателя является нарушением части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», согласно которой при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «СуперОмск» является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя Общества, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о том, что распространенная на сайте информационного агентства «СуперОмск» (www.superomsk.ru) информация «Прямая трансляция всех матчей чемпионата мира по футболу 14 июня – 15 июля FIFA 2018 Спортивный комплекс «Красная звезда» ЭКРАН 11*5 м Масленникова, 142/1» является рекламой, поскольку обладает всеми ее квалифицирующими признаками, определенными пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» (следует отметить, что платность распространения не является квалифицирующим признаком рекламы).

Учитывая изложенное, реклама «Прямая трансляция всех матчей чемпионата мира по футболу 14 июня – 15 июля FIFA 2018 Спортивный комплекс «Красная звезда» ЭКРАН 11*5 м Масленникова, 142/1» является ненадлежащей, нарушающей требования части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Статьей 38 Федерального закона «О рекламе» дифференцирована ответственность рекламодателя, рекламодателя, рекламодателя, рекламораспространителя, рекламораспространителя, рекламораспространителя, рекламопроизводителя за нарушение требований законодательства Российской Федерации «О рекламе».

Вместе с тем указанная статья не возлагает на субъектов рекламной деятельности (рекламодатель, рекламодателя, рекламораспространитель, рекламораспространителя, рекламопроизводитель) ответственность за нарушение требований части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», что делает невозможным привлечение ООО «СуперОмск» к ответственности за нарушение вышеупомянутой нормы.

Учитывая пояснения Общества о том, что «демонстрация указанного баннера на сайте информационного агентства «СуперОмск» www.superomsk.ru была прекращена», Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу об отсутствии необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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 рекламу «Прямая трансляция всех матчей чемпионата мира по футболу 14 июня – 15 июля FIFA 2018 Спортивный комплекс «Красная звезда» ЭКРАН 11*5 м Масленникова, 142/1», распространяемую ООО «СуперОмск» (ИНН 5503222601, ОГРН 1105543027017) на сайте www.superomsk.ru, ненадлежащей, нарушающей требования части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «СуперОмск» не выдавать.

Решение изготовлено в полном объеме 19.07.2018 года.

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

