

РЕШЕНИЕ № 1504-ФАС52-07/15

г.Н.Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 12 ноября 2015 года.

Решение в полном объеме изготовлено 19 ноября 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

- Смирнов С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
- Швецова О.Ю. - член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;

**член Комиссии, заместитель
начальника отдела контроля
финансовых рынков,
рекламы и
недобросовестной
конкуренции,**

- Михайлова Н.В. -

рассмотрев дело №1504-ФАС52-07/15, возбужденное в отношении ООО «Деловой консалтинг» (603087, г.Н.Новгород, ул.Нижне-Печерская, д.17, оф.1; 603022, г.Н.Новгород, ул.Окский съезд, д.2, оф.519), по обращению ООО «ПрофБух-НН» (603047, г.Н.Новгород, ул.Героя Давыдова, д.14, оф.16) по признакам нарушения пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), в присутствии:

- генерального директора ООО «Деловой консалтинг» Е.;

- представителя ООО «ПрофБух-НН» по доверенности от 07.08.2014г. Ж.;

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение ООО «ПрофБух-НН» по поводу рекламы ООО «Деловой консалтинг», содержащей, по мнению заявителя, признаки нарушения требований статьи 5 Федерального закона «О рекламе». В своем обращении заявитель сообщил, что 30.09.2015г. ООО «Деловой консалтинг» в поисковой системе «Яндекс» рекламирует свою деятельность с незаконным использованием фирменного наименования заявителя – «ПрофБух-НН», а также использует некорректное сравнение деятельности обществ.

В связи с указанными обстоятельствами, Нижегородское УФАС России 15 октября 2015г. вынесло Определение №1504-ФАС52-07/15 о возбуждении дела по признакам нарушения пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО «Деловой консалтинг»

Заслушав доводы заявителя и ответчика, исследовав имеющиеся в деле доказательства, комиссия приходит к следующим выводам.

В поисковой системе «Яндекс» при наборе слова «профбух-нн» и нажатии кнопки «поиск» открывается поисковое меню. В верхней строке высветившегося меню размещено рекламное сообщение следующего содержания: *«Реклама. Профбух нн или Деловой Консалтинг – Сравни! del-k.ru. Нам доверяют более 400 Нижегородских компаний. Узнай больше. Стоимость, отзывы, преимущества, гарантии. Контактная информация +7(831) 280-84-25, пн-пт 9:00-18:00, Нижний Новгород»*. При нажатии на указанную строку открывается сайт del-k.ru ООО «Деловой консалтинг». Специалистами Нижегородского УФАС России по данному факту составлен акт наблюдения от 13.10.2015г.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что реклама – 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара. Пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что товар это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанное сообщение является рекламой, так как ориентировано на неопределенный круг лиц и направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования – компании «Деловой консалтинг», товаром являются предлагаемые обществом услуги в области бухгалтерского учета и аудита.

Согласно сведений из ЕГРЮЛ заявитель является юридическим лицом, зарегистрированным под фирменным наименованием ООО «ПрофБух-НН»

14.09.2007г. за основным государственным регистрационным номером 1075259006745.

Статьей 1225 Гражданского Кодекса Российской Федерации фирменное наименование является средством индивидуализации юридического лица и по своему правовому положению приравнивается к объектам интеллектуальной собственности.

Согласно части 1 статьи 1229 Гражданского кодекса 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, если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), 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 соответствии со статьей 1474 Гражданского кодекса РФ юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом.

Таким образом, исключительное право на фирменное наименование возникает у юридического лица в момент регистрации этого наименования, то есть в момент государственной регистрации самого юридического лица под данным наименованием, поскольку в учредительных документах любой коммерческой организации обязательно указывается ее фирменное наименование.

В сообщении, рекламирующем сайт www.del-k.ru, используется словосочетание, содержащее часть фирменного наименования заявителя - «ПрофБух-НН», являющегося средством индивидуализации юридического лица ООО «ПрофБух-НН».

ООО «ПрофБух-НН» и ООО «Деловой консалтинг» осуществляют одинаковые виды деятельности – деятельность в области бухгалтерского учета и аудита, что

подтвердили в ходе рассмотрения дела представители сторон.

Использование части фирменного наименования заявителя - «ПрофБух-НН» для рекламирования своих услуг в сети Интернет иным лицом – ООО «Деловой консалтинг», осуществляющим аналогичный вид деятельности, незаконно и противоречит гражданскому законодательству.

Согласно пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона «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.

В сообщении, рекламирующем сайт www.del-k.ru, используется часть фирменного наименования «ПрофБух-НН», принадлежащее не рекламодателю, а иному лицу, следовательно, сообщение является недостоверной рекламой.

Использование средства индивидуализации иного лица для рекламирования собственных услуг является недостоверной рекламой и нарушает исключительное право правообладателя фирменного наименования.

Таким образом, рекламное сообщение противоречит требованиям пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» установлено, что ответственность за нарушение требований пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодаделец.

Пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «Деловой консалтинг» подтвердил, что является рекламодателем спорного рекламного сообщения, представив счет от 09.09.2015г. №Б-59979749-1, выставленный ООО «Яндекс».

ООО «Яндекс» в письме от 09.11.2015г. также подтвердило, что ООО «Деловой консалтинг» (1105260010789, ИНН 5260284635) является лицом, разместившем рекламу.

Следовательно, ООО «Деловой консалтинг» является рекламодателем.

Таким образом, Комиссия Нижегородского УФАС России установила, что рекламное сообщение ООО «Деловой консалтинг», распространенное в сентябре - октябре 2015 года в поисковом меню «Яндекс-Директ», противоречит требованиям пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «Деловой консалтинг» признал совершенное правонарушение.

Представитель ООО «ПрофБух-НН» сообщил, что на момент рассмотрения дела реклама по-прежнему распространяется, и представил распечатку поискового меню «Яндекс-Директ». В связи с этим, Комиссия Нижегородского УФАС России

считает необходимым выдать ООО «Деловой консалтинг» предписание об устранении выявленного нарушения.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «Деловой консалтинг», распространенную в сентябре - октябре 2015 года в поисковом меню «Яндекс-Директ», поскольку она противоречит требованиям пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ООО «Деловой консалтинг» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

С.В.Смирнов

Члены Комиссии

О.Ю.Швецова

Н.В.Михайлова

исп.: Михайлова Н.В.

тел. 8(831) 430-55-74

19.11.2015 № СС-07/11308

ПРЕДПИСАНИЕ № 1504-ФАС52-07/15

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

19 ноября 2015 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

Смирнов С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;

Швецова О.Ю. - член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;

**член Комиссии, заместитель
начальника отдела контроля**

Михайлова Н.В. - **Финансовых рынков, рекламы
и недобросовестной
конкуренции,**

на основании решения от 19.11.2015г. по делу № 1504-ФАС52-07/15 о признании ненадлежащей рекламы ООО «Деловой консалтинг», распространенной в сентябре - октябре 2015 года в поисковом меню «Яндекс-Директ», поскольку она противоречит требованиям пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08. 2006 №508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Деловой консалтинг» **в срок до 30 ноября 2015 года** прекратить нарушение пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: прекратить распространение в поисковом меню «Яндекс-Директ» рекламы с незаконным использованием части фирменного наименования ООО «ПрофБух-НН».

2. ООО «Деловой консалтинг» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **в срок до 01 декабря 2015 года.**

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

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Нижегородское УФАС России вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает юридическое лицо от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

С.В.Смирнов

Члены комиссии

О.Ю.Швецова

Н.В.Михайлова

Исп.: Михайлова Н.В.

Тел.: 8(831) 430-55-74