

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания
по делу №06-09/143-09

28 сентября 2009 г.

г. Томск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области Шевченко Владимир Иванович, рассмотрев протокол и материалы дела (протокол от 14.09.2009г. и материалы дела 06-09/143-09 о нарушении законодательства о рекламе) об административном правонарушении, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя В.В. в присутствии В.

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Томской области поступило заявление ООО «Детский мир» о проведении проверки в отношении ИП В.В. по факту использования элементов товарного знака «Очень маленькие цены для самых маленьких», правообладателем которого является заявитель, в наружной рекламе, размещенной по адресу г.Томск, ул.Иркутский тракт, 70.

В ходе проверки Томским УФАС России установлено следующее. В мае 2009 года на фасаде здания по адресу ул. Иркутский тракт, 70 размещена конструкция с рекламой следующего содержания: «ДЕТСКИЙ Самые маленькие цены для самых маленьких! Коляски, Велики, Одежда, Игрушки, Питание». Также реклама содержит изображения детей, коляски, велосипеда, игрушек, нескольких видов детского питания.

Согласно части 1 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Недобросовестной признается реклама, которая, в том числе является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством (пункт 4 части 2 статьи 5 названного Закона).

В соответствии со статьей 14 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

При этом под недобросовестной конкуренцией в соответствии с п. 9 ст. 4 Закона о защите конкуренции 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.

Согласно представленному ООО «Детский мир» свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) №366261, представляющий собой изображение «ОЧЕНЬ МАЛЕНЬКИЕ ЦЕНЫ ДЛЯ САМЫХ МАЛЕНЬКИХ», в отношении товаров (услуг) 35 класса Международной классификации товаров и услуг (далее МКТУ). По вышеуказанному классу МКТУ проходит в том числе, демонстрация товаров, изучение рынка, обновление рекламных материалов, оформление витрин, представление товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи, продвижение товаров (третьих лиц), распространение рекламных материалов, реклама, реклама интерактивная в компьютерной сети, реклама почтой, реклама телевизионная.

Услуги, при осуществлении которых ИП В.В. использовано словесное обозначение «Самые маленькие цены для самых маленьких!», также отнесены к 35 классу МКТУ и являются однородными услугами «продвижение товаров (третьих лиц), в том числе розничная торговля», «распространение рекламных материалов», «реклама», в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству №366261.

Согласно справке от 28.05.2009г. исх. №12/34-4098/41, подготовленной специалистами Федерального государственного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам», в результате исследования, проведенного в отношении товарного знака

по Свидетельству № 366261, установлено, что обозначение со словесным элементом «самые маленькие цены для самых маленьких» может быть признано сходным с товарным знаком по свидетельству № 366261.

В связи с вышеизложенным, в результате использования исследуемых обозначений для однородных услуг в гражданском обороте может возникнуть вероятность смешения.

В соответствии с частью 1 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

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.

ООО «Детский мир» не предоставляло торговому предприятию ИП В. никаких разрешений на использование указанного обозначения, как полностью, так и в части входящих в состав наружной рекламы элементов правообладателем которых является ООО «Детский мир».

ООО «Детский мир» и ИП ВБ. осуществляют приносящую доход деятельность на одних товарных рынках в пределах определенных географическими границами - Томская область.

Товары, реализуемые как ООО «Детский мир», так и ИП В., являются взаимозаменяемыми, поскольку могут быть сравнимы по функциональному назначению, применению, качественным характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить услугу одного из указанных лиц на услугу другого.

Актом недобросовестной конкуренции признается такое действие хозяйствующего субъекта, которое способно оказать влияние на конкуренцию, то есть повлиять на распределение спроса, предоставить лицу, распространившему информацию, преимущества над конкурентами и причинить им вред. Вред может выражаться в убытках или ущербе деловой репутации, при этом для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренции достаточно лишь возможности наступления таких последствий и доказательств реального вреда не требуется.

Таким образом, в действиях ИП В. содержится нарушение требований п.4 ч.2 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, утверждение «самые маленькие цены для самых маленьких» содержит недостоверную информацию. Обоснований использования данного утверждения ИП В. не представлено

В соответствии с п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе» не допускается недостоверная реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Комиссией Томского УФАС России реклама, распространенная ИП В, признана ненадлежащей в соответствии с п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», поскольку в ней нарушены требования п.1 ч.3 ст.5, п.4 ч.2 ст.5 Федерального закона «О рекламе»

Согласно ч.6 ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение указанных требований несет рекламодатель.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является индивидуальный предприниматель В.

Статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за нарушение рекламодателем законодательства о рекламе установлена административная ответственность.

При рассмотрении материалов дела № 06-09/143-09 об административном правонарушении индивидуальный предприниматель В признала нарушение рекламного законодательства, а также сообщила, что в настоящий момент нарушение устранено.

В соответствии со статьей 1.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно статьи 2.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена

административная ответственность.

Оценивая, собранные по делу доказательства, руководитель Управления ФАС по Томской области находит вину индивидуального предпринимателя В доказанной, а ее действия верно квалифицированы по ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за нарушение требований п.4 ч.2 ст.5 и п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Вина индивидуального предпринимателя В подтверждается, в том числе, материалами дела о нарушении законодательства о рекламе №06-11/32-09.

В соответствии со ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях отягчающих по делу обстоятельств не установлено.

В соответствии со ст. 4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в которой приведен незакрытый перечень обстоятельств, смягчающих административную ответственность, руководитель Управления ФАС по Томской области полагает возможным признать в качестве смягчающих обстоятельств, совершение административного правонарушения впервые, устранение нарушения до рассмотрения дела об административном правонарушении.

В связи с изложенным, представляется возможным назначить административное наказание ниже максимальной санкции, предусмотренной ст.14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь ст. ст.23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Индивидуального предпринимателя В признать виновной в совершении административного правонарушения предусмотренного ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить наказание в виде административного штрафа в размере четырех тысяч рублей.

В соответствии со статьями 30.1 и 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно со ст.31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление вступает в законную силу по истечении срока, установленного для обжалования.

В соответствии с ч.1 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Согласно п.4 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет в орган, должностному лицу, вынесшим постановление.

В соответствии п.5 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 20.25.

Согласно п.1 ст.20.25 Кодекса РФ об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный Кодексом об административных правонарушениях, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до 15 суток.

Руководитель управления

В.И. Шевченко