

Решение по делу №08-401/2015

Исх.№ИП-08/20357 от 31.12.2015

Резолютивная часть решения оглашена: «18» декабря 2015г.

В полном объеме решение изготовлено: «31» декабря 2015г.

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии

<...>-(...),

Члены Комиссии

<...>-(...),

<...>-(...) ,

<...>-(...)

рассмотрев дело после перерыва № 08-401/2015 возбужденное по признакам нарушения пункта 8 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «О рекламе», по факту незаконного использования изображения эмблемы Международного комитета Красного Креста (далее – Красный крест) на баннере государственного унитарного предприятия «Медицинская техника и фармация Татарстана» (420021, г.Казань, ул. Нариманова, д.63, ИНН 1654038766),

в присутствии:

- представителя ГУП «Медицинская техника и фармация Татарстана»,

Установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) поступило обращение гражданина (1910/ж от 28.08.2015г.) (далее – Заявитель) по факту нарушения государственным унитарным предприятием «Медицинская техника и фармация Татарстана» (420021, г. Казань, ул. Нариманова, д.63, ИНН 1654038766) (далее – ГУП «Таттехмедфарм», Ответчик) законодательства о рекламе, а именно незаконного использования изображения эмблемы Международного комитета Красного Креста (далее – Красный крест) на баннере Ответчика, расположенного по адресу г. Казань, ул. Б. Красная, д. 51 (Роддом РКБ 2).

В соответствии с Женевскими конвенциями геральдическая эмблема красный крест на белом поле, образованная путем обратного расположения федеральных цветов, сохранена в качестве эмблемы и опознавательного знака военно-медицинской службы.

Согласно сведениям из сети Интернет (www.ru.wikipedia.org), Красный крест – один из самых узнаваемых знаков во всем мире. Единственной организацией на

территории Российской Федерации, имеющей право на использование эмблемы Красного креста является Общероссийская общественная организация Российский Красный крест (далее – РКК). Статья 2 Устава Российского красного креста (далее- Устав РКК) определяет порядок использования Красного креста на территории Российской Федерации.

Так, в соответствии с пунктом 2.1 статьи 2 Устава РКК «Российский Красный Крест» - единственная организация на территории Российской Федерации, имеющая право на использование в своем наименовании словосочетание «Красный крест» и эмблему Красного креста.

Пунктом 2.5 статьи Устава РКК определено, что РКК в соответствии с Женевскими конвенциями 1949 года и дополнительными протоколами к ним 1977года, Правилами по использованию Эмблемы 1991 года устанавливает на территории Российской Федерации правила по использованию эмблемы Красного креста.

Любое использование Красного креста несанкционированное Женевскими конвенциями и дополнительными протоколами и неуполномоченными на то учреждениями (коммерческими организациями, неправительственными организациями, аптеками, частными лицами, частнопрактикующими врачами, больницами, клиниками и автомобилями скорой помощи) является неправомерным использованием (злоупотреблением).

В соответствии с пунктом 2.2 статьи 2 Устава РКК определена форма эмблемы: «Эмблемой РКК является геральдическое изображение на белом фоне красного креста из двух прямых линий одинаковой длины и ширины, пересекающихся в центре под прямым углом и не достигающих до края фона».

Анализ документов и фотоматериалов, представленных Заявителями, показал, что Ответчики используют изображение Красного креста на рекламной конструкции по адресу г. Казань, ул. Б. Красная, д. 51, в здании Роддома РКБ 2, вход со стороны двора.

Согласно Женевским конвенциям запрещается произвольное использование защитной эмблемы Красного Креста как физическими, так и юридическими лицами. Нарушения этого правила должны рассматриваться в соответствии с международным правом.

В соответствии с пунктом 8 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о правах на использование официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов) и символов международных организаций.

Исходя из вышеизложенного, незаконное использование Ответчиком на своем баннере Красного креста, правообладателем которого является Общероссийская общественная организация «Российский Красный крест», в своей предпринимательской деятельности совершаются хозяйствующим субъектом неправомерно и направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности – использование средств индивидуализации известной всем эмблемы Красного креста противоречат требованиям российского законодательства и международного гуманитарного права, нарушают исключительные право на средства индивидуализации эмблемы

Красного креста правообладателя Общероссийской общественной организации «Российский Красный крест», обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; а также получение преимущества среди конкурентов при осуществлении предпринимательской деятельности. Данный баннер несомненно может создавать впечатление, что в у Ответчика содержатся сведения о правах на использование эмблемы Красного креста, в то время как единственной российской организацией, имеющей законное право использования, как в мирное, так и в военное время, эмблемы Красного креста является Общероссийская общественная организация «Российский красный крест».

В результате анализа материалов и документов по делу № 08-401/2015 установлено, что баннер ГУП «Таттехмедфарм», по адресу Г. Казань, ул. Б. Красная, д. 51 (Роддом РКБ 2) содержит крест красного цвета на белом фоне из двух прямых линий, пересекающихся в центре под прямым углом и не достигающих до края фона.

В соответствии с пояснениями представителя ГУП «Таттехмедфарм», графическое изображение, используемое Ответчиком отличны от оригинальной эмблемы Красного креста, имеет дополнительные элементы в виде продольных линий и красной окантовки, соотношение ширины к длине 1:1,14 и т.д. Также представитель пояснил, что данный знак в виде красного креста использовался Ответчиком до внедрения нового товарного знака, зарегистрированного в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, свидетельство № 532251, приоритет товарного знака от 06.06.2013г.

Однако, в соответствии с частью 5 Приказа Роспатента от 31.12.2009 N 197 «Об утверждении Методических рекомендаций по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство» сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков:

- внешняя форма;
- наличие или отсутствие симметрии;
- смысловое значение;
- вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и т.д.);
- сочетание цветов и тонов.

Перечисленные признаки могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

При определении сходства изобразительных и объемных обозначений наиболее важным является первое впечатление, получаемое при их сравнении. Именно оно наиболее близко к восприятию товарных знаков потребителями, которые уже приобретали такой товар. Поэтому, если при первом впечатлении сравниваемые обозначения представляются сходными, а последующий анализ выявит отличие обозначений за счет расхождения отдельных элементов, то при оценке сходства обозначений целесообразно руководствоваться первым впечатлением.

Поскольку зрительное восприятие отдельного зрительного объекта начинается с

его внешнего контура, то именно он запоминается в первую очередь. Поэтому оценку сходства обозначений целесообразно основывать на сходстве их внешней формы, не принимая во внимание незначительное расхождение во внутренних деталях обозначений.

Сходство сочетаний цветов и тонов изобразительных и объемных обозначений может рассматриваться в качестве признака сходства. В некоторых случаях этот признак может быть основным, например, когда цвет (сочетание цветов) является фоном, на котором расположены другие элементы обозначения, или когда совокупность цветов составляет основу его композиции.

Таким образом, используемый ГУП «Таттехмедфарм» красный крест на белом фоне является сходным до степени смешения с эмблемой Красного креста, правообладателем которой является Общероссийская общественная организация «Российский красный крест».

Руководствуясь п.1 ч.2 ст.33, ч.1 ст.36 Федерального закона от 13.03. 2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37 - 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

Решила:

1. Признать ненадлежащей рекламу, размещенную по адресу г. Казань, ул. Б. Красная, д. 51 поскольку в ней нарушены требования Федерального закона от 13.03. 2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать государственному унитарному предприятию «Медицинская техника и фармация Татарстана» (420021, г. Казань, ул. Нариманова, д.63, ИНН 1654038766) предписание о прекращении нарушений законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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