

Решение по делу №08-399/2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

Исх.№ИП-08/20178 от 30.12.2015

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

В полном объеме решение изготовлено: «28» 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 № 08-399/2015 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 вывеске общества с ограниченной ответственностью «Домашний доктор» (443093, Самарская область, г. Самара, ул. Мяги, д.22, ИНН 6311089740),

в присутствии:

- представителя ООО «Домашний доктор» (по доверенности б/н от 07.12.2015г.),

Установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) поступило обращение гражданина (1912/ж от 28.08.2015г.) (далее – Заявитель) по факту нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Домашний доктор» (443093, Самарская область, г. Самара, ул. Мяги, д.22, ИНН 6311089740) (далее – ООО «Домашний доктор», Ответчик) законодательства о рекламе, а именно незаконного использования изображения эмблемы Международного комитета Красного Креста (далее – Красный крест) на вывеске Ответчика, рекламных листовках и т.д.

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 вывесках – размещение наименования (коммерческого обозначения) организаций в месте ее нахождения, а также в иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара и оказания услуг.

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 в наименовании (коммерческом обозначении) организаций в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара и оказания услуг 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 исключительное 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. Данные вывески несомненно могут создавать впечатление, что в у Ответчиков 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 № 08-399/2015 установлено, что вывеска и рекламные листовки ООО «Домашний доктор» содержат знак красного креста с белой улыбкой внутри.

В ходе рассмотрения представленных материалов и документов, установлено, что данный знак, используемый Ответчиком, зарегистрирован в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, свидетельство на товарный знак № 537654. В соответствии с пояснениями представителя ООО «Домашний доктор» при регистрации данного товарного знака цвет заявлен не был. Однако, при осуществлении своей предпринимательской деятельности по адресу г. Казань, ул. А. Кутуя, д. 35, ООО «Домашний доктор» использует именно красный цвет, что в совокупности с товарным знаком создает изображение сходного до степени смешения с международной эмблемой красного креста.

Так, 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 ООО «Домашний доктор» красный крест на является сходным до степени смешения с эмблемой Красного креста, правообладателем которой является Общероссийская общественная организация «Российский красный крест».

В ходе рассмотрения дела № 08-399/2015 Ответчиком – ООО «Домашний доктор» были представлены доказательства устранения вышеуказанного нарушения по адресу г. Казань, ул. А. Кутуя, д. 35, а именно фотофиксация вывески. Также представлен договор от 14.12.2015г. № 7/12-15 на демонтаж указанной вывески.

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. А. Кутуя, д. 35 поскольку в ней нарушены требования Федерального закона от 13.03. 2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения.
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.

