

Лицам по списку

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ № 074/05/5-2345/2019

19 ноября 2019 года г. Челябинск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, заместитель руководителя <...>, рассмотрев заявление Государственного учреждения «Белорусский государственный ансамбль «Песняры» о незаконном использовании общеизвестного товарного знака «Песняры» по свидетельству № 92 в рекламной кампании о проведении концерта 02 октября 2019 года во Дворце культуры железнодорожников города Челябинска,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) из прокуратуры города Челябинска поступило заявление Государственного учреждения «Белорусский государственный ансамбль «Песняры» (далее – Заявитель) вх. № 11838 от 16.08.2019 о незаконном использовании общеизвестного товарного знака «Песняры» по свидетельству № 92 в рекламной кампании о проведении концерта 02 октября 2019 года во Дворце культуры железнодорожников города Челябинска (далее – ДК Железнодорожников).

Заявитель указывает, что группа музыкантов под руководством гр. <...> проводит сольные концерты по городам России с использованием товарного знака «Песняры» и недействительных (аннулированных) документов о праве на товарный знак, принадлежащий ООО «Песняры» (г. Зеленоград), чем вводит в заблуждение как потребителей, так и организаторов концертов на территории Российской Федерации. На основании решения Роспатента от 12.04.2011 признана недействительной правовая охрана товарного знака «Песняры» по свидетельству № 259213 правообладателя ООО «Песняры» в отношении следующих классов МКТУ и перечня товаров и/или услуг: 35- реклама; 41- шоу программы, организация концертов.

Из представленных с обращением материалов усматривается, что информация о продаже билетов на концерт 02.10.2019 в ДК Железнодорожников распространялась в сети «Интернет», в частности на Интернет-сайте chel.kassy.ru, afisha.yandex.ru, icity.life, www.kassir.ru, concertrb.ru, rolld.ru, ufakoncert.ru.

Филиал ОАО «РЖД» Южно-Уральская дорога дирекция социальной сферы (далее – филиал) в письме вх. № 13035 от 09.09.2019 по запросу Челябинского УФАС России указал, что между филиалом и ИП <...> заключен договор по организации проведения концерта группы «Песняры». Все вопросы, связанные с распространением информации о концерте, рекламы мероприятия ИП <...> решает самостоятельно.

ООО «Городские Зрелищные кассы» (chel.kassy.ru) по запросу Челябинского УФАС России исх. № 11171/08 представило в Челябинское УФАС России договор агентирования № 535 от 11.07.2019 (далее – договор), заключенный между обществом и ИП <...>. ООО «Городские Зрелищные кассы» в письменных пояснениях указало, что 02.10.2019 во Дворце культуры железнодорожников в городе Челябинске состоялся концерт музыкантов, указанных в афишах на концерт. Концерт вокально-инструментального ансамбля «Песняры» не проводился. Непосредственными исполнителями концерта являлись музыканты <...>. Исполнителем услуги в правоотношениях со зрителями (заказчиками услуги) являлся ИП <...>

Специалистами Челябинского УФАС России осуществлен осмотр Интернет-ресурсов, указанных в заявлении и установлено следующее.

На Интернет-сайте **chel.kassy.ru** по состоянию на 19.08.2019 размещена информация: «Песняры. Дворец культуры Железнодорожников, Основная схема, 2 октября 19:00 ср. Купить билеты: 800 — 1 900...2-го октября на сцене ДК Железнодорожников – легендарные «Песняры» в юбилейной программе, посвященной 50-летию самого известного ВИА Советского Союза... Из первых призывов, начиная с 79-го осталось не так много. Но именно они остаются самыми верными, главными и единственными продолжателями дела, затеянного еще в конце 60-ых, нашим, между прочим, земляком, свердловчанином, Владимиром Мулявиным, во время прохождения срочной службы под Минском. Далее – Белорусская филармония, сначала гитаристом у Юрия Антонова, затем — вокально-инструментальный ансамбль «Лявоны» и, наконец, «Песняры», юбилей которых нам и предстоит отметить. Причем в самом что ни на есть **легитимном составе, имеющем официальное свидетельство о регистрации товарного знака «Песняры»**. Составе, чьего выступления с нетерпением и ждут челябинцы...». Здесь же размещен баннер с информацией: «Музыканты народного артиста СССР В.Мулявина, основателя вокально-инструментального ансамбля «ПЕСНЯРЫ» 2 октября ДК ЖД Виктор Молчанов, Владимир Стамати, Владимир Марусич, Вячеслав Исаченко, Павел Заяц» и изображением артистов (далее – Реклама 1).

На Интернет-сайте <https://chel.icity.life/afisha/concert/1306-pesnyary> по состоянию на 28.09.2019 размещена информация: «Дворец культуры железнодорожников города Челябинска приглашает на выступление **легендарного ансамбля Белоруссии**, песни которого знают все, хоть и называют словом ретро. Группа представит свою программу в рамках Юбилейного тура в честь 50-летия». Здесь же размещен баннер с информацией: «**ПЕСНЯРЫ в юбилейном концерте к 50- летию коллектива**» (далее – Реклама 2).

На Интернет-сайте <https://rolld.ru/event/pesnyary-chelyabinsk> по состоянию на 28.09.2019 размещена информация: «2 октября 2019 ср, 19:00 ДК ЖЕЛЕЗНОДОРОЖНИКОВ Челябинск, ул. Цвиллинга, 54...КТО ВЫСТУПАЕТ: ПЕСНЯРЫ. Легендарные «Песняры»... Причем в самом что ни на есть **легитимном составе, имеющем официальное свидетельство о регистрации товарного знака «Песняры»**. Составе, чьего выступления с нетерпением и ждут челябинцы. Это — Владимир Марусич, Павел Заяц, Виктор Молчанов, Владимир Стоматти и Вячеслав Исаченко...».

В силу 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 Рекламе 1, 3 присутствует слово «ПЕСНЯРЫ» сходное с общеизвестным товарным знаком Заявителя «ПЕСНЯРЫ» по свидетельству № 92. Здесь же содержится информация: «...легитимном составе, имеющем официальное свидетельство о регистрации товарного знака «Песняры». Составе, чьего выступления с нетерпением и ждут челябинцы...».

В Рекламе 2 присутствует слово «ПЕСНЯРЫ» сходное с общеизвестным товарным знаком Заявителя «ПЕСНЯРЫ» по свидетельству № 92. Здесь же содержится информация: «...выступление легендарного ансамбля Белоруссии...«ПЕСНЯРЫ в юбилейном концерте к 50- летию коллектива...».

Документов указывающих, что указанные в рекламе лица как «Музыканты народного артиста СССР В.Мулявина, основателя вокально-инструментального ансамбля «ПЕСНЯРЫ», «Владимир Марусич, Павел Заяц, Виктор Молчанов, Владимир Стоматти и Вячеслав Исаченко», имеют исключительные права на общеизвестный товарный знак «Песняры» по свидетельству № 92 Государственного учреждения «Белорусский государственный ансамбль «Песняры», не имеется.

Так, из представленных ООО «Городские Зрелищные кассы» копий трудовых книжек на гр. <...> усматривается, последние состояли в должности артистов в Белорусском государственном ансамбле «Песняры» и были уволены с должности по собственному желанию в период 1996-1998 гг.

Следовательно, Реклама 1,2,3 содержит не соответствующие действительности сведения об исключительных правах, указанных в ней артистов как «Виктор Молчанов, Владимир Стаматти, Владимир Марусич, Вячеслав Исаченко, Павел Заяц» и как коллектива «Легендарные «Песняры», «легендарного ансамбля Белоруссии» на общеизвестный товарный знак по свидетельству № 92, что содержит признаки нарушения пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения: о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Присутствующие в Рекламе 1,2,3 сведения: «легендарные «Песняры» в юбилейной программе, посвященной 50-летию самого известного ВИА Советского Союза», «фирменное, ни на что не похожее, «песняровское» многоголосье», «выступление легендарного ансамбля Белоруссии, песни которого знают все», «Группа представит свою программу в рамках Юбилейного тура в честь 50-летия», создают впечатление о концерте с участием Государственного учреждения «Белорусский государственный ансамбль «Песняры», что не соответствует действительности, в связи с чем Реклама 1,2,3 содержит признаки нарушения пункта 2 части 3 статьи 5

Федерального закона «О рекламе»

Согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение пунктов 2, 7 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель.

Согласно статье 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из понятия рекламодателя, изложенного в статье 3 Закона о рекламе это, по сути, заказчик рекламы, т.е. то лицо, в чьих интересах осуществляется распространение и размещение рекламы. Соответственно таким лицом могут выступать изготовитель, продавец, фирма, оказывающая услуги, частное лицо и так далее.

Из материалов по заявлению усматривается, что ИП <...> является организатором концерта в ДК Железнодорожников 02.10.2019. Все вопросы, связанные с распространением информации о концерте, рекламы мероприятия ИП Белов И.В. решает самостоятельно.

По сведениям из ЕГРИП основным видом деятельности ИП <...> является деятельность в области исполнительских искусств. Дополнительные виды деятельности - деятельность зрелищно-развлекательная прочая.

По сведениям из ЕГРЮЛ директор и один из учредителей ООО «Городские зрелищные кассы» (ИНН 7453098727, КПП 745101001, ОГРН 1037403872736, г. Челябинск, ул. Пушкина, д. 71, офис 501) гр. <...>. Основным видом деятельности общества является деятельность зрелищно-развлекательная прочая, не включенная в другие группировки. Дополнительные виды деятельности - деятельность рекламных агентств.

Рекламодателем рекламы надлежит признать ИП <...> как организатора концерта, ссылка на который содержится в заявлении.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 074/05/5-2345/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Назначить дело № 074/05/5-2345/2019 к рассмотрению на **18 декабря 2019 года в 13:15** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб. 320.
3. Признать лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства: ИП <...>;

Заявитель - Государственное учреждение «Белорусский государственный ансамбль «Песняры»;

Заинтересованные лица: ООО «Городские Зрелищные кассы», Филиал ОАО «РЖД» Южно-Уральская дорога дирекция социальной сферы.

4. ИП <...> надлежит представить в Челябинское УФАС России в срок **до 13 декабря 2019 года**:

4.1) письменные сведения о наличии правоотношений с физическими или юридическими лицами по вопросам:

организации проведения концерта 02.10.2019 в ДК Железнодорожников г. Челябинска,

распространения информации о концерте 02.10.2019 в ДК Железнодорожников г. Челябинска, рекламы данного мероприятия, в том числе в информационной-телекоммуникационной сети «Интернет» на Интернет-ресурсах chel.kassy.ru, afisha.yandex.ru, icity.life, www.kassir.ru, concertrb.ru, rolld.ru, ufakoncert.ru, а также с использованием рекламных конструкций, публикаций в СМИ и т.п.,

с приложением подтверждающих документов (договоры, соглашения и т.п. со всеми приложениями, изменениями, дополнениями, согласованными макетами рекламы, текстов публикаций и т.п.);

4.2) письменные сведения обо всех местах и всех источниках, где была распространена реклама о концерте 02.10.2019 в ДК Железнодорожников г. Челябинска с указанием времени, места и способа распространения с приложением доказательств (скрин-шоты Интернет-сайтов, фотоматериалы наружной рекламы, афиш и т.п.);

4.3) письменные пояснения с нормативным и документальным обоснованием об основаниях распространения Рекламы 1,2,3 при условии, что:

указанные в рекламе лица как «Музыканты народного артиста СССР В.Мулявина, основателя вокально-инструментального ансамбля «ПЕСНЯРЫ», «Владимир Марусич, Павел Заяц, Виктор Молчанов, Владимир Стоматти и Вячеслав Исаченко», не имеют исключительных прав на общеизвестный товарный знак «Песняры» по свидетельству № 92 Государственного учреждения «Белорусский государственный ансамбль «Песняры»;

присутствующие в рекламе сведения: «легендарные «Песняры» в юбилейной программе, посвященной 50-летию самого известного ВИА Советского Союза», «фирменное, ни на что не похожее, «песняровское» многоголосье», «выступление легендарного ансамбля Белоруссии, песни которого знают все», «Группа представит свою программу в рамках Юбилейного тура в честь 50-летия», создают впечатление о концерте с участием Государственного учреждения «Белорусский государственный ансамбль «Песняры», что не соответствует действительности;

4.4) иные сведения и материалы, имеющие значения для рассмотрения заявления.

5. ООО «Городские Зрелищные кассы» надлежит представить в Челябинское УФАС России в срок **до 13 декабря 2019 года**:

5.1) письменное мнение о том, кто является рекламодателем рекламы концерта 02.10.2019 в ДК Железнодорожников г. Челябинска, размещенной на Интернет-

сайте chel.kassy.ru при условии, что:

в силу пункта 2.1.3 договора № 535 от 11.07.2019, заключенного между обществом и ИП (Агент) <...> обязуется организовать размещение информационно-рекламных материалов, **предоставленных ООО «Городские Зрелищные кассы»** (Принципал), в билетных кассах **Агента**, на соответствующих страницах сайта **Агента**, **в иных информационно-рекламных ресурсах**; по завершению реализации билетов на каждое мероприятие Агент обязуется предоставлять Принципалу подписанный Агентом в двух экземплярах акт о выполнении поручения и отчет Агента о реализации билетов, находящихся в распоряжении Агента;

в силу пункта 7.3. договора **ООО «Городские зрелищные кассы»** обязуется **самостоятельно и за свой счет урегулировать** с лицами, изображенными на передаваемых Агенту рекламных и иных материалах, **все вопросы, могущие возникнуть в случае нарушений положений ст. 1521 ГК РФ** при их использовании в целях договора. В случае предъявления Агенту претензий, связанных с использованием указанных выше охраняемых объектов интеллектуальной собственности, в том числе со стороны авторов произведений либо их правопреемниками, Принципал обязуется урегулировать такие претензии самостоятельно и за свой счет и возместить убытки, понесенные Агентом в связи с предъявлением таких претензий в полном объеме;

ИП <...> и ООО «Городские зрелищные кассы» являются группой лиц в силу статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции»;

5.2) иные сведения и материалы, имеющие значения для рассмотрения заявления.

6. Филиал ОАО «РЖД» Южно-Уральская дорога дирекция социальной сферы надлежит представить в Челябинское УФАС России в срок до **13 декабря 2019 года**:

6.1) письменные пояснения об исполнении (не исполнении) договора с ИП <...> по организации проведения концерта «Песняры» 02.10.2019 в ДК Железнодорожников г. Челябинска с приложением подтверждающих документов (договор со всеми приложениями, изменениями и дополнениями, акт выполненных работ, отчет и т.п.);

6.2) письменные сведения о размещении (не размещении) афиш, рекламы концерта в месте его проведения, то есть на территории ДК Железнодорожников г. Челябинска с приложением подтверждающих документов (фотоматериалы и пр.);

6.3) письменные сведения об истребовании (не истребовании) у ИП <...> документов, подтверждающих достоверность сведений о выступлении определенных артистов на концерте «Песняры» 02.10.2019 в ДК Железнодорожников г. Челябинска;

6.4) письменные сведения о документах, подтверждающих достоверность сведений о выступлении определенных артистов на концерте «Песняры» 02.10.2019 в ДК Железнодорожников г. Челябинска, предоставленных ИП <...> в рамках договора, заключенного с филиалом ОАО «РЖД» Южно-Уральская дорога дирекция социальной сферы;

6.5) иные сведения и материалы, имеющие значения для рассмотрения заявления.

Все запрошенные документы необходимо представить в копиях, заверенных печатью и подписью, с сопроводительным письмом.

В случае отсутствия документов из приведенного перечня представить письменные объяснения о причинах их отсутствия.

При участии в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представителей указанных лиц, полномочия представителя должны быть оформлены доверенностью на право представления интересов указанных лиц в антимонопольном органе.

Доводим до вашего сведения, что непредставление в Федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде, либо представление недостоверных сведений (информации), влечет наложение административного штрафа в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии <...>