

20 ноября 2018 года

г. Тула

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 02-03/95-2018 по признакам нарушения ООО «Цитрус Мебель» (ИД 7106080256, ОГРН 1177154023089) Федерального закона от 13 марта 2006г. № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителя ООО «Цитрус Мебель» по доверенности № б/н 14.11.2018г.,

УСТАНОВИЛА:

На входной группе мебельного магазина, расположенного по адресу: г. Тула, Красноармейский пр-т, д. 14Б, размещена реклама следующего содержания:

«ПЕРВЫЙ МЕБЕЛЬНЫЙ

с фабрики дешевле

нас легко найти рт•ru и запомнить

ПЕРВЫЙ МЕБЕЛЬНЫЙ

с фабрики дешевле».

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является рекламой.

Деятельность ООО «Цитрус Мебель» осуществляет по адресу: г. Тула, Красноармейский пр-т, д. 14Б, на основании договора аренды нежилого помещения № КР/М-3 от 16.10.2017 заключенного с индивидуальным предпринимателем Миляевой А.В.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара по сравнению с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями и реализуются другими продавцами.

Согласно пункту 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражного судами Федерального закона "О рекламе" информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качественных потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения.

преимущества рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (п. 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

В нарушение указанных требований в рекламе ООО «Цитрус Мебель» отсутствуют конкретные критерии, по которым осуществлялось сравнение и объективное подтверждение, что мебельный магазин, расположенный по адресу: г. Тула, Красноармейский пр-т, д. 14Б, является **первым** по отношению к другим мебельным магазинам города Тулы.

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за данное нарушение несет рекламодатель, в данном случае – ООО «Цитрус Мебель».

В соответствии с письменными пояснениями Общества от 14.11.2018г. (вх. № 5690) (Общество) с момента своей деятельности использует коммерческое обозначение «ПЕРВЫЙ МЕБЕЛЬНЫЙ» на основании соглашения о предоставлении права использования комплекса исключительных прав от 14.10.2017г., заключенного с ООО «Первый Мебельный Магазин». Согласно статьям 1538 и 1539 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческое обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц. Коммерческое обозначение является средством индивидуализации юридического лица наряду с фирменным наименованием, товарным знаком, может использоваться путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках счетов и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковке, в сети «Интернет»; коммерческое обозначение должно обладать достаточно различительными признаками, и его употребление правообладателем индивидуализации своего предприятия должно быть известным в пределах определенной территории; правообладатель может предоставить другому лицу право использования своего коммерческого обозначения.

Тульское УФАС России отмечает, что в соответствии с частями 2 и 5 статьи 1539 ГК РФ допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу. В частности, обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее. Правообладатель может предоставить другому лицу право использования своего коммерческого обозначения в порядке и на условиях, которые предусмотрены договором аренды предприятия (статья 656) или **договором коммерческой концессии** (статья 1027).

По договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающий права на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, сектор производства (ноу-хау) (часть 1 статьи 1027 ГК РФ).

На основании вышеуказанного Управление приходит к выводу, что передача права на использование коммерческого обозначения «ПЕРВЫЙ МЕБЕЛЬНЫЙ» осуществлена

нарушении требований ГК РФ, в связи с чем использование слова «первый» в спорной рекламе рассматривается в качестве сравнительной характеристики мебельного магазина ООО «Цитрус Мебель» с мебельными магазинами других хозяйствующих субъектов г. Тулы. Доказательств указания критерия в спорной рекламе, а тем более объективное подтверждение того, что мебельный магазин ООО «Цитрус Мебель» является **первым** на территории г. Тулы не представлено.

В силу пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. постановлением Правительства РФ № 508 от 17.08.2004 Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «**ПЕРВЫЙ** МЕБЕЛЬНЫЙ...», размещенную на входной группе мебельного магазина, расположенного по адресу: г. Тула, Красноармейский пр-т, д. 14Б, с нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».
2. Признать ООО «Цитрус Мебель» нарушившим пункт 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».
3. Выдать ООО «Цитрус Мебель» предписание о прекращении нарушения Федерального закона «О рекламе».
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении ответственных лиц ООО «Цитрус Мебель» к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме "3" декабря 2018г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном [статьей 198](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

20 ноября 2018 года

г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 20 ноября 2018 года по делу № 02-03/95-2018 о признании ненадлежащей рекламы, размещенной ООО «Цитрус Мебель» (ИНН 7106080256,

ОГРН 1177154023089) на входной группе мебельного магазина, расположенного по адресу: г. Тула, Красноармейский пр-т, д. 14Б, с нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона "О рекламе", пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. постановлением Правительства РФ № 508 от 17.08.2006г.,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. **ООО «Цитрус Мебель» в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания** прекратить размещение рекламы на входной группе мебельного магазина, расположенного по адресу: г. Тула, Красноармейский пр-т, д. 14Б, с нарушением требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».
2. **ООО «Цитрус Мебель»** представить в Тульское УФАС России письменное доказательство исполнения пункта 1 настоящего предписания **в трехдневный срок со дня его исполнения.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе ФАС России (территориальный орган ФАС 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.

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