

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 32

о наложении штрафа по делу № 4-05/89

об административном правонарушении

08 апреля 2016 года

Хабаровск

руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 16 марта 2016 года и материалы дела № 4-05/89 об административном правонарушении, в отношении ООО «Свободный театр» (ИНН 2721122915, КПП 272101001, место нахождения: 680000, г. Хабаровск, ул. Шевченко, 16, дата гос. регистрации в качестве юридического лица – 01.02.2005) в связи с размещением ненадлежащей рекламы, в отсутствие законного представителя, извещенного о месте, дате и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

при осуществлении государственного надзора за соблюдением требований рекламного законодательства Хабаровским УФАС России с 08 по 12 октября 2015 г. отслежена реклама концерта солистов оперы и балета Большого театра России «Лайковский Гала. Гранд-хиты классики», назначенного на 27 октября 2015 г. на сцене хабаровского краевого музыкального театра.

реклама распространена различными способами:

на фасаде здания музыкального театра;

на остановочном павильоне общественного транспорта «Музыкальный театр»;

на афишных тумбах по адресам:

площадь завода «Дальэнергомаш»;

пересечение улиц Ленина-Дикопольцева;

площадь СЗК «Платинум Арена»;

установка «Совкино»;

на газете «Приамурские ведомости» от 14 октября 2015 г.

Для оценки рекламы на соответствие Федеральному закону «О рекламе» в части достоверности распространяемой информации о том, что в концерте принимают участие солисты Большого театра России, Хабаровским УФАС России сделан запрос адрес ФГУ «Государственный академический Большой театр России» (далее ГАБТ,

х. № 4/8591 от 14.10.2015 г.) о подтверждении подлинности намерений театра
овести 27 октября 2015 г. в г. Хабаровске концерт.

з ответа заместителя генерального директора ГАБТ (вх. № 4/10723 от 02.11.2015 г.)
едует, что ни к организуемому концерту, ни к рекламе этого мероприятия Большой
атр России не имеет никакого отношения. В концерте, прошедшем на сцене
абаровского краевого музыкального театра, действующие артисты оперной и
злетной труппы Большого театра не участвовали.

ановлено, что организатором данного концерта является ООО «Свободный театр.

рганизатор мероприятия, общество в лице директора действовало в рамках
овора на проведение концерта, заключенного с ИП ..

ласно приложению к договору в концерте задействованы солисты Большого театра:

язи с необходимостью подтверждения действующего статуса перечисленных
юлнителей, как солистов Большого театра России, в адрес ГАБТ сделан запрос
х. № 4/10232 от 30.11.2015 г.) о том, являются ли участвующие в концерте в г.
абаровске артисты (поименно, согласно приложению к договору) действующими
истами, бывшими солистами Большого театра России либо не имеют к театру
акого отношения.

нформации, представленной заместителем генерального директора ГАБТ (вх. №
2011 от 03.12.2015 г.) следует, что по данным отдела кадров ФГБУК
сударственный академический Большой театр России» на момент проведения в г.
абаровске 27 октября 2015 г. концерта «Чайковский –Гала» из семи заявленных
анизаторами концерта участников в Большом театре России работают двое.

их солистом является только... (солист высшей категории, работает в оперной
ппе Большого театра с 1989 года).

рой участник – ... является артисткой балета 1 категории и никогда не занимала
жность солистки балета Большого театра России.

гальные артисты, заявленные в концерте солистов оперы и балета Большого театра
ссии «Чайковский Гала», в настоящее время работниками ГАБТ не являются и
жности солистов не занимают.

1 этом артисты ... и ... никогда не работали в Большом театре России.

ме того, в качестве дополнительной информации администрацией Большого
тра представлены расписки за личной подписью артистов ... и ..., в которых они
тверждают, что не принимали участия в гастролях Большого театра в г. Хабаровске
жтября 2015 г.

ерждения директора ООО «Свободный театр» о том, что бывшие солисты Большого
тра, не являющиеся на текущий момент его штатными работниками, могут
ступать на различных концертных площадках от его имени, являются
равномерными, поскольку солист Большого театра не является почетным званием и
бозначает фактическую принадлежность солиста к штатной труппе театра.

шие солисты (артисты) Большого театра, которые на текущий момент не состоят в нем, не вправе выступать от его имени и использовать имя Большого театра.

Современный статус приглашенного солиста не дает ему право представляться солистом Большого театра (письмо заместителя генерального директора ФГБУК «Государственный академический Большой театр России», вх. № 4/1261 от 08.02.2016 г.).

Таким образом, реклама концерта солистов оперы и балета Большого театра России «Ивановский Гала. Гранд-хиты классики», назначенного к проведению на 27 октября 2015 г. в г. Хабаровске, является недостоверной в отношении потребительских свойств объекта рекламирования (статуса участников концерта).

На основании пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» 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, цене, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, знаках службы, сроках годности товара, признается недостоверной.

Согласно части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускаются.

В рекламе названного мероприятия присутствует товарный знак, состоящий из двух самостоятельно охраняемых элементов: изображения фасада здания Большого театра и слов «Большой театр», по окружности название – Государственный академический Большой театр России. The State Academic Bolshoi Theatre of Russia».

В соответствии с информацией, содержащейся на официальном сайте ФГУ «Федеральный институт промышленной собственности Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам» (Роспатент, сайт www.fips.ru) правообладателем указанного общеизвестного товарного знака является ФГУ «Государственный академический Большой театр России».

Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров и услуг по 41 классу МКТУ (организация культурно-просветительных мероприятий, постановка оперных и балетных спектаклей).

Статьей 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) предусмотрено, что гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.

Третьи лица не могут использовать соответствующие результаты интеллектуальной

тельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя.

Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК

в силу требований пункта 4 части 2 статьи 1484 ГК РФ к действиям по использованию (исключительному праву на товарный знак относится, в том числе, размещение товарного знака в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе.

25 августа 2010 г. решением Роспатента товарный знак Большого театра признан общеизвестным, которому на основании статей 1508 и 1509 ГК РФ придан особый статус правовой охраны.

Это значит, что нельзя использовать ни изображение здания Большого театра, ни слово «БОЛЬШОЙ» при занятиях любой деятельностью, в том числе при проведении культурно-зрелищных мероприятий и продвижении каких-либо товаров и услуг без разрешения Большого театра.

Таким образом, при анонсировании концерта «Чайковский Гала» с использованием общеизвестного товарного знака товарного знака Большого театра России нарушено его исключительное право на средство индивидуализации.

В соответствии с пунктом 7 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» 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, признается недостоверной.

Таким образом, реклама концерта солистов оперы и балета Большого театра России, назначенного к проведению на 27 октября 2015 г. в г. Хабаровске, в которой содержится изображение товарного знака ГАБТ, является недостоверной в отношении прав на использование результатов интеллектуальной деятельности.

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 2 части 3 статьи 5 и пункта 7 части 3 статьи 5 данного закона, несет рекламоделец.

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 2 части 3 статьи 5 и пункта 7 части 3 статьи 5 данного закона, несет рекламоделец.

Установлено, что рекламоделем, определившим объект рекламирования и размещение рекламы, является организатор концерта - ООО «Свободный театр», что подтверждается следующими документами:

договором о возмездном оказании услуг по предоставлению рекламной площади (№ от 23.09.2015 г.), заключенным между КГАУК «ХКМТ» и ООО «Свободный театр» (на вывеске на фасаде здания музыкального театра);

договором № 2198 от 22.01.2014 г. по предоставлению в пользование муниципальных лампных конструкций для размещения афиш и объявлений, заключенным между районом муниципальной собственности г. Хабаровска и ООО «Свободный театр» (26 щитовых конструкций);

договором № 2199 от 22.01.2014 г. по предоставлению в пользование муниципальных лампных конструкций для размещения афиш и объявлений, заключенным между районом муниципальной собственности г. Хабаровска и ООО «Свободный театр» (15 афишных тумб);

разрешением ДМС № 28593 от 28.08.2014 г. на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на территории городского округа «Город Хабаровск» (афишная тумба установка «Совкино»);

договором № 26749 от 12.09.2013 г. по предоставлению в пользование муниципальных лампных конструкций для размещения афиш и объявлений, заключенным между районом муниципальной собственности г. Хабаровска и ЗАО «ФОН» (афишная тумба площадь «Энергомаш»);

договором № 26748 от 02.10.2013 г. по предоставлению в пользование муниципальных лампных конструкций для размещения афиш и объявлений, заключенным между районом муниципальной собственности г. Хабаровска и ЗАО «ФОН» (афишная тумба СЗК «Платинум Арена»);

договором (б/н) от 01.09.2015 г. на информационно-рекламное обслуживание, заключенный между ООО «Редакция газеты «Приамурские ведомости» и ООО «Свободный театр» (реклама в газете «Приамурские ведомости» от 14 октября 2015 г.).

на основании части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламораспространителем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) влечет наложение административного штрафа.

ссылаясь на статью 33 Федерального закона «О рекламе», частью 1 статьи 14.3, пунктами 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

признать ООО «Свободный театр» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ.

применить к ООО «Свободный театр» меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма штрафа, уплаченная за нарушение законодательства о рекламе, зачисляется в бюджет:

Учитель УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России), р/с 01810300000010001, Отделение Хабаровск. г. Хабаровск, БИК 040813001, ИНН 1023142, КПП 272101001, код 161 11626000016000140, ОКТМО 08701000001.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу - исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, принимает решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.