

РЕШЕНИЕ

18 ноября 2013 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия) в составе:

председатель Л. Н. Галичина – заместитель руководителя - начальник отдела
Комиссии: контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;

члены Н.В.Соболь – ведущий специалист-эксперт отдела контроля за
Комиссии: рекламой и недобросовестной конкуренцией,

И.П. Баранова – ведущий специалист - эксперт отдела контроля за
Комиссии: рекламой и недобросовестной конкуренцией,

рассмотрев дело № 81-2013, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) по факту размещения рекламы, в которой присутствуют сведения «Authorised Reseller» и используется товарный знак Apple, в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – ИП <...>, надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения дела и не заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области поступило заявление физического лица о размещении 1 мая 2013 года рекламы на здании магазина по адресу: г. Челябинск, пр.Ленина, д. 50, в которой присутствуют сведения: «Authorised Reseller» и используется изображение товарного знака Apple - яблоко.

Правообладателем товарного знака в виде «надкушенного» яблока является Эппл Инк., 1 Инфинит Луп, Купертино, штат Калифорния 95014, US (Apple Inc., Infinite Loop Cupertino, CA 95014 US) (компания Apple). Компания Apple Inc. Infinite Loop Cupertino, CA 95014 US использует такое понятие как Apple Authorised Reseller (AAR), авторизованный торговый посредник – это деловой партнер, отвечающий определенным критериям, а именно: имеет соответствующий профессиональный уровень персонала, обеспечивает требуемое качество предложений для конечного пользователя, которые данный реселлер предоставляет своим потенциальным клиентам, обеспечивает определенный объем продаж. Для получения статуса AAR требуется прохождение авторизации. Компании, не имеющие статуса AAR, предоставляемого компанией Apple, не могут

использовать товарный знак и символику Apple.

По мнению заявителя, данный магазин в списке официальных партнеров Apple Authorised Reseller, специализирующихся на розничной продаже продуктов Apple, отсутствует, в связи с чем, данная реклама является недостоверной и недобросовестной и вводит в заблуждение потребителей относительно рекламируемого магазина.

В целях проверки указанного в заявлении факта специалистами Челябинского УФАС России осуществлен осмотр рекламы магазина по адресу: г. Челябинск, пр.Ленина, д. 50, с использованием фотоаппарата PRACTICA DCZ 4.4 Mega Pixel и составлен акт осмотра № 22-2013 с приложением к нему фотографий.

В акте осмотра отражено, что на конструкции, размещенной над входом в магазин, присутствуют сведения: «Authorised Reseller...iTech...» и изображение надкушенного яблока.

Установлено, что реализацию товаров в магазине «iTech» осуществляет ИП <...>, в отношении которого Челябинским УФАС России в 2012 году были возбуждены дела № 63-2012 и 91-2012 по признакам нарушения рекламного законодательства по фактам размещения рекламы с использованием сведений «Authorised Reseller» и изображения товарного знака Apple. По результатам рассмотрения указанных дел ИП <...> выданы предписания об устранении нарушения рекламного законодательства, которые были исполнены. В рамках рассмотрения дел № 63-2012, № 91-2012 от ИП <...> поступило объяснение о том, что ведется подготовка документов для получения им статуса авторизованного торгового посредника Apple в России.

В связи с выявленным фактом продолжения нарушения ИП <...> рекламного законодательства, изложенным в заявлении, поступившим в июле 2013 года в антимонопольный орган, Челябинское УФАС России дважды по почте направляло ИП <...> запрос о том, присвоен ли магазину «iTech» по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, д. 50, либо его владельцу статус авторизованного торгового посредника Apple в России. Согласно почтовым уведомлениям запросы получены 31.07.2013 лично <...> и 12.08.2013 лицом по фамилии <...>. Копия запроса также была вручена специалистами Челябинского УФАС России продавцу магазина «iTech» <...>. Однако запрошенные Челябинским УФАС России сведения ИП <...> не представил.

Рассмотрение материалов дела позволяет Комиссии прийти к следующим выводам.

В июле 2013 в городе Челябинске по адресу: пр. Ленина, дом 50 размещалась наружная реклама с использованием рекламной конструкции, на которой присутствовали сведения: «Authorised Reseller...iTech...» с изображением надкушенного яблока, а также четырех изображений техники в виде их контуров.

Рекламодателем указанной рекламы является ИП <...> у которого отсутствует разрешение компании Apple на использование данного товарного знака.

В соответствии с пунктом 3 статьи 1484 Гражданского Кодекса Российской Федерации никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для

индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Согласно пункту 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.

Присутствие на рекламной конструкции по адресу: город Челябинск., пр. Ленина, д. 50, товарного знака Apple создает впечатление, что ИП <...> обладает исключительными правами на средства индивидуализации компании Apple, что не соответствует действительности и противоречит пункту 7 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 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 условии применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы и сроках годности товара.

Сведения «Authorised Reseller» (авторизованный торговый посредник) создают впечатление, что ИП <...> является авторизованным дистрибьютером компании Apple в России по продаже техники с товарным знаком Apple. В действительности ИП <...> не является дистрибьютером компании Apple в России.

Так, на официальном сайте компании Apple <http://www.apple.com/ru/buy> присутствует перечень авторизованных торговых посредников на территории разных стран, в том числе России. В данном перечне ИП <...> отсутствует.

Таким образом, реализацию товаров в магазине осуществляет ИП <...>, которому не присвоен статус Apple Authorised Reseller – авторизованный торговый посредник компании Apple в России, в связи с чем присутствующие в рекламе сведения «Authorised Reseller» нарушают пункт 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 1 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе не допускается использование иностранных слов и выражений, которые могут привести к искажению смысла информации.

Указание в рекламе сведений на иностранном языке как «Authorised Reseller» противоречит пункту 1 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение требований пункта 7 и пункта 20 части 3 статьи 5, пункта 1 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ответственность рекламодателя.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект

рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем указанной рекламы является индивидуальный предприниматель <...> как лицо, осуществляющее торговую деятельность в магазине по адресу: г. Челябинск, ул. Ленина, дом 50, и разместившее рекламу, в которой присутствуют сведения: «Authorised Reseller» и используется товарный знак Apple.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, размещенную ИП <...> в городе Челябинске по адресу: пр. Ленина, дом 50, в которой присутствуют сведения «Authorised Reseller...iTech...» и используется товарный знак Apple в виде стилизованного изображения надкушенного яблока, поскольку в ней нарушены требования пункта 7 и пункта 2 части 3 статьи 5, пункта 1 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ИП <...>

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

Решение изготовлено в полном объеме 2 декабря 2013 года.

Председатель Комиссии

Л.Н. Галичина

Члены Комиссии

Н.В.Соболь

И.П. Баранова