

Резолютивная часть решения оглашена «19» декабря 2011 г.

В полном объеме решение изготовлено «22» декабря 2011 г.

Комиссия Воронежского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <...>,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 409-81р по признакам нарушения Закрытым акционерным обществом «Мастер ФА» (394018, г. Воронеж, ул. Средне-Московская, д. 6-а, ИНН 3662012170 ОГРН 1023601608887) (далее – ЗАО «Мастер ФА») и Обществом с ограниченной ответственностью «СКС-Лада» (394075, г. Воронеж, с. Подгорное, ул. Пугачева, д. 84-а, ИНН 3662085523 ОГРН 1043600007285) (далее – ООО «СКС-Лада») требований пунктов 2, 7 части 3 статьи 5 Федерального Закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), в отсутствие представителя АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» (письменное ходатайство от 16.12.2011 исх. № ОД-6561), в присутствии: законного представителя ЗАО «Мастер ФА» - <...>, представителей ЗАО «Мастер ФА» - <...> и <...>, законного представителя ООО «СКС-Лада» - <...>, представителей ООО «СКС-Лада» - <...> и <...>, **установила:**

08.12.2011 в Воронежское УФАС России поступило заявление Автономной некоммерческой организации «Организационный комитет XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи» (119017, г. Москва, ул. Большая Ордынка, д. 40/3) (далее - АНО «Оргкомитет «Сочи 2014»)) исх. № ОД-5636 о незаконном использовании олимпийской символики в деятельности ООО «СКС-Лада», а именно обозначения «Олимпиада» в наименовании проводимой акции «Лада-Олимпиада», правообладателем которого является Международный олимпийский комитет.

С 12.10.2011 по 30.10.2011 и с 01.11.2011 по 08.11.2011 в эфире телевизионного канала «ТНТ-Губерния» (35-ТВК г. Воронеж) транслировался видеоролик, содержащий следующую текстовую информацию: *«Воронеж на старте! Автоцентр СКС и радио Кекс FM объявляют проект года Лада-Олимпиада. Только с 6 по 28 октября обслуживайся в автосервисе СКС, собирай чеки, побеждай в финале и забирай автомобиль. Супер - акция, супер - приз – Лада Калина. Подробности акции в автоцентре СКС и на сайте Кекс врн точка ру».*

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», вышеуказанная информация является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования (акции «Лада-Олимпиада», Автоцентру СКС (ООО «СКС-Лада»), услугам, оказываемым Автоцентром СКС (ООО «СКС-Лада») и радиостанции «Кекс FM» (ЗАО «Мастер ФА»)), поддерживает интерес к ним и способствует продвижению на рынке (далее – рассматриваемая реклама №1).

С 05.10.2011 по 18.11.2011 в эфире радиостанции «Кекс FM» (диапазон 102,3 FM г. Воронеж) (ЗАО «Мастер ФА») транслировались ролики, содержащие текстовую информацию:

1. *«Воронеж на старте! Автоцентр СКС и радио Кекс FM объявляют проект года Лада-Олимпиада. Только с 6 по 28 октября обслуживайся в автосервисе СКС, собирай чеки, побеждай в финале и забирай автомобиль. Супер - акция, супер - приз – Лада Калина. Подробности акции в автоцентре СКС и на сайте Кекс врн точка ру».*

2. *«Воронеж на старте! Автоцентр СКС и радио Кекс FM объявляют проект года Лада-*

Олимпиада. Только с 6 по 20 ноября обслуживайся в автосервисе СКС, собирай чеки, побеждай в финале и забирай автомобиль. Супер - акция, супер - приз – Лада Калина. Подробности акции в автоцентре СКС и на сайте Кекс врн точка ру».

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», вышеуказанная информация является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования (акции «Лада-Олимпиада», Автоцентру СКС (ООО «СКС-Лада»), услугам, оказываемым Автоцентром СКС (ООО «СКС-Лада») и радиостанции «Кекс FM» (ЗАО «Мастер ФА»)), поддерживает интерес к ним и способствует продвижению на рынке (далее – рассматриваемая реклама №2).

10.11.2011 в ходе рассмотрения заявления АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» Воронежским УФАС России истребованы у ГУП Воронежской области «Студия «Губерния» сведения о распространении в эфире телевизионного канала «ТНТ-Губерния» (35-ТВК г. Воронеж) рекламы, содержащей информацию о проводимой акции «Лада-Олимпиада».

10.11.2011 в ходе рассмотрения заявления АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» Воронежским УФАС России истребованы у ЗАО «Мастер ФА» сведения о распространении в эфире радиостанции «Кекс FM» (диапазон 102,3 FM г. Воронеж) рекламы, содержащей информацию о проводимой акции «Лада-Олимпиада».

21.11.2011 ГУП Воронежской области «Студия «Губерния» предоставлены копии: договора № 7/Е от 19.01.2011, приложения № 1 к договору № 7/Е от 19.01.2011 (медиа-планы), актов № 1119 от 31.10.2011 и № 1207 от 08.11.2011, эфирные справки б/н от 31.10.2011 и б/н от 08.11.2011, компакт-диск с рассматриваемой рекламой № 1.

22.11.2011 ЗАО «Мастер ФА» предоставлены оригинал-макеты флэш-банера, размещенного на сайте «Кекс FM, Воронеж», тексты рекламных материалов (аудио-роликов), компакт-диск с рассматриваемой рекламой №2, копии: договора № 273 от 06.06.2011, дополнительного соглашения №1 от 27.09.2011 к договору № 273 от 06.06.2011, медиаплана размещений за период с 05.10.2011 по 18.11.2011, счета № Е-0464 от 27.09.2011, акта № 0595 от 18.11.2011 к счету № Е-0464 от 27.09.2011.

08.12.2011 Воронежским УФАС России возбуждено дело № 409-81р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ЗАО «Мастер ФА» и ООО «СКС-Лада», у которых истребована необходимая информация (сведения) по факту размещения рассматриваемой рекламы.

Рассмотрение дела назначено на 11 часов 00 минут 19 декабря 2011 года.

19.12.2011 ЗАО «Мастер ФА» предоставлены копии учредительных документов и письменные объяснения б/н от 19.12.2011, ООО «СКС-Лада» также предоставлены копии учредительных документов и письменные объяснения б/н от 19.12.2011.

В тот же день перед рассмотрением дела от заявителя поступило письменное ходатайство (от 16.12.2011 исх. № ОД-6561) о рассмотрении дела № 409-81р в отсутствие представителя АНО «Оргкомитет «Сочи 2014», в связи с большой загруженностью его сотрудников.

Представители ЗАО «Мастер ФА» и ООО «СКС-Лада» не возражали против удовлетворения заявленного АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» письменного ходатайства.

19.12.2011 Комиссия удовлетворила письменное ходатайство АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» и рассмотрела дело № 409-81р от 16.12.2011 исх. № ОД-6561 в отсутствие представителя заявителя.

В ходе рассмотрения дела № 409-81р, представитель ЗАО «Мастер ФА» <...> пояснил, что согласно договору от 06.06.2011 № 273, Общество приняло на себя

обязательство по проведению рекламных кампаний ООО «СКС-Лада» в эфире радиостанций «Европа Плюс Воронеж», «Кекс ФМ, Воронеж» и других средствах массовой информации. Как указал представитель ЗАО «Мастер ФА» <...>, в целях исполнения указанных обязательств перед рекламодателем, Общество разместило рекламные материалы, предоставленные ООО «СКС-Лада», радиоролик в эфире радиостанции «Кекс ФМ, Воронеж» с 05.10.2011 по 18.11.2011, а также видеоролик в эфире телевизионного канала «ТНТ-Губерния» (35-ТВК г. Воронеж), в соответствии с содержанием которых заказчик - ООО «СКС-Лада» проводит супер - акцию под названием «Лада - Олимпиада» по розыгрышу приза - автомобиля Лада-Калина.

Представитель ЗАО «Мастер ФА» <...> считает, что в действиях Общества отсутствуют признаки нарушения законодательства РФ о рекламе так как, размещая рекламные материалы ООО «СКС-Лада», ЗАО «Мастер ФА» не осуществляло каких-либо действий для возникновения у потребителя (покупателя) неоправданных ассоциаций о принадлежности (причастности) рекламодателя или рекламораспространителя к Олимпийским или Паралимпийским играм, а также о наличии взаимоотношений с уполномоченными организациями.

По мнению представителя ЗАО «Мастер ФА» <...>, Общество не имело отношения к проводимой ООО «СКС-Лада» акции, не являлось ее организатором, а разместило видеоролик в эфире телевизионного канала «ТНТ-Губерния» (35-ТВК г. Воронеж) в рамках исполнения взятых на себя обязательств по договору от 06.06.2011 № 273 с ООО «СКС-Лада». Представитель ЗАО «Мастер ФА» <...> считает, что ЗАО «Мастер ФА» в отношении с телевизионным каналом «ТНТ-Губерния» является рекламодателем, но ЗАО «Мастер ФА» осуществляло действия по проведению рекламной кампании ООО «СКС-Лада».

Представитель ЗАО «Мастер ФА» <...> пояснил, что реклама с использованием олимпийской символики в виде наименования «Олимпиада» направлена на привлечение интереса к товарам и услугам ООО «СКС-Лада», при этом ЗАО «Мастер ФА», размещая рекламу в эфире телевизионного канала «ТНТ-Губерния» (35-ТВК г. Воронеж) никаких своих товаров и услуг не продвигало, какой-либо выгоды не извлекало.

Представитель ООО «СКС-Лада» <...> пояснил, что в сентябре 2011 года представитель ЗАО «Мастер ФА» <...> обратилась с предложением провести акцию по рекламе автоцентра ООО «СКС-Лада» и новой радиостанции «Кекс ФМ, Воронеж», победителю акции предлагалось вручить приз – автомобиль. Как указал представитель ООО «СКС-Лада» <...>, Общество с указанным выше предложением согласилось.

Представитель ООО «СКС-Лада» <...> также пояснил, что Общество не является рекламодателем рассматриваемой рекламы № 2, так как оригинал-макет рассматриваемой рекламы № 2 Обществом не утверждался, дополнительное соглашение №1 от 27.09.2011 к договору № 273 от 06.06.2011, медиаплан размещений за период с 05.10.2011 по 18.11.2011 и акт № 0595 от 18.11.2011 приема – сдачи выполненных работ по договору № 273 от 06.06.2011 не подписывались. По мнению представителя ООО «СКС-Лада» <...>, ЗАО «Мастер ФА» самостоятельно разрабатывало макет рассматриваемой рекламы № 1 и № 2.

Ознакомившись с материалами дела, оценив доводы лиц участвующих в деле, Комиссия считает рассматриваемую рекламу ненадлежащей по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации, правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной

деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Согласно части 1 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 указанной статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

В соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе.

Согласно части 1 статьи 7 Федерального закона от 01.12.2007 № 310-ФЗ «Об организации и о проведении XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи, развитии города Сочи как горноклиматического курорта и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», под олимпийской символикой понимаются наименования "Олимпийский" (далее – Закон об организации Олимпийских игр), "Олимпиада", "Сочи 2014", "Olympic", "Olympian", "Olympiad", "Olympic Winter Games", "Olympic Games", "Sochi 2014" и образованные на их основе слова и словосочетания, олимпийские символ, огонь, факел, флаг, гимн, девиз, а также эмблемы, символы и сходные с ними обозначения Олимпийских игр и олимпийских игр, предшествующих им и следующих за ними. Под паралимпийской символикой понимаются наименования "Паралимпийский", "Паралимпиада", "Paralympic", "Paralympian", "Paralympiad", "Paralympic Winter Games", "Paralympic Games" и образованные на их основе слова и словосочетания, паралимпийские символ, флаг, гимн, девиз, а также эмблемы, символы и сходные с ними обозначения Паралимпийских игр и паралимпийских игр, предшествующих им и следующих за ними. К олимпийской символике и паралимпийской символике относятся также произведения изобразительного искусства, музыкальные, литературные и иные произведения, содержащие олимпийскую символику и (или) паралимпийскую символику или ее элементы и предназначенные для обозначения Олимпийских игр и Паралимпийских игр, а также олимпийских игр и паралимпийских игр, предшествующих им и следующих за ними.

В соответствии с частью 2 статьи 7 Закона об организации Олимпийских игр, использование олимпийской символики и (или) паралимпийской символики, в том числе для обозначения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг (в фирменных наименованиях, коммерческих обозначениях, товарных знаках, знаках обслуживания, наименованиях мест происхождения товаров), в составе доменных имен и иным способом, если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к Олимпийским играм и Паралимпийским играм, допускается только при условии заключения соответствующего договора с Международным олимпийским комитетом и (или) Международным паралимпийским комитетом или уполномоченными ими организациями.

Как указано в заявлении АНО «Оргкомитет «Сочи 2014», ни Международный комитет, ни АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» не заключали с ООО «СКС-Лада» и ЗАО «Мастер ФА» лицензионные договоры на использование товарного знака

(олимпийской символики в виде наименования "Олимпиада"), введение его в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также иным способом не выражали свое согласие на его использование.

Согласно статьи 4 ФЗ «О рекламе», законодательство Российской Федерации о рекламе состоит из указанного Федерального закона. Отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения рекламы могут регулироваться также принятыми в соответствии с указанным Федеральным законом иными федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации.

Тем самым, отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения рекламы регулируются, в том числе, статьями 6 и 7 Закона об организации Олимпийских игр.

В силу пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения, в том числе, 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.

В соответствии с частью 3 статьи 6 Закона об организации Олимпийских игр, реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о причастности рекламодателя к Олимпийским играм и Паралимпийским играм, в том числе в качестве спонсора, а также об одобрении Международным олимпийским комитетом, Международным паралимпийским комитетом, Олимпийским комитетом России, Паралимпийским комитетом России, Оргкомитетом "Сочи 2014" потребительских свойств рекламируемых товаров (работ, услуг), признается недостоверной.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что оригинал-макет рассматриваемой рекламы № 2 ООО «СКС-Лада» не утверждался, дополнительное соглашение № 1 от 27.09.2011 к договору № 273 от 06.06.2011, медиаплан размещений за период с 05.10.2011 по 18.11.2011 и акт № 0595 от 18.11.2011 приема – сдачи выполненных работ по договору № 273 от 06.06.2011 Обществом не подписывался, в связи с чем, дело, возбужденное в отношении ООО «СКС-Лада» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, подлежит прекращению.

Использование ЗАО «Мастер ФА» в рассматриваемой рекламе № 1 и № 2 олимпийской символики в виде наименования "Олимпиада" формирует у потребителей рекламы не соответствующее действительности представление о причастности/принадлежности радиостанции «Кекс FM» (ООО ЗАО «Мастер ФА») к проводимым Олимпийским играм и Паралимпийским играм, что не допускается пунктом 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В силу пункта 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения, в том числе, об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара.

Нарушение пункта 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» усматривается в распространении с 12.10.2011 по 30.10.2011 и с 01.11.2011 по 08.11.2011 в эфире телевизионного канала «ТНТ-Губерния» (35-ТВК г. Воронеж) рассматриваемой рекламы №1, содержащей несоответствующие действительности сведения об

исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности, в частности, на использование олимпийской символики в виде наименования "Олимпиада", что не допускается.

Нарушение пункта 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» усматривается в распространении с 05.10.2011 по 18.11.2011 в эфире радиостанции «Кекс FM» (диапазон 102,3 FM г. Воронеж) рассматриваемой рекламы № 2, содержащей несоответствующие действительности сведения об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности, в частности, на использование олимпийской символики в виде наименования "Олимпиада", что не допускается.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе», ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Анализ имеющихся материалов дела № 409-81р свидетельствует о том, что ЗАО «Мастер ФА» является рекламоделем рассматриваемой рекламы № 1 и № 2.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, в том числе, пунктов 2 и 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

На основании изложенного, рекламоделем – ЗАО «Мастер ФА» допущены нарушения пунктов 2 и 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», выраженные в незаконном использовании в рассматриваемой рекламе № 1 и № 2 олимпийской символики в виде наименования "Олимпиада", что не допускается.

Комиссия находит основания для выдачи ЗАО «Мастер ФА» предписаний о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия, **решила:**

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Воронеж на старте! Автоцентр СКС и радио Кекс FM объявляют проект года Лада-Олимпиада. Только с 6 по 28 октября обслуживайся в автосервисе СКС, собирай чеки, побеждай в финале и забирай автомобиль. Супер - акция, супер - приз – Лада Калина. Подробности акции в автоцентре СКС и на сайте Кекс врн точка ру», распространенной с 12.10.2011 по 30.10.2011 и с 01.11.2011 по 08.11.2011 на телевизионном канале «ТНТ-Губерния» (35-ТВК г. Воронеж), поскольку в ней нарушены требования пунктов 2 и 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать Закрытому акционерному обществу «Мастер ФА» (394018, г. Воронеж, ул. Средне-Московская, д. 6-а, ИНН 3662012170 ОГРН 1023601608887) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Признать ненадлежащей рекламу: «Воронеж на старте! Автоцентр СКС и радио Кекс FM объявляют проект года Лада-Олимпиада. Только с 6 по 28 октября обслуживайся в автосервисе СКС, собирай чеки, побеждай в финале и забирай автомобиль. Супер - акция, супер - приз – Лада Калина. Подробности акции в автоцентре СКС и на сайте Кекс врн точка ру», «Воронеж на старте! Автоцентр СКС и радио Кекс FM объявляют проект года Лада-Олимпиада. Только с 6 по 20 ноября обслуживайся в автосервисе СКС, собирай чеки, побеждай в финале и забирай автомобиль. Супер - акция, супер - приз – Лада Калина. Подробности акции в автоцентре СКС и на сайте Кекс врн точка ру», распространенной с 05.10.2011 по

18.11.2011 в эфире радиостанции «Кекс FM» (диапазон 102,3 FM г. Воронеж) (ЗАО «Мастер ФА»), поскольку в ней нарушены требования пунктов 2 и 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

4. Выдать Закрытому акционерному обществу «Мастер ФА» (394018, г. Воронеж, ул. Средне-Московская, д. 6-а, ИНН 3662012170 ОГРН 1023601608887) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

5. Производство по делу № 409-81р в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СКС-Лада» (394075, г. Воронеж, с. Подгорное, ул. Пугачева, д. 84-а, ИНН 3662085523 ОГРН 1043600007285) прекратить в связи с отсутствием в его действиях нарушения пунктов 2 и 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии