

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/47-2013

18 июня 2013 года

г. Омск

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

председатель Комиссии – Шмакова Т.П., заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии:

Морозов А.А. – начальник отдела рекламы,

Ланшаков С.М. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

Цынгалова Е.А. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

Невойт Е.А. – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 06-10.1/47-2013 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в сети Интернет рекламы, содержащей признаки нарушения требований пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Торговая компания «Лидер» (далее - ООО «ТК «Лидер», Общество) (ОГРН 1095543020320, ИНН 5501219265, местонахождение: 644077, г. Омск, пр. Мира, 84) в лице представителя – <.....> (доверенность от 01.01.2013 № 1-1-1-13),

в присутствии представителей:

ОАО «Газпром нефть» - <.....> (доверенность от 28.03.2013,

ОАО «Газпромнефть-Омск» - <.....> (доверенность от 23.12.2013 № 173-Д),

в отсутствие представителей ОАО АНК «Башнефть», ОАО «Сибтранснефтепродукт», ОАО «ТАИФ-НК», ЗАО «Богандинский НПЗ», извещенных надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

1. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области из Федеральной антимонопольной службы России поступило заявление ОАО «Газпром нефть» (далее также заявитель) по факту распространения на интернет-сайте www.lidergsm.ru рекламной информации, в которой, в частности указано дословно следующее:

«ООО «Торговая компания «Лидер» специализируется на мелко и крупно оптовой реализации ГСМ (горюче-смазочных материалов). Мы молодая, динамично развивающаяся компания. Рынок ГСМ представляют различные производители – наши партнеры: ОАО «Газпромнефть» и ОАО «Газпромнефть-Омск», ОАО «Сибтранснефтепродукт», ОАО «ТАИФ-НК», ЗАО «Богандинский НПЗ» и т.д., что безусловно является показателем качества и надежности сотрудничества с нами....С нами Вы можете купить ГСМ оптом от омских и других производителей. Поставки осуществляются непосредственно от производителей ГСМ в любые города и страны. Юристы нашей компании обеспечат грамотное сопровождение сделки. Мы направлены на максимально выгодные и комфортные условия сотрудничества».

При этом, по мнению заявителя, информация о партнерских отношениях ООО «Торговая компания «Лидер» с ОАО «Газпром нефть» и ОАО «Газпромнефть-Омск» не соответствует действительности и нарушает общие требования Федерального закона «О рекламе» в части добросовестности и достоверности.

Кроме того, заявителем указано, что без его разрешения в рекламе Общества использованы зарегистрированные ОАО «Газпром нефть» товарные знаки.

На заседании Комиссии представитель заявителя поддержала данные доводы.

2. ООО «ТК «Лидер» были представлены письменные пояснения от 15.03.2013 № 1-15-3-13, из которых следует, что заявитель неправильно применяет термин «партнер», при этом позиция Общества обосновывается дословно нижеизложенным:

«Согласно толковых словарей значение слова партнер буквально следующее:

ПАРТНЕР, а.м. (фр. partenaire) 1. одуш. Участник игры с кем-н. (в карты, в спорте и т.п.), а также вообще участник какой-н. совместной деятельности. Партнеры согласились на ничью. Партнерше-женщина-п. 2. Страна-участница какого-н. союза, блока, соглашения. Торговые партнеры России. Партнерский-характерезующий отношения партнеров.

Яндекс. Словари. Толковый словарь иноязычных слов, 2004.

Таким образом, согласно буквального значения толковых словарей под партнером понимается участник какой-нибудь совместной деятельности.

Наше предприятие с 2011 г. Приобретает нефтепродукты, производимые ОАО «Газпром нефть» через ее «дочку» - ОАО «Газпромнефть-Омск».

Таким образом ОАО «Газпром нефть» продает нашему предприятию через свою структуру – ОАО «Газпромнефть-Омск» нефтепродукты вместе с паспортами качества и является нашим партнером по бизнесу, нравится это или нет

представителю ОАО «Газпром нефть» <>.

Наше предприятие приобретает нефтепродукты производства ОАО «Газпром нефть», которые произведены на ОАО «Газпромнефть-Омск» и поставлены нашему предприятию официально, легально, из чего следует, что ОАО «Газпром нефть» является именно партнером в нашей деятельности и поставляет нашему предприятию (через посредников) нефтепродукты.

После того, как ОАО «Газпром нефть» официально (легально), через свое дочернее предприятие – ОАО «Газпромнефть-Омск» реализовало и поставило нашему предприятию ГСМ своего производства, с этого момента ОАО «Газпром нефть» приобрело статус партнера нашего предприятия по буквальному смыслу этого слова.

Наше предприятие с 2011 года официально перепродает ГСМ производства ОАО «Газпром нефть», а следовательно ОАО «Газпром нефть» является именно партнером нашего предприятия согласно значения этого слова, которое ему придают официальные источники-словари».

На заседании Комиссии представитель ООО «ТК «Лидер» поддержала данные пояснения.

3. В рамках подготовки к рассмотрению настоящего дела, Омским УФАС России были направлены соответствующие запросы в адреса юридических лиц, упомянутых в рекламе Общества, а именно: ОАО «Газпромнефть-Омск» (исх. № 06-3371 от 27.05.2013), ОАО АНК «Башнефть» (исх. № 06-2060 от 01.04.2013), ОАО «Сибтранснефтепродукт» (исх. № 06-2555 от 23.04.2013), ОАО «ТАИФ-НК» (исх. № 06-2556 от 23.04.2013), ЗАО «Богандинский НПЗ» (исх. № 06-2557 от 23.04.2013).

Данными юридическими лицами были представлены письменные пояснения:

1) из пояснений ОАО «Сибтранснефтепродукт» от 13.06.2013 № 1-02/4467 (вх. № 4343 от 13.05.2013, вх. № 5824 от 18.06.2013) следует, что «между ОАО «Сибтранснефтепродукт» и ООО «Торговая компания «Лидер» был заключен договор № 11/681 об оказании услуг по хранению и наливу нефтепродуктов на 2011 год. Однако каких-либо товарно-транспортных и финансово-хозяйственных операций по данному договору не осуществлялось. В 2012-2013 годах договоры об оказании услуг по хранению и наливу нефтепродуктов с ООО «Торговая компания «Лидер» не заключались. Какой-либо иной совместной деятельности (деловой, торговой) ОАО «Сибтранснефтепродукт» с ООО «Торговая компания «Лидер» не велось. Таким образом, размещенная в сети интернет ООО «Торговая компания «Лидер» информация о том, что «ОАО «Сибтранснефтепродукт» является его партнером по поставке ГСМ, что, безусловно является показателем качества и надежности сотрудничества с данной организацией», содержит признаки недобросовестной и недостоверной рекламы...»;

2) в пояснениях ОАО «ТАИФ-НК» от 17.06.2013 № 6281/70 (вх. № 4535 от 16.05.2013 и № 5808ф от 17.06.2013) указано, что ранее между ОАО «ТАИФ-НК» и Обществом был заключен договор поставки нефтепродуктов от 02.12.2011 № 004-1478/11, однако отгрузка по указанному договору не производилась. В настоящее время ОАО «ТАИФ-НК» с ООО «Торговая компания «Лидер» взаимоотношений не имеет;

3) ООО «Богандинский НПЗ» письмами от 13.06.2013 № 78 и от 07.05.2013 № 64 (вх. № 5086 от 29.05.2013 и № 5756э от 14.06.2013) проинформировало о том, что какие-либо договоры ООО «Богандинский НПЗ» с Обществом не заключало, совместная деятельность не осуществлялась;

4) из пояснений ОАО «АНК «Башнефть» от 05.06.2013 № 01-12-06/08349 (вх. № 5553 от 10.06.2013) следует, что «..в связи с отсутствием договоров на поставки нефтепродуктов, лицензионного договора либо пользовательского соглашения на право использование фирменного обозначения (логотипа, товарного знака) ОАО «АНК «Башнефть», считаем использование ООО «Торговая компания «Лидер» фирменного обозначения (логотипа, товарного знака) ОАО «АНК «Башнефть» неправомерным»;

5) ОАО «Газпромнефть-Омск» в письме от 13.06.2013 № 20-05/13-1 (вх. № 5733 от 14.06.2013) указало, что «ООО "ТК "Лидер" осуществляет распространение в сети интернет (www.liderqsm.ru) информации, не соответствующей действительности, а именно, утверждает, что у ООО "ТК "Лидер" имеются партнерские отношений с нашей организацией.

При этом в настоящее время у Заявителя отсутствуют договорные отношения с ООО «ТК «Лидер», топливо производства Омского НПЗ в адрес ООО «ТК «Лидер» не отпускается. Соответственно, ООО «ТК «Лидер» не вправе сопровождать реализуемую продукцию сертификатами и паспортами качества «Газпромнефть-Омск», а также утверждать, что технические характеристики предлагаемых к продаже ГСМ соответствуют характеристикам топлива производства Омского НПЗ (<http://liderqsm.ru/production.html>).

ОАО «Газпромнефть-Омск» не может и не имеет намерения гарантировать качество предлагаемых ООО «ТК «Лидер» к продаже продуктов. Таким образом, потребители, в случае получения от ООО «ТК «Лидер» некачественного продукта будут введены в заблуждение относительно производителя продукта, что может повлечь сокращение спроса на товар, реализуемый ОАО «Газпромнефть-Омск» и нанесение ущерба деловой репутации Заявителя.

Таким образом, действия ООО «ТК «Лидер» являются недостоверной рекламой общества в части утверждения о наличии партнерских отношений с ОАО «Газпромнефть-Омск», поскольку указанная реклама нарушает требования п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе», т.к. партнерские отношения общества с ОАО «Газпромнефть-Омск» отсутствуют».

Таким образом, из заявления ОАО «Газпромнефть», пояснений ОАО «Газпромнефть-Омск», ОАО АНК «Башнефть», ОАО «Сибтранснефтепродукт», ОАО «ТАИФ-НК», ЗАО «Богандинский НПЗ» следует, что какие-либо договоры о совместной деятельности с ООО «Торговая компания «Лидер» не заключались, совместная деятельность не велась.

4. По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно пункту 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»

недостовойной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или продавце товара.

Как указано в пункте 2 постановления Президиума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58, при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

Общепотребительное слово «партнер» означает «*участник какой-нибудь совместной деятельности (деловой, торговой)*» (С.И.Ожегов и Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений/Российская академия наук. Институт русского языка им.В.В. Виноградова. – 4-е изд., дополненное. – М. «А ТЕМП», 2004. – 944 стр.).

В частности, по определению, данному в статье 1041 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели.

Таким образом, распространяемая Обществом информация о том, что оно является «партнером» ОАО «Газпром нефть», ОАО «Газпромнефть-Омск», ОАО «АНК «Башнефть», ОАО «Сибтранснефтепродукт», ОАО «ТАИФ-НК», ЗАО «Богандинский НПЗ», а также размещение товарных знаков ОАО «Газпромнефть» и ОАО АНК «Башнефть» в разделе партнеры (<http://liderqsm.ru/partner.html>) воспринимается потребителями рекламы (возможными клиентами Общества) как утверждение о том, что указанное партнерство «...безусловно является показателем качества и надежности сотрудничества с нами...».

При рассмотрении дела № 06-10.1/47-2013, Комиссия Омского УФАС России согласилась с доводом ОАО «Газпромнефть-Омск» о том, что «*Потребители товаров имеют право на обеспечение права на достоверную информацию о товарах и услугах, их изготовителях и продавцах, и соответственно отношения, возникающие между потребителями и изготовителями, исполнителями, импортерами, продавцами таких товаров, не должны основываться на заблуждениях и обмане потребителей*».

В силу части 3 статьи 1484 ГК РФ 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.

В силу части 1 статьи 1229 ГК РФ использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет

ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Исходя из смысла статьи 3 Федерального закона «О рекламе», реклама имеет побудительный характер, то есть стимулирует интерес потребителей к объекту рекламирования в целях продвижения товаров, услуг на рынке. Использование Обществом в своей рекламе недостоверных сведений о партнерстве с крупными поставщиками нефтепродуктов, а также средств индивидуализации этих «партнеров» (фирменных наименований и товарных знаков ОАО «Газпромнефть» и ОАО «АНК «Башнефть») ставит ООО «Торговая компания «Лидер» в более выгодное положение и дает ему необоснованные преимущества перед другими субъектами, действующими на том же товарном рынке оптовой реализации нефтепродуктов и соблюдающими требования к достоверности и добросовестности распространяемой рекламной информации.

Учитывая положения Гражданского кодекса Российской Федерации, а также требования пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о том, что использование Обществом в своей рекламной информации недостоверных сведений, а также незаконное использование средств индивидуализации (фирменных наименований и товарных знаков ОАО «Газпромнефть» и ОАО «АНК «Башнефть») создает у потребителя рекламы неверное (не соответствующее действительности) представление об ООО «Торговая компания «Лидер».

При рассмотрении дела № 06-10.1/47-2013 Обществом не представлено каких-либо пояснений и доказательств, свидетельствующих о наличии совместной деятельности или иных партнерских отношений ООО «Торговая компания «Лидер» и ОАО «Газпромнефть», ОАО «Газпромнефть-Омск», ОАО «АНК «Башнефть», ОАО «Сибтранснефтепродукт», ОАО «ТАИФ-НК», ЗАО «Богандинский НПЗ», а также каких-либо договоров либо соглашений, позволяющих использовать в своей деятельности фирменные наименования «партнеров» и товарных знаков ОАО «Газпром нефть» и ОАО «АНК «Башнефть».

Исследовав материалы дела, заслушав объяснения сторон, 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 рекламу ООО «Торговая компания «Лидер», размещенную на интернет-сайте www.lidergsm.ru, содержащую сведения о партнерских отношениях с ОАО «Газпромнефть», ОАО «Газпромнефть-Омск», ОАО «АНК «Башнефть», ОАО «Сибтранснефтепродукт», ОАО «ТАИФ-НК», ЗАО «Богандинский НПЗ» не соответствующей действительности и нарушающей требования пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Торговая компания «Лидер» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «Торговая компания «Лидер» по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/47-2013

18 июня 2013 года

г. Омск

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

председатель Комиссии – Шмакова Т.П., заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии:

Цынгалова Е.А. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

Ланшаков С.М. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

Невойт Е.А. – специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 18.06.2013 по делу № 06-10.1/47-2013 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной ООО «Торговая компания «Лидер» в сети Интернет (сайте www.lidergsm.ru), содержащей признаки нарушения требований пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

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, пунктом 3.56.1 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Торговая компания «Лидер» (ОГРН 1095543020320, ИНН 5501219265, местонахождение: 644077, г. Омск, пр. Мира, 84) в срок **до 05 июля 2013 года** прекратить нарушение требований пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: до заключения соответствующих договоров, исключить из рекламы ООО «Торговая компания «Лидер», размещаемой на сайте www.lidergsm.ru, сведения о партнерских отношениях с ОАО «Газпром нефть», ОАО «Газпромнефть-Омск», ОАО АНК «Башнефть», ОАО «Сибтранснефтепродукт», ОАО «ТАИФ-НК», ЗАО «Богандинский НПЗ» и указания на результаты интеллектуальной деятельности или на средства индивидуализации юридических лиц и товаров (фирменные наименования и товарные знаки ОАО «Газпром нефть» и ОАО «АНК «Башнефть»).

2. ООО «Торговая компания «Лидер» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок **до 08 июля 2013 года**.