

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № АР-09-12 об административном

правонарушении

06.03.2012г.

г. Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Я, заместитель руководителя Башкортостанского УФАС России – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы <...>, рассмотрев материалы дела № Р-107-11, протокол и материалы дела № АР-09-12 об административном правонарушении в отношении юридического лица - ООО «Инвест Капитал»,

УСТАНОВИЛ:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (в ред. Федерального закона от 03.06.2011 № 115-ФЗ).

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 4.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 26.01.2011 №30) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

24.05.2011г. возбуждено дело №Р-107-11 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Инвест Капитал».

1. Реклама: «КАССА №1 за 15 минут Займы БЕЗ ЗАЛОГА 3000 рублей 4000 рублей 5000 рублей 246-88-88... Деньги на любой случай», размещенная на внешней стене здания по адресу: г. Уфа, ул. Рихарда Зорге, 40;

- реклама: «КАССА №1 Деньга на любой случай за 15 минут Займы без залога 3000 4000 5000 рублей 246-88-88», размещенная на внешней стене здания по адресу: г. Уфа, ул. Рихарда Зорге, 40;

- реклама: «Проспект Октября д.117 ул. Мингажева д.123 ул. Зорге д.40 ул. Ст.Кувыкина д.19А КАССА№1 ДЕНЬГИ на любой случай за 15 минут 246-88-88 Займы БЕЗ ЗАЛОГА 3000 4000 5000 рублей... », размещенная на рекламном буклете ООО «Инвест Капитал», распространяемая по городу Уфа, рекламодаделец и рекламораспространитель – ООО «Инвест Капитал» (г. Уфа, ул. Мингажева, 123) имеют признаки нарушения пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» в части того что:

- 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.

Ответственность за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе за нарушение требований, установленных пунктом 7 части 3 статьи 5, согласно статье 38 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» несет рекламодаделец.

По мнению заявителя ООО «Инвест Капитал» в своей деятельности использует словесное обозначение сходное до степени смешения как с товарным знаком, так и с коммерческим обозначением ОАО «Сбербанк России». По адресам: г.Уфа - Пр. Октября, д. 117, ул. Мингажева, д. 123, ул.Р.Зорге, д.40, ул. Ст.Кувыкина, Д.19А, данным ООО «Инвест Капитал» использованы фасадные вывески со словом «Касса», выполненные белым цветом на зеленом фоне, шрифтом похожим на ITC Benguiat Sberbank. Фирменный стиль ОАО «Сбербанк России» (белая надпись на зеленом фоне, оригинальный шрифт) и коммерческое обозначение («касса») использованы и в рекламном буклете ООО «Инвест Капитал». Согласно рекламе ООО «Инвест Капитал» занимается деятельностью схожей с деятельностью Банка, а именно оказанием финансовых услуг путем предоставления денежных средств с условием их возврата.

Согласно ч.7 ст.40 Налогового кодекса Российской Федерации однородными признаются товары, которые не являются идентичными, но имеют сходные характеристики и состоят из схожих компонентов, что позволяет им выполнять одни и те же функции и (или) быть коммерчески взаимозаменяемыми. Как ООО «Инвест Капитал», так и ОАО «Сбербанк России», расположены на одной территории - г.Уфа. ООО «Инвест Капитал» зарегистрировано 30.12.2010г. по адресу: г.Уфа, ул. Мингажева д.123 за ОГРН 1090280035218.

По мнению заявителя основную часть рекламы ООО «Инвест Капитал» занимает наименование «Касса № 1», что также является созвучным коммерческому обозначению структурных подразделений ОАО «Сбербанк России», занимающихся обслуживанием физических и юридических лиц-«касса». Законодательством не установлено, в какой форме и из каких обязательных частей должно состоять коммерческое обозначение, коммерческим обозначением может быть признана любая лексическая единица или их сочетание, определенно позволяющие индивидуализировать предприятие.

По мнению заявителя ООО «Инвест Капитал» использует в своей хозяйственной деятельности словесное обозначение «Касса», выполненное шрифтом, похожим на шрифт, используемый Банком в старом фирменном стиле, путем написания словесного обозначения белым цветом на зеленом фоне, схожее до степени смешения с товарным знаком и коммерческим обозначением, правообладателем которых является ОАО Сбербанк России, с целью получения неправомерных преимуществ в конкурентной борьбе за счет использования деловой репутации известной потребителям ОАО Сбербанк России. Указанное словесное обозначение ООО «Инвест Капитал» является обозначением, сходным до степени смешения с товарным знаком и коммерческим обозначением ОАО Сбербанк России, поскольку ассоциируется с ним в целом (общее зрительное впечатление, единая внешняя форма). У неограниченного круга лиц, ознакомившись с рекламой ООО «Инвест Капитал», может сложиться ложное впечатление о взаимосвязи рекламного продукта данного общества с деятельностью ОАО Сбербанк России. Использование ООО «Инвест Капитал» словесного обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком и коммерческим обозначением ОАО Сбербанк России наносит существенный вред деловой репутации, имиджу Банка, а также может причинить убытки ОАО Сбербанк России.

Согласно п. 14.4.2 Приказа Роспатента от 05.03.2003 N 32 "О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания" (Зарегистрировано в Минюсте РФ 25.03.2003 N 4322) обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Статьей 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности (Конвенция ратифицирована СССР 19 сентября 1968

года), установлено, что все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента, подлежат запрету.

В соответствии со ст. 1225 Гражданского кодекса РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг предприятий, которым предоставляется правовая охрана, являются в том числе фирменные наименования; товарные знаки и знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, коммерческие обозначения.

В силу статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьёй 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 статьи 1484 ГК РФ (на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации; при выполнении работ, оказании услуг; на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

В пункте 3 статьи 1484 ГК РФ указано, что 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 возникает вероятность смешения.

Согласно ст. 1538 ГК РФ юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

В соответствии с п. 2 ст. 1539 ГК РФ не 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.

Согласно п.6 ст. 1252 Гражданского кодекса РФ если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Исключительное право на коммерческое обозначение «Касса» ОАО «Сбербанк России» никому не передавал.

Согласно представленной заявителем информации ОАО «Сбербанк России» зарегистрирован как юридическое лицо 20.06.1991г. Центральным банком Российской Федерации, товарный знак зарегистрирован 03.06.1999г., коммерческое обозначение используется с даты регистрации в качестве юридического лица и по настоящее время. В свою очередь, ООО «Инвест Капитал» зарегистрировано как юридическое лицо только 29.10.2009г., то есть позже, чем ОАО «Сбербанк России». Таким образом, по мнению заявителя ОАО «Сбербанк России» имеет преимущество перед ООО «Инвест Капитал» в использовании средств индивидуализации как лицо, чьи исключительные права, как на товарный знак, так и на коммерческое обозначение возникли ранее.

2. Так же вышеуказанные рекламы имеют признаки нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», в части того что:

- не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение [потребители рекламы](#).

Ответственность за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе за нарушение требований, установленных части 7 статьи 5, согласно статье 38 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

По мнению заявителя, в данном случае в данных рекламах ООО «Инвест Капитал» отсутствует часть существенной информации об услуге займа - проценты по договору займа. В силу п.1ст.809 Гражданского кодекса РФ предполагается, что займодавец имеет право на получение с заемщика процентов.

3. Так же вышеуказанные рекламы имеют признаки нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», в части того что:

- реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

Ответственность за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе за нарушение требований, установленных части 1 статьи 28, согласно статье 38 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламодатель-распространитель.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" (далее - Закон о рекламе, ФЗ «О рекламе») под рекламой понимается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама (п.2 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В данном случае в данных рекламах ООО «Инвест Капитал» не указано наименование лица, оказывающего финансовые услуги.

16.06.2011г. на рассмотрении дела №Р-107-11 присутствовал представитель по доверенности (№01-2/18/Б338 от 08.11.2010г.) от Уральского банка ОАО «Сбербанка России» <...>, представитель по доверенности (б/н от 01.06.2011г.) от ООО «Инвест Капитал» <...> генеральный директор ООО «Инвест Капитал» <...> На рассмотрении дела №Р-107-11 ООО «Инвест Капитал» представил пояснения по делу №Р-107-11 (вх.№6976 от 16.06.2011г.) о том, что:

1. Поданное заявление основано на, не соответствующем действительности утверждении заявителя, о наличии у него исключительного права на коммерческое обозначение «касса». В соответствии со ст. 1539 ГК РФ правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения, в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории. Лексическая единица - «касса» являясь общеупотребимым термином, происходящим от латинского слова *castra* - ящик для хранения денег, имеет в соответствии с толковым словарем русского языка под ред. С.Ожегова и Большим Энциклопедическим Словарем - более 10 значений включая железнодорожные, театральные, пенсионные, полковые, похоронные, дворянские, социальные, вспомогательные и т.п. КАССА - 1. Ящик, шкаф для хранения денег и ценных бумаг. Несгораемая к. 2. Помещение, учреждение, в к-рых производится денежные операции. Сберегательная к. (прежнее название сберегательного банка). Железнодорожная к. (по продаже железнодорожных билетов). Театральная к. (по продаже театральные билеты). 3. Денежная наличность организации, учреждения. Проверить кассу. К. взаимопомощи (общественная кредитная организация). Фильм делает кассу (обеспечивает полный сбор; разг.). 4. Аппарат, на к-ром отпечатываются талоны с указанием полученной суммы, а также кабинка, место, где находится этот аппарат и кассир (во 2 знач.). Выбить чек в кассе. Уплатить в кассу. 5. Ящик с типографскими литерами для ручного набора (спец.). Наборная к. 11 прил. кассовый, -ая, -ое. Таким образом, очевидно, что само слово касса, не обладает достаточными различительными признаками, чтобы индивидуализировать ОАО «Сбербанк России». Наименование касса ассоциируется у потребителя с любым пунктом, где осуществляются те или иные платежи наличными денежными средствами, а не только с кредитными организациями и уж точно не с одной конкретно определённой заявителем.

2. Указывая в своем заявлении, что наименование «Касса №1» является созвучным коммерческому обозначению структурных подразделений ОАО «Сбербанк Россия», заявитель намеренно вводит в заблуждение ФАС. В

соответствии с размещенной на официальном сайте ОАО «Сбербанк России» структурные подразделения именуются как «Операционная касса №000/000». Данное обозначение структурного подразделения является устойчивой лексической единицей используемой сочетаниями со специфической нумерацией придающей ей дополнительные идентифицирующие признаки. Наименование «касса №1» не используется ОАО «Сбербанк России» для обозначения конкретного структурного подразделения. Таблички с указанием «касса» и порядковым номером являются свободно используемым обозначением помещения для осуществления денежных операций и используются всеми коммерческими организациями в соответствии с устоявшимися обычаями делового оборота. ООО «Инвест Капитал» не использует словесное обозначение сходное до степени смешения с товарным знаком или коммерческим обозначением ОАО «Сбербанк России».

Так же на рассмотрении дела №Р-107-11 ООО «Инвест Капитал» были представлены следующие документы (вх.№6976 от 16.06.2011г.): письмо (исх. №49 от 15.06.2011г.), выписка из ЕФРЮЛ от 20.05.2011г., устав ООО «Инвест Капитал» (2010г.), свидетельство о гос.регистрации юр.лица от 29.10.2009г., свидетельство о постановке на учет в налоговом органе от 29.10.2009г., договор аренды помещения №Р-10-03 от 13.12.2010г., договор аренды нежилого помещения от 25.12.2010г., приказ №1 от 12.01.2011г., платежное поручение №134, платежное поручение №263, платежное поручение №407, свидетельство на право размещения и эксплуатации средства информационного оформления №101-2011, свидетельство на право размещения и эксплуатации средства информационного оформления №158-2011, приложение к свидетельству №100-2011, приложение к свидетельству №102-2011, методические рекомендации по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство.

Так же на рассмотрении дела №Р-107-11 ОАО «Сбербанк России» были представлены следующие документы (вх.№6977 от 16.06.2011г.): копия счета-квитанции на оплату электроэнергии за Май 2011 с рекламой на обратной стороне (2 экземпляра).

30.06.2011г. от Уральского банка ОАО «Сбербанк России» поступили письменные объяснения (вх. № 7710 от 30.06.2011г.) о том, что в начале марта 2011г. сотрудниками Башкирского отделения № 8598 ОАО «Сбербанк России» установлено, что по адресу: РБ, г.Уфа, ул. Зорге,40 осуществляет коммерческую деятельность фирма ООО «Инвест Капитал». На вопрос где можно ознакомиться с рекламой общества, работниками ООО «Инвест Капитал» было указано на стол, где лежали рекламные буклеты. Работником банка был взят один из них. 04.04.2011г. под видом потенциального клиента сотрудники Башкирского отделения № 8598 ОАО «Сбербанк России» посетили офис ООО «Инвест Капитал» расположенный по адресу: РБ, г.Уфа, ул. Зорге,40. При общении с работниками указанного выше офиса от последних был так же получен рекламный буклет с указанием других офисов ООО «Инвест Капитал». Всего на территории г. Уфы функционирует 4(четыре) офиса ООО «Инвест Капитал»: РБ, г.Уфа, пр.Октября, 117; РБ, г.Уфа, ул. Мингажева, 123; РБ, г.Уфа, ул. Р.Зорге, 40; РБ, г.Уфа, ул. Ст. Кувыкина, 19а. Во всех офисах ООО «Инвест Капитал» рекламные буклеты «Кассы №1» находятся на столах где принимают потенциальных клиентов. Еще одним способом распространения информации о кредитовании населения ООО «Инвест Капитал» является размещение рекламы на оборотной стороне счетов - извещений, счетов - квитанций на оплату электроэнергии за май 2011г. От Уральского банка ОАО «Сбербанк России» поступили копии следующих документов: доверенность №01-2/18/Б335 от 08.11.2010г; рекламный буклет «Кассы №1».

30.06.2011г. представителем по доверенности (доверенность от 27.06.2011г.) от ООО "Инвест Капитал" <...>, были предоставлены копии следующих документов: (вх.№ 7711 от 30.06.2011г.) приказ (распоряжение) о приеме работника на работу №И0000000042 от 07.04.2011г; приказ №1 от 12.01.2011г; договор №29/03В на оказание услуг по размещению рекламно-информационных материалов от 29.03.2011г; договор №16 от 11.05.2011г; договор №85 от 24.04.2011г; договор №9/11 от 19.01.2011г; дополнительное соглашение №1 к договору №9/11 от 21.01.2011г; дополнительное соглашение №2 к договору от 26.01.2011г; дополнительное соглашение №3 к договору 9/11 от 10.02.2011г; дополнительное соглашение №4 к договору 9/11 от 14.02.2011г; дополнительное соглашение №5 к договору 9/11 от 17.02.2011г; дополнительное соглашение №6 к договору 9/11 от 28.02.2011г; дополнительное соглашение №7 к договору 9/11 от 02.03.2011г; дополнительное соглашение №8 к договору 9/11 от 28.02.2011г; договор на предоставление рекламных услуг № УП-0000010 от 02.02.2011г; договор №7/11 от 25.02.2011г; договор № 83 от 14.02.2011г; договор на оказание рекламных услуг от 14.03.2011г; договор № 395 от 22.03.2011г; договор № 149 от 27.05.2011г; договор № 114-ДА от 01.05.2011г; договор на размещение рекламно - информационных материалов от 21.04.2011г; договор об оказании рекламно - информационных услуг № 010-015/11 от 12.04.2011г; договор № б/н от 01.03.2011г; договор от 12.01.2011г; договор № 3077 от 15.01.2011г; макет рекламного модуля для утверждения на остановках и в магазинах «Матрица»; макет рекламного модуля для утверждения на скамейках; макет рекламного модуля для утверждения в лифтах; макет рекламного модуля для утверждения на квитанциях электроэнергии; макет рекламного модуля для утверждения щитов на остановках; макет рекламного модуля для утверждения в газете « Доброе утро; макет рекламного модуля «Кассы №1» в 1экз. 2 шт; фирменный стиль компании «Касса №1».

15.07.2011г. на рассмотрении дела №Р-107-11 присутствовал представитель по доверенности (№01-2/18/Б338 от 08.11.2010г.) от Уральского банка ОАО «Сбербанка России» <...>, представитель по доверенности (б/н от 14.07.2011г.) от ООО «Инвест Капитал» <...>

>., Представителем по доверенности от Уральского банка ОАО «Сбербанк России» <...>. были представлены следующие документы (вх.№8415 от 15.07.2011г.): руководство по фирменному стилю ОАО «Сбербанк России», корпоративный визуальный язык ОАО «Сбербанк России». Представителем по доверенности (б/н от 14.07.2011г.) от ООО «Инвест Капитал» <...>, были представлены объяснения (вх.№8414 от 15.07.2011г.) о том, что наружная реклама, расположенная на оформлении офисов в городе Уфа в данное время размещена с исправлениями в частности добавлено наименование юридического лица, условия оказания услуг и источник дополнительной информации. В данное время листовки не распространяются. Партия бракованных листовок уничтожена, что подтверждается актом об уничтожении. Реклама на счетах-уведомлениях о квартплате не распространяются, так как истек срок действия договора по их распространению. Касаясь рекламы фасада офисов изначально оформление задумывалось, как единое целое, где на входной двери было указание юридического лица, сейчас же мы дополнили каждый элемент оформления дополнительной информацией с указанием юридического лица и условиями оказания данных услуг. Так же <...>, представил следующие документы: уведомление от 15.04.2011г., приказ №16 от 15.04.2011г., акт об уничтожении рекламных листовок от 17.04.2011г., цветные фотографии фасада офиса в количестве 6 штук, клейка лента где прописано юр.лицо, условия оказания услуг и источник дополнительной информации.

Анализ представленных материалов дела №Р-107-11 показал, что согласно представленной ООО «Инвест Капитал» информации наружная реклама, расположенная при оформлении офисов в городе Уфе в настоящее время размещается с исправлениями (содержит наименование юридического лица, условия оказания услуги и имеет место ссыла на источники получения дополнительной информации) (фотографии прилагаются).

Так же анализ представленных материалов дела №Р-107-11 показал, что согласно представленной ООО «Инвест Капитал» информации вышеуказанные листовки на настоящий момент не распространяются. Партия бракованных листовок уничтожена, что подтверждается актом об уничтожении.

Так же анализ материалов дела №Р-107-11 показал, что согласно представленной ООО «Инвест Капитал» информации реклама на счетах-уведомлениях о квартплате в настоящее время не распространяется, так как истек срок действия договора по их распространению.

В ходе рассмотрения дела Комиссией принято решение направить запрос в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам на предмет истребования информации о том, является ли товарный знак «КАССА №1» сходным до степени смешения с товарным знаком и коммерческим обозначением ОАО «Сбербанк России». Определением о приостановлении производства по делу №Р-107-11 от 15.07.2011г. производство по делу №Р-107-11 приостановлено.

21.07.2011г. направлен запрос в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам на предмет истребования информации о том, является ли товарный знак «КАССА №1» сходным до степени смешения с товарным знаком и коммерческим обозначением ОАО «Сбербанк России».

14.09.2011г. в Управление поступил ответ на запрос (исх.№02/34-7090/41 от 06.09.2011г., вх.№11329 от 14.09.2011г.) от Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам. В связи с получением ответа на запрос от Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам определением о возобновлении рассмотрения дела №Р-107-11 от 22.09.2011г. дело №Р-107-11 возобновлено. Назначена дата 03.10.2011г.

03.10.2011г. на рассмотрении дела №Р-107-11 присутствовал представитель по доверенности от Уральского банка ОАО «Сбербанк России» <...> представитель по доверенности от ООО «Инвест Капитал» <...>.,

Согласно справке полученной 14.09.2011г. в сопровождении письма от Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (вх.№11329 от 14.09.2011г.) «в результате исследования установлено, что представленные обозначения «КАССА №1» и выявленные товарные знаки, включающие словесные элементы «СБЕРБАНК РОССИИ» и изобразительные элементы в виде круга с вырезом и соединенными под углом полосами, могут быть признаны не сходными до степени смешения, поскольку их словесные и изобразительные элементы не сходны. Вместе с тем, поскольку представленные буклет и макеты будут использоваться в отношении однородных кредитно-денежных услуг (информировать о производителе этих услуг) в стилевом решении и цветовом сочетании, сходном с оформлением операционных залов ОАО «Сбербанк России», представляется, что у части потребителей может сформироваться зрительное впечатление их сходства. В силу изложенного, установить степень сходства представленных обозначений между собой возможно только после проведения соответствующих социологических опросов потребителей». Содержание вышеуказанной справки оглашено на рассмотрении дела №Р-107-11 в присутствии представителя по доверенности от Уральского банка ОАО «Сбербанк России» <...>, представителя по доверенности от ООО «Инвест Капитал» <...>.,

03.10.2011г. вынесено определение о приостановлении производства по делу №Р-107-11 в отношении ООО «Инвест Капитал» в связи с необходимостью вынесения данного вопроса на заседание Экспертного Совета по применению законодательства РФ о рекламе.

Заседание Экспертного Совета по применению законодательства РФ о рекламе состоялось 30.11.2011г. На данном заседании Экспертного совета присутствовал представитель ООО «Инвест Капитал» <...>., а так же представитель заявителя ОАО «Сбербанк России» <...>.,

В связи с вынесением решения Экспертного Совета по применению законодательства РФ о рекламе по данному вопросу, основания для дальнейшего приостановления производства по делу отсутствуют. Определением о возобновлении рассмотрения дела №Р-107-11 от 14.12.2011г. производство по делу №Р-107-11 возобновлено. Назначена дата 28.12.2011г.

23.12.2011г. в управление поступило ходатайство с просьбой отложить рассмотрение дела №Р-107-11 в связи с тем, что на рассмотрение дела №Р-107-11 не может явиться представитель ООО «Инвест Капитал». Ходатайство удовлетворено.

10.01.2012г. на рассмотрении дела №Р-107-11 присутствовал представитель по доверенности (№01-2/18/5338 от 08.11.2010г.) от ОАО «Сбербанк России» <...>., представитель по доверенности (б/н от 10.01.2012г.) от ООО «Инвест Капитал» <...>.. На рассмотрении дела от ООО «Инвест Капитал» представлен отчет о проведении маркетингового исследования (вх.№171 от 10.01.2012г.).

Анализ материалов дела №Р-107-11 показал, что:

1. - реклама: «КАССА №1 за 15 минут Займы БЕЗ ЗАЛОГА 3000 рублей 4000 рублей 5000 рублей 246-88-88... Деньги на любой случай», размещенная на внешней стене здания по адресу: г. Уфа, ул. Рихарда Зорге, 40;

- реклама: «КАССА №1 Деньги на любой случай за 15 минут Займы без залога 3000 4000 5000 рублей 246-88-88», размещенная на внешней стене здания по адресу: г. Уфа, ул. Рихарда Зорге, 40;

- реклама: «Проспект Октября д.117 ул. Мингажева д.123 ул. Зорге д.40 ул. Ст.Кувыкина д.19А КАССА№1 ДЕНЬГИ на любой случай за 15 минут 246-88-88 Займы БЕЗ ЗАЛОГА 3000 4000 5000 рублей... », размещенная на рекламном буклете ООО «Инвест Капитал»,

распространяемая по городу Уфа;

- реклама: «КАССА №1 деньги на любой случай за 15 минут! Займы БЕЗ ЗАЛОГА от 3000 до 8000 рублей от 7 до 16 дней 246-88-88... », размещенная на счете-квитанции на оплату электроэнергии за май 2011 года, рекламодатель и рекламораспространитель – ООО «Инвест Капитал» (г. Уфа, ул. Мингажева, 123)

размещены с нарушением пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в части того что:

- 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.

Ответственность за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе за нарушение требований, установленных пунктом 7 части 3 статьи 5, согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Вышеуказанные рекламы являются недостоверными, так как содержат не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара. Согласно справке, полученной 14.09.2011г. в сопровождении письма от Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (вх.№11329 от 14.09.2011г.), представленные обозначения «КАССА №1» и выявленные товарные знаки, включающие словесные элементы «СБЕРБАНК РОССИИ» и изобразительные элементы в виде круга с вырезом и соединенными под углом полосами, могут быть признаны не сходными до степени смешения, поскольку их словесные и изобразительные элементы не сходны. Вместе с тем, поскольку представленные буклет и макеты будут использоваться в отношении однородных кредитно-денежных услуг (информировать о производителях этих услуг) в стилевом решении и цветовом сочетании, сходном с оформлением операционных залов ОАО «Сбербанк России», представляется, что у части потребителей может сформироваться зрительное впечатление их сходства. Вопрос установления степени сходства представленных обозначений между собой вынесен на рассмотрение Экспертного Совета. Согласно протокола №16 заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Башкортостанском УФАС России от 30 ноября 2011 года представленные буклет и макеты используются в отношении однородных кредитно-денежных услуг, в стилевом решении и цветовом сочетании, сходном с оформлением операционных залов ОАО «Сбербанк России», что свидетельствует о том, что у части потребителей может сформироваться зрительное впечатление их сходства. Так же, согласно вышеуказанного протокола в данной рекламе отсутствует часть существенной информации, что приводит при восприятии данной рекламы к искажению смысла информации и введению в заблуждение потребителей рекламы.

Таким образом, с учетом справки полученной 14.09.2011г. в сопровождении письма от Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (вх.№11329 от 14.09.2011г.) и протокола №16 заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Башкортостанском УФАС России от 30 ноября 2011 года, Комиссией установлено, что представленные буклет и макеты будут использоваться в отношении однородных кредитно-денежных услуг (информировать о производителях этих услуг) в стилевом решении и цветовом сочетании, сходном с оформлением операционных залов ОАО «Сбербанк России», представляется, что у части потребителей может сформироваться зрительное впечатление их сходства.

2. Так же анализ материалов дела показал, что вышеуказанные рекламы размещены с нарушением части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», в части того что:

- не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводится в заблуждение [потребители рекламы](#).

Ответственность за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе за нарушение требований, установленных части 7 статьи 5, согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

В данном случае в вышеуказанных рекламах ООО «Инвест Капитал» отсутствует часть существенной информации об услуге займа – проценты по договору займа. В силу п.1 ст.809 Гражданского кодекса РФ, что приводит при восприятии данной рекламы к искажению смысла информации и введению в заблуждение потребителей рекламы.

3.

Так же анализ материалов дела показал, что вышеуказанные рекламы размещены с нарушением части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», в части того что:

- реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

Ответственность за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе за нарушение требований, установленных части 1 статьи 28, согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

Согласно части 1 статьи 54 Гражданского кодекса РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. В соответствии с частью 2 и частью 3 статьи 1473 ГК РФ фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности. Юридическое лицо должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. В данном случае вышеуказанные рекламы финансовых услуг ООО «Инвест Капитал» не содержат наименование юридического лица, оказывающего финансовые услуги.

В настоящее время согласно документов представленных в управление (вх.№8414 от 15.07.2011г.) нарушения части 7 статьи 5, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» ООО «Инвест Капитал» устранены. Реклама, расположенная на фасадах офисов в городе Уфа в данное время размещена с исправлениями в части того, что добавлено наименование юридического лица, условия оказания услуг и источник дополнительной информации. Листовки в настоящее время не распространяются. Партия бракованных листовок уничтожена, что подтверждается актом об уничтожении. Реклама на счетах-уведомлениях о квартплате не распространяются, так как истек срок действия договора по их распространению.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 10.01.2012г.

Решением по делу № Р-107-11 вышеуказанные рекламы, признаны ненадлежащими, поскольку они размещались с нарушением требований пункта 7 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, вынесено определение о возбуждении дела (исх. № 6/147 от 13.01.2012г.) об административном правонарушении и проведении административного

расследования в отношении юридического лица ООО «Инвест Капитал», назначено время и место рассмотрения данного административного дела №АР-09-12 на 03.02.2012г. в 16 часов 00 минут, по адресу: г.Уфа, ул.Пушкина, д.95 каб.523.

03.02.2012г. представитель ООО «Инвест Капитал» на рассмотрение дела АР-09-12 не явился. В управление поступило уведомление о надлежащем извещении ООО «Инвест Капитал» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела. 03.02.2012г. в управление поступило ходатайство от ООО «Инвест Капитал» (вх.№1159 от 03.02.2012г.) с просьбой отложить рассмотрение дела №АР-09-12. Ходатайство удовлетворено.

20.02.2012г. представитель ООО «Инвест Капитал» на рассмотрение дела АР-09-12 не явился. ООО «Инвест Капитал» надлежащим образом извещено о дате, времени и месте рассмотрения данного дела (определение вручено на руки главному бухгалтеру 08.02.2012г.). 20.02.2012г. в управление поступило ходатайство от ООО «Инвест Капитал» (вх.№1951 от 20.02.2012г.) с просьбой отложить рассмотрение дела №АР-09-12. Ходатайство удовлетворено.

06.03.2012г. в присутствии представителя по доверенности от ООО «Инвест Капитал» <...>, (доверенность б/н от 06.03.2012г.), генерального директора ООО «Инвест Капитал» <...>, (решение №2 от 18.08.2010г.) в отношении юридического лица ООО «Инвест Капитал», составлен протокол № АР-09-12 об административном правонарушении (исх. 6/2245 от 06.03.2012г.).

Событие вменяемого юридическому лицу ООО «Инвест Капитал», административного правонарушения выражается в размещении ненадлежащей рекламы:

- «КАССА №1 за 15 минут Займы БЕЗ ЗАЛОГА 3000 рублей 4000 рублей 5000 рублей 246-88-88... Деньги на любой случай», размещенная на внешней стене здания по адресу: г. Уфа, ул. Рихарда Зорге, 40;

- «КАССА №1 Деньга на любой случай за 15 минут Займы без залога 3000 4000 5000 рублей 246-88-88», размещенная на внешней стене здания по адресу: г. Уфа, ул. Рихарда Зорге, 40;

- «Проспект Октября д.117 ул. Мингажева д.123 ул. Зорге д.40 ул. Ст.Кувыкина д.19А КАССА№1 ДЕНЬГИ на любой случай за 15 минут 246-88-88 Займы БЕЗ ЗАЛОГА 3000 4000 5000 рублей... », размещенная на рекламном буклете ООО «Инвест Капитал», распространяемая по городу Уфа;

- «КАССА №1 деньги на любой случай за 15 минут! Займы БЕЗ ЗАЛОГА от 3000 до 8000 рублей от 7 до 16 дней 246-88-88... », размещенная на счете-квитанции на оплату электроэнергии за май 2011 года, рекламодатель и рекламораспространитель – ООО «Инвест Капитал» (г. Уфа, ул. Мингажева, 123).

Объект правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства РФ о рекламе.

Субъект правонарушения – ООО «Инвест Капитал» (юридический адрес: 450005, РБ, г. Уфа, ул. Мингажева, 123, ИНН/КПП: 0278163030/027801001, ОГРН: 1090280035218).

Объективная сторона данного правонарушения состоит в размещении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства РФ о рекламе:

- «КАССА №1 за 15 минут Займы БЕЗ ЗАЛОГА 3000 рублей 4000 рублей 5000 рублей 246-88-88... Деньги на любой случай», размещенная на внешней стене здания по адресу: г. Уфа, ул. Рихарда Зорге, 40;

- «КАССА №1 Деньга на любой случай за 15 минут Займы без залога 3000 4000 5000 рублей 246-88-88», размещенная на внешней стене здания по адресу: г. Уфа, ул. Рихарда Зорге, 40;

- «Проспект Октября д.117 ул. Мингажева д.123 ул. Зорге д.40 ул. Ст.Кувыкина д.19А КАССА№1 ДЕНЬГИ на любой случай за 15 минут 246-88-88 Займы БЕЗ ЗАЛОГА 3000 4000 5000 рублей... », размещенная на рекламном буклете ООО «Инвест Капитал», распространяемая по городу Уфа;

- «КАССА №1 деньги на любой случай за 15 минут! Займы БЕЗ ЗАЛОГА от 3000 до 8000 рублей от 7 до 16 дней 246-88-88... », размещенная на счете-квитанции на оплату электроэнергии за май 2011 года, рекламодатель и рекламораспространитель – ООО «Инвест Капитал» (г. Уфа, ул. Мингажева, 123).

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме умысла. У юридического лица ООО «Инвест Капитал» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Согласно ч. 2 ст. 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Таким образом, при назначении наказания должностным лицом Управления, рассматривающим дело № АР-09-12, в качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность, учитывается тот факт что ООО «Инвест Капитал» в первый раз привлекается к административной ответственности. Отягчающие обстоятельства не выявлены.

В соответствии частью 1 статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, ч.1 ст. 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

Признать виновным юридическое лицо - ООО «Инвест Капитал» (юридический адрес: 450005, РБ, г. Уфа, ул. Мингажева, 123, ИНН/КПП: 0278163030/027801001, ОГРН: 1090280035218), в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи

14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде административного штрафа в размере ста тысяч рублей (100 000 рублей).

Реквизиты для перечисления штрафа:

ГРКЦ Республики Башкортостан Банка России г.Уфа;

БИК 048073001;

Получатель: УФК по Республике Башкортостан (Башкортостанское УФАС России);

ИНН Получателя: 0274090077;

КПП Получателя: 027401001;

Р\с 40101810100000010001;

ОКАТО 80401000000

Штраф зачисляется в доход бюджета на код:

Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе

161. 1 16 26000 01 6000 140).

Согласно пункта 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают 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 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом – в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с частью 2 статьи 30.1 КоАП РФ в случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд или вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судье, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.