

Резолютивная часть решения объявлена 27 августа 2018 года.

Решение изготовлено в полном объеме 03 сентября 2018 года.

Комиссия Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

*** – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

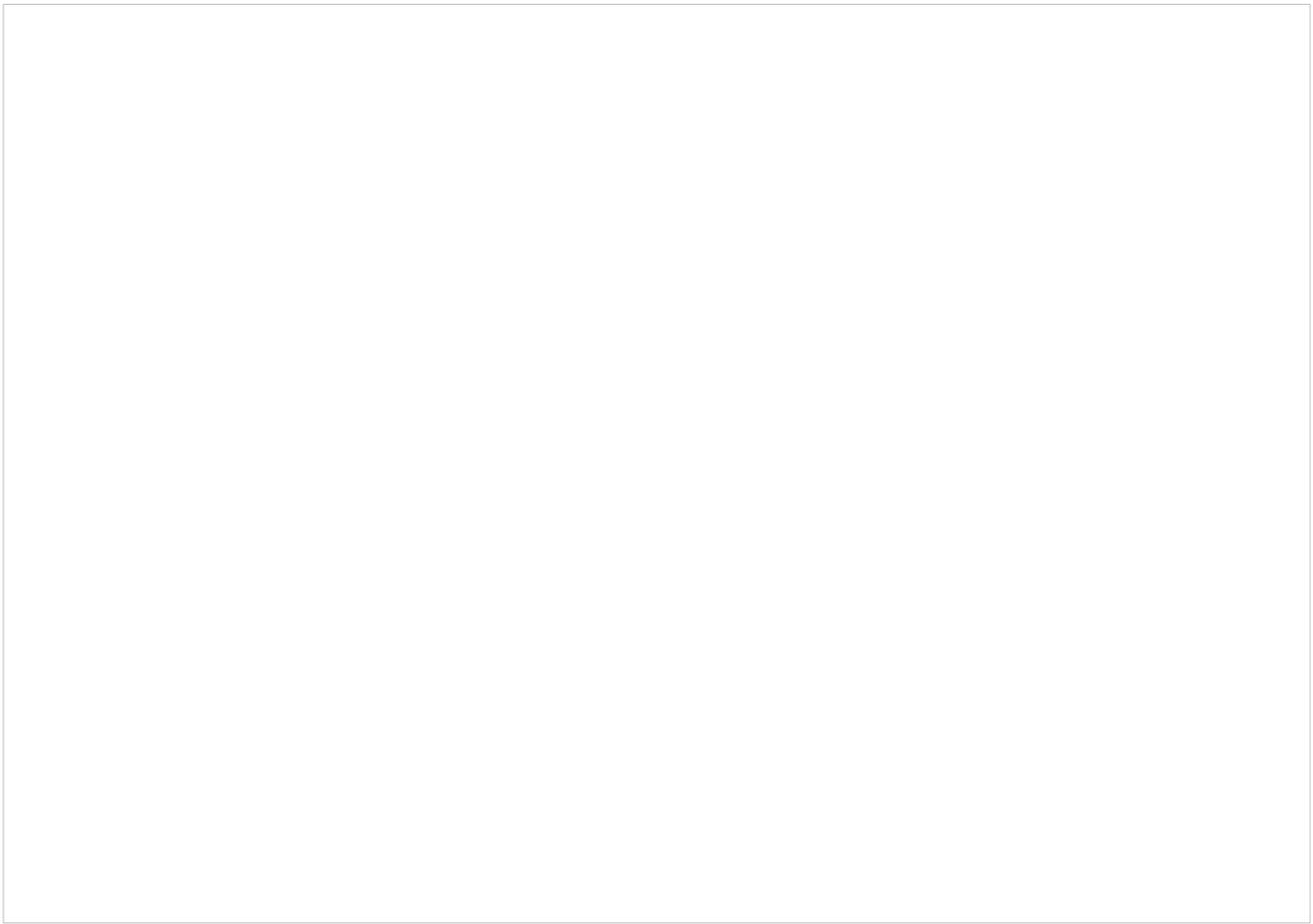
***, – начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии;

*** – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии,

рассмотрев дело № 03-02/33-2018, возбужденное в отношении ИП ***, (ОГРНИП: 304100120500020; ИНН: 100100085593) по признакам нарушения пункта 4 части 2, пункта 1 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее-ФЗ «О рекламе») по факту распространения листовок с рекламой Кровельного центра с использованием символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, в присутствии представителей ИП Михайлова А.Д. - <...>

УСТАНОВИЛА:

Управление приняло к рассмотрению листовку с рекламой Кровельного центра с использованием символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года с информацией следующего содержания:



В связи с указанным, 13.06.2018 в целях осуществления надзора за

соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в соответствии с полномочиями, предоставленными статьей 33 ФЗ «О рекламе», был проведен осмотр вывески на здании «Кровельного центра» по адресу: г. Петрозаводск, ул. Заводская, д. 5, информации размещенной внутри помещения на стенде «Информация», в результате которого установлено, что в здании размещается фирма с коммерческим наименованием «Кровельный центр». При осмотре снаружи здания установлено (зафотографированно), что справа и слева от входа в торговый зал на здании размещены вывески с эмблемой (торговым знаком) в виде домика с надписью: «Кровельный центр», аналогичной, размещенной в рекламной листовке. В здании (помещении) на стенде «Информация» размещены свидетельства о постановке на учет в налоговом органе <...> и о внесении в ЕГРИП записи об ИП ***. Кроме того, в торговом зале в свободном доступе имеются брошюры, на которых также размещена вышеуказанная эмблема (торговый знак) и наименование «Кровельный центр».

Согласно выписки из ЕГРИП по состоянию на 01.08.2018 основным видом деятельности ИП *** является торговля розничная строительными материалами, не включенными в другие группировки, в специализированных магазинах.

По результатам рассмотрения вышеуказанного материала, определением от 27.07.2018 «О возбуждении дела № 03-02/33-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 27.08.2018 в 15 часов 00 минут.

В письме от 12.03.2018 (вх. от 03.08.2018 № 3648) ИП *** изложил письменные пояснения по делу, из которых следует, что формируемая ежегодно рекламная компания сети магазинов «Кровельный центр» в первую очередь направлена на сохранение узнаваемости бренда. Допущенное менеджером по рекламе незаконное использование символов чемпионата мира по футболу FIFA 2018 произошло по незнанию сотрудника.

При рассмотрении дела представители ИП *** поддержали позицию, изложенную в письме от 12.03.2018 (вх. от 03.08.2018 № 3648), признали факт нарушения ФЗ «О рекламе». Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения сторон комиссия установила следующее.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемая информация:

- публично распространена в печатном виде (листовка);

- предназначена для неопределенного круга лиц (распространяется по почтовым ящикам в г. Петрозаводске);

- преследует цели информирования, обращения внимания на предлагаемые «Кровельным центром» строительные материалы и услуги по их изготовлению и доставке;

- направлена на продвижение вышеуказанных товаров и услуг «Кровельного центра» на рынке

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что реклама - это 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.

Таким образом, данная информация соответствует всем квалифицирующим признакам рекламы, определенным статьей 3 ФЗ «О рекламе», поэтому является рекламой.

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

Пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» определено, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

В силу части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» 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.

В соответствии со статьей 1225 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее- ГК РФ), право на товарный знак, принадлежащее правообладателю, охраняется законом.

Согласно статье 1484 ГК РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака. 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: 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; в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

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.

Положениями Правительственной гарантии от 14.04.2010 № 6 «Защита и реализация имущественных прав» и нормами Федерального закона от 07.06.2013 № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедерации FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее Закон № 108-ФЗ) предусмотрены дополнительные требования, направленные на защиту имущественных прав FIFA, связанных с организацией и проведением чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 (далее – мероприятия FIFA).

Частью 1 статьи 17 Закона № 108-ФЗ установлено, что FIFA принадлежат имущественные права, связанные с осуществлением мероприятий, включая в том числе права на использование символики спортивных соревнований, права на размещение рекламы.

Согласно части 2 статьи 17 Закона №108-ФЗ FIFA вправе использовать имущественные права, указанные в части 1 настоящей статьи, в любой форме и любым способом. Использование указанных имущественных прав третьими лицами допускается при условии заключения соответствующего договора с FIFA или с уполномоченными организациями FIFA. Использование третьими лицами символики спортивных соревнований осуществляется в соответствии со статьей 19 Закона № 108-ФЗ. Так, в соответствии с указанной нормой:

1. Использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, включая обозначения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг (в том числе без ограничений в фирменных наименованиях, коммерческих обозначениях, товарных знаках, знаках

обслуживания, в составе доменных имен и иным способом), если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к FIFA или мероприятиям, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом «Россия-2018» товаров, работ, услуг и (или) указывает каким-либо образом на связь указанных лиц и (или) товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями, допускается только при условии заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA, подлежащего в установленных федеральным законом случаях государственной регистрации. Использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, которая является объектом интеллектуальной собственности и на которую FIFA обладает исключительными правами, осуществляется в соответствии с гражданским законодательством.

2. Со дня вступления в силу настоящего Федерального закона действие исключительных прав на средства индивидуализации юридических лиц (за исключением FIFA), товаров, работ, услуг, получившие правовую охрану в Российской Федерации до дня вступления в силу настоящего Федерального закона и содержащие символику спортивных соревнований, исключительные права на которую принадлежат FIFA на момент регистрации указанных средств индивидуализации, приостанавливается до 31 декабря 2018 года.

3. Юридическое лицо, фирменное наименование которого тождественно символике чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года или сходно с ней до степени смешения, по требованию FIFA обязано прекратить использование этого фирменного наименования.

4. Не допускаются производство, продажа, распространение, ввоз в Российскую Федерацию, вывоз из Российской Федерации товаров, содержащих символику чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, использование этих товаров иными способами в целях извлечения прибыли или других материальных благ без заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA.

5. Использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года с нарушением требований настоящей статьи признается незаконным и влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно статье 20 Закона № 108-ФЗ признаются недобросовестной конкуренцией и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации:

1) продажа, обмен или иное введение в оборот товаров либо выполнение работ, оказание услуг, если при этом незаконно использовались символика спортивных соревнований и обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с символикой спортивных соревнований, либо измененная символика спортивных соревнований;

2) осуществление любых видов маркетинга (в том числе деятельности по реализации и (или) продвижению товаров, работ, услуг), призванных сформировать у потребителя представление о FIFA и (или) мероприятиях посредством использования символики спортивных соревнований и иным образом, без разрешения FIFA;

3) введение в заблуждение, в том числе посредством создания ложного представления о причастности производителя товара и (или) рекламодателя к FIFA или мероприятиям в качестве спонсора, партнера, помощника, организатора, агента, лицензиата, официального поставщика товаров, работ, услуг либо в любом ином качестве;

4) введение в заблуждение, в том числе посредством создания ложного представления об одобрении, о рекомендации, сертификации FIFA и (или) Оргкомитетом «Россия-2018» товаров, работ, услуг, а также о связи таких товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями;

5) подготовка и (или) проведение в коммерческих целях массовых мероприятий, создающих ложное представление о них как о мероприятиях, а также финансовое обеспечение, в том числе спонсорская помощь, таких массовых мероприятий без официального письменного разрешения FIFA;

6) использование без официального письменного разрешения FIFA мероприятий для организации либо осуществления рекламной или маркетинговой деятельности, получения спонсорской помощи, в том числе если такая деятельность направлена на целевую аудиторию, включая владельцев входных билетов на мероприятия или документов, дающих право на получение входных билетов на мероприятия;

7) использование входных билетов на мероприятия или документов, дающих право на получение входных билетов на мероприятия, в рекламных целях и для проведения розыгрышей, конкурсов, игр, пари, рекламных акций, а также включение стоимости входных билетов на мероприятия или документов, дающих право на получение входных билетов на мероприятия, в перечни услуг по туристическому обслуживанию, гостиничных услуг или других услуг без официального письменного разрешения FIFA.

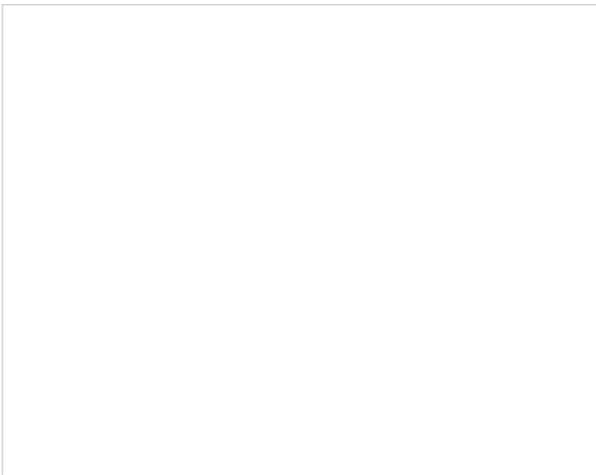
В соответствии с частью 3 статьи 18 Закона № 18-ФЗ реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о причастности рекламодателя к мероприятиям, FIFA и (или) Оргкомитету «Россия-2018», в том числе в качестве спонсора, партнера, вещателя, помощника, организатора, агента, лицензиата, официального поставщика товаров, работ, услуг или в любом ином качестве, а также о рекомендациях, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом «Россия-2018» объекта рекламирования, признается недостоверной.

Таким образом, с учетом положений пунктов 2,3,4 части 1 статьи 20 Закона № 108-ФЗ не допускается реклама:

- формирующая у потребителя представление о FIFA и (или) мероприятиях посредством использования символики спортивных соревнований и иным образом, без разрешения FIFA;
- вводящая в заблуждение, в том числе посредством создания ложного представления о причастности производителя товара и (или) рекламодателя FIFA или мероприятиям в качестве спонсора, партнёра, помощника, организатора, агента, лицензиата, официального поставщика товаров, работ, услуг либо иным качеством;
- вводящая в заблуждение, в том числе посредством создания ложного представления об одобрении, о рекомендации, сертификации FIFA и (или) Оргкомитетом «Россия-2018» товаров, работ, услуг, а также о связи таких товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями.

Согласно подпункту «в» пункта 19 статьи 2 Закона № 108-ФЗ к символике чемпионата мира по футболу FIFA 2018 относятся зарегистрированные в качестве товарных знаков логотипы и эмблемы мероприятий с использованием словосочетаний "Футбол ради надежды" и "Зеленый гол" или без использования таких словосочетаний, иные охраняемые на территории Российской Федерации товарные знаки FIFA.

Товарный знак



(свидетельство от 16.09.2015 № 552415) зарегистрирован FIFA.

Использованный в рекламе товарный знак, зарегистрированный FIFA, без соответствующего разрешения правообладателя, в период проведения чемпионата мира, создает ложное представление о причастности ИП ***, к мероприятиям FIFA, в качестве спонсора, партнера, помощника, соорганизатора, либо в любом ином качестве, направлено на выделение информации о торговом объекте и реализующемся в нем товаре, среди других аналогичных объектов и товаров, и получение соответствующих преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и свидетельствует о нарушении пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований установленных пунктом 4 части 2 статьи 5, пунктом 1 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодаделец.

В данном случае рекламодателем является ИП ***.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Карельского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу с изображением символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018, распространенную посредством листовок, поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 2, пункта 1 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. ИП ***. предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с разовым характером распространения указанной рекламы.

3. Передать материалы уполномоченному лицу Карельского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в течении трех месяцев со дня вынесения решения.

Подача заявления о признании недействительным решения

антимонопольного органа не приостанавливает исполнение решения, если арбитражным судом не будет вынесено определение о приостановлении исполнения решения.