

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 082/05/5-218/2021

14 марта 2022 года
Симферополь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель комиссии:

****,

Члены Комиссии:

****,

рассмотрев дело № 082/05/5-218/2021, возбужденное по признакам нарушения пункта 8 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ

«О рекламе» (далее - Закон о рекламе) по факту размещения по адресу в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: <https://гупритуал.рф> (<https://xn--80afpnrgrpee.xn--p1ai/>) недостоверной рекламы о правах на использование официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов) и символов международных организаций,

в присутствии очно представителя Ответчика по доверенности б/н от 11.01.2022 Шугалки Н.Е., в отсутствие Седых Н.Д.,

УСТАНОВИЛА:

Крымским УФАС России в рамках осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе выявлены признаки нарушения пункта 8 части 3 статьи 5 Закона о рекламе по факту размещения по адресу в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: <https://гупритуал.рф> (<https://xn--80afpnrgrpee.xn--p1ai/>) недостоверной

рекламы о правах на использование официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов) и символов международных организаций.

Определением Крымского УФАС России № 07/2144 от 14.12.2021 возбуждено дело № 082/05/5-218/2021 по признакам нарушения пункта 8 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

К рассмотрению дела привлечены: лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе (рекламодатель): юридическое лицо – общество с ограниченной ответственностью «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал» и лицо, располагающее сведениями о рассматриваемых в ходе дела обстоятельствах – Седых Никита Дмитриевич.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о рекламе объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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.

Указанная по адресу <https://гупритуал.рф> (<https://xn--80afpnrgpee.xn--p1ai/>) информация в соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – оказание ритуальных услуг обществом с ограниченной ответственностью «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал».

Актом осмотра доказательств Крымского УФАС России от 25.10.2021 установлено следующее: при входе на сайт <https://гупритуал.рф> в верхней левой части экрана размещено изображение Государственного герба Республики Крым, справа от которого выполнено крупным шрифтом надпись: «ГУП РИТУАЛ – РЕСПУБЛИКА КРЫМ ГОРОДСКОЕ УПРАВЛЯЮЩЕЕ ПРЕДПРИЯТИЕ РИТУАЛ», на фоне изображения здания Совета министров Республики Крым размещена информация об услугах, оказываемых предприятием, в том числе текст следующего содержания: «Действует программа рассрочки похорон под 0 %»... в левом нижнем углу экрана отображается изображение государственного герба Республики Крым в сопровождении следующего текста: «Официальный сайт **Городской**

ритуальной службы республики Крым ГОРОДСКОЕ УПРАВЛЯЮЩЕЕ ПРЕДПРИЯТИЕ РИТУАЛ».

На представленном скриншоте (приложение № 2 к акту осмотра доказательств от 25.10.2021) в разделе КОНТАКТЫ в правом нижнем углу страницы отображены следующие реквизиты ИНН: 9103092680/ОГРН: 1199112020766.

Указанные реквизиты принадлежат юридическому лицу – обществу с ограниченной ответственностью «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал» (далее - ООО «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал», Общество).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ юридическим адресом ООО «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал» является ул. Караимская, д. 25А, г. Симферополь, Республика Крым.

Крымским УФАС России установлено, что собственником сайта <https://гупритуал.рф> является Седых Никита Дмитриевич, одновременно являясь одним из учредителей ООО «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал», что в том числе, подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ, предоставленной Обществом в рамках рассмотрения дела.

В ответ на запрос Крымского УФАС России Седых Н.Д. подтвердил, что является собственником указанного сайта, а также пояснил, что использует логотип, а не изображение Государственного герба Республики Крым.

Крымским УФАС России установлено, что изображение, размещенное на сайте <https://гупритуал.рф>, выполнено в форме ворот с имитацией кирпича, обрамленных лентой белого цвета с синей каймой. Между воротами располагается красный щит со схематичным изображением грифона, четыре лапы которого прочно стоят на земле, хвост вытянут вверх, а сам грифон обращен влево.

Описание государственных символов Республики Крым, в том числе Государственного герба Республики Крым, и порядок их официального использования устанавливаются Законом Республики Крым от 05.06.2014 № 13-ЗРК «О государственных символах Республики Крым» (далее – Закон Республики Крым о государственных символах).

В соответствии со статьей 1 Закона Республики Крым о государственных символах Государственный герб Республики Крым представляет собой в червленом варяжском щите обращенного вправо серебряного грифона, держащего в правой лапе раскрытую серебряную раковину с голубой жемчужиной. Щит увенчан восходящим солнцем и окружен двумя белыми колоннами, соединенными сине-бело-красной лентой с девизом «Процветание в единстве».

Согласно статье 7 Закона Республики Крым о государственных символах гербы органов местного самоуправления, а также предприятий, учреждений, организаций независимо от организационно-правовых форм и форм собственности не могут быть идентичны Государственному гербу Республики Крым.

Государственный герб Республики Крым не может использоваться в качестве геральдической основы гербов, эмблем и иных символов органов местного самоуправления и указанных в настоящей статье организаций.

При этом, согласно статье 3 Закона Республики Крым о государственных символах изображение Государственного герба Республики Крым может быть использовано по разрешению Президиума Государственного Совета Республики Крым, которое оформляется постановлением, в декоративных целях в качестве государственного символа таким образом, чтобы при этом не было проявлено неуважительное отношение к Государственному гербу Республики Крым.

Учитывая тот факт, что на странице сайта <https://гупритуал.рф> идентифицируется, в том числе, словесное обозначение: «ГУП РИТУАЛ РЕСПУБЛИКА КРЫМ ГОРОДСКОЕ УПРАВЛЯЮЩЕЕ ПРЕДПРИЯТИЕ РИТУАЛ» в то время как, сокращенное наименование Общества согласно выписке из ЕГРЮЛ не содержит аббревиатуры ГУП, Комиссия Крымского УФАС России полагает, что содержание рекламы и используемых в ней обозначений (изображения, имитирующего Государственный герб Республики Крым и словесных обозначений ГУП РИТУАЛ, Городская ритуальная служба) создает у потребителя представление (ассоциацию) о принадлежности (причастности) Общества к органам государственной власти или органам местного самоуправления Республики Крым, организациям государственной формы собственности, специализированной службы по вопросам похоронного дела.

Следует отметить, что как графическое изображение наименования юридического лица или товара (работы, услуги), *логотип* относится к перечисленным в подпункте 1 пункта 1 статьи 1225 ГК РФ результатам интеллектуальной деятельности, которым предоставляется правовая охрана.

Согласно пункту 1 статьи 1259 ГК РФ объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения. Помимо этого разновидностью произведения науки, литературы и искусства является такая группа произведений, как произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства (абз. 6 п. 1 ст. 1259 ГК РФ).

Согласно статье 1226 ГК РФ на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

Пунктом 1 статьи 1229 ГК РФ определено, что гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (ст. 1233), если ГК РФ не предусмотрено иное.

Таким образом, поскольку логотип относится к охраняемым результатам интеллектуальной деятельности, использование его без согласия правообладателя не допускается.

Кроме того, логотип может быть зарегистрирован в качестве товарного знака.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1232 ГК РФ в случаях, предусмотренных ГК РФ, исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признается и охраняется при условии государственной регистрации такого результата или такого средства.

В соответствии со статьей 1482 ГК РФ в качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации.

Согласно пункту 1 статьи 1477 ГК РФ на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак (ст. 1481 ГК РФ).

Статьей 1484 ГК РФ установлено, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак).

Согласно статье 1480 ГК РФ государственная регистрация товарного знака осуществляется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (Государственный реестр товарных знаков).

Вместе с тем, документы, подтверждающие регистрацию размещенного на сайте <https://гупритуал.рф> изображения в качестве товарного знака, Седых Н.Д. не представлены.

С целью уточнения информации о зарегистрированных правах на изображение, размещенное на сайте <https://гупритуал.рф>, а также о наличии у ООО «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал» исключительных прав на указанное изображение, как у правообладателя, Крымским УФАС России направлен запрос информации в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности (Роспатент).

По поручению Роспатента данный запрос рассмотрен Федеральным бюджетным учреждением «Федеральный институт промышленной собственности» (далее – ФИПС).

Из письма ФИПС №41-031154-12 от 14.03.2022 следует, что товарные знаки, зарегистрированные на имя ООО «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал», не выявлены. Вместе с тем, в феврале 2021 года общество подавало заявку на государственную регистрацию в качестве товарного знака изобразительного обозначения, используемого на сайте <https://гупритуал.рф>. В

отношении заявки было принято решение о признании ее отозванной. В настоящее время делопроизводство по заявке завершено и возобновлено быть не может. Иных заявок не зарегистрировано.

Следует отметить, что в силу пункта 1 статьи 1231.1 ГК РФ не предоставляется правовая охрана в качестве товарных знаков обозначениям включающим, воспроизводящим или имитирующим официальные символы, наименования и отличительные знаки либо их узнаваемые части. К официальным символам, наименованиям и отличительным знакам, в частности, относятся государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное).

В пояснениях, представленных в ходе рассмотрения дела, Ответчик указывает, что сайт <https://гупритуал.рф> не принадлежит ООО «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал», договорные отношения относительно использования сайта с Седых Н.Д., являющегося собственником сайта, у общества отсутствуют.

Вместе с тем, согласно письму МКУ Управление наружной рекламы и информации администрации города Симферополя Республики Крым №179/41/02-02 от 24.02.2022 ООО «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал» в декабре 2020 года обращалось в адрес Управления с заявлением на выдачу разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции в виде объемных букв по адресу: г. Симферополь, ул. Караимская, д.25 А, Обществу было отказано. ООО Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал» была установлена конструкция в виде объемных букв: ГУПРИТУАЛ.РФ Похоронный дом ГУП РК РИТУАЛ ГУПРИТУАЛ.РФ.

МКУ Управление наружной рекламы и информации администрации города Симферополя Республики Крым впоследствии выдало предписание о демонтаже по указанному выше адресу данной конструкции, которое было обжаловано Обществом.

Данное обстоятельство свидетельствует о намеренном привлечении Обществом внимания к сайту гупритуал.рф путем размещения его названия на фасаде здания, расположенного по юридическому адресу Общества, что также указывает об использовании ООО «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал» данного сайта в своей хозяйственной деятельности.

Также Крымским УФАС России выявлено размещение в поисковой

системе интернет-портала «Яндекс» контекстной рекламы следующего содержания: «ГУП Ритуал! Звонок бесплатный! Официальный сайт» симферополь.гупритуал.рф>Ритуальные-Услуги*5,0 ГУП Ритуал! – Низкие цены. Государственный похоронно-ритуальный центр ГОСТ Р и тд.», в том числе содержащей фавиконку – изображение Государственного герба Республики Крым.

Данная информация является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – оказание ритуальных услуг.

Указанная контекстная реклама отправляет к сайту <https://гупритуал.рф>.

Также Крымским УФАС России в картографической службе Яндекс.Карты выявлено отображение информации об организации Похоронный дом ГУП РК Ритуал со ссылкой на сайт <https://гупритуал.рф> и фотографиями здания, на фасаде которого размещены объемные буквы: ГУПРИТУАЛ.РФ Похоронный дом ГУП РК РИТУАЛ ГУПРИТУАЛ.РФ, и расположенного по адресу: ул. Караимская, 25 А, г. Симферополь, Республика Крым.

ООО «Яндекс» письмом № 1956120 от 24.02.2022 сообщило, что контекстная реклама «ГУП Ритуал! Звонок бесплатный! Официальный сайт» симферополь.гупритуал.рф>Ритуальные-Услуги*5,0 ГУП Ритуал! – Низкие цены. Государственный похоронно-ритуальный центр ГОСТ Р и тд.» размещена обществом с ограниченной ответственностью «АДВ-сервис» в рамках договора возмездного оказания услуг №74008/17 от 20.10.2017. Владельцем карточки организации Похоронный дом ГУП РК Ритуал в сервисе Яндекс.Бизнес, расположенной по адресу, отображаемому в системе Яндекс.Карты, является Седых Никита Дмитриевич.

ООО «АДВ-сервис» в письме №121/22 от 14.03.2022 указало, что рекламодателем рассматриваемой контекстной рекламы является ООО «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал» (ИНН: 9103092680/ОГРН: 1199112020766), которое размещает указанную рекламу в системе Яндекс.Директ самостоятельно через сервис eLama в период с 21.11.2020 по настоящее время.

В подтверждение указанного обстоятельства ООО «АДВ-сервис» представило акты оказанных услуг, счета-фактуры, выставленные обществом, а также платежные поручения ООО «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал» об оплате

услуг.

ООО «АДВ-сервис» пояснило, что является компанией, оказывающей клиентам услуги в сети Интернет по предоставлению возможности с использованием сервиса eLama управлять рекламными кампаниями с помощью инструментов сервиса и размещать рекламу через интернет-площадки, в частности Яндекс.Директ, Google Ads, Вконтакте и др.). Клиент самостоятельно определяет содержание своей рекламной кампании и размещаемой им интернет-рекламы.

Таким образом, ООО «АДВ-сервис» не является рекламодателем рассматриваемой контекстной рекламы.

В данном случае рекламодателем выступает ООО «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал».

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц ООО «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал» не учреждено органами государственной власти или органами местного самоуправления. Также ООО «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал» не определено в качестве специализированной службы по вопросам похоронного дела.

Доказательства законного использования изображения Государственного герба Республики Крым, а также изображения, имитирующего Государственный герб Республики Крым, сторонами не представлены.

Соответственно, содержание указанной рекламы дает основания полагать, что рассматриваемая реклама, размещенная на сайте <https://гупритуал.рф>, а также в сервисе Яндекс.Директ содержит не соответствующие действительности сведения о правах на использование официального символа Республики Крым – Государственного герба Республики Крым.

Закон о рекламе предъявляет общие требования к рекламе: реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 8 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о правах на использование официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов) и символов международных организаций.

Таким образом, реклама ритуальных услуг ООО «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал», размещенная на сайте <https://гупритуал.рф>, а также контекстная реклама, размещенная в системе Яндекс.Директ, является недостоверной и содержит признаки нарушения пункта 8 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно статье 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 настоящего Федерального закона, несет рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В дело не представлено документальных доказательств невозможности продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной информации о прекращении действий либо расторжении договоров, на основании которых рассматриваемая реклама размещалась.

На основании изложенного, Комиссия Крымского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе, и в соответствии с пунктами 42 - 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей и не соответствующей требованиям Закона о рекламе размещенную в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» контекстную рекламу следующего содержания:

«ГУП Ритуал! Звонок бесплатный! Официальный сайт» симферополь.гупритуал.рф>Ритуальные-Услуги*5,0 ГУП Ритуал! – Низкие цены. Государственный похоронно-ритуальный центр ГОСТ Р и тд.», содержащей фавиконку в виде Государственного герба

Республики Крым, и размещенную на сайте <https://гупритуал.рф> рекламу ритуальных услуг в сопровождении изображения, имитирующего Государственный герб Республики Крым, в связи с нарушением пункта 8 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

2.Признать ООО «Городское управляющее предприятие Республики Крым «Ритуал» (295011, РФ, Республика Крым, г. Симферополь, ул. Караимская, д. 25А, ОГРН: 1199112020766, Дата присвоения ОГРН: 20.12.2019, ИНН: 9103092680, КПП: 910201001, генеральный директор: Унтов Николай Павлович) нарушившим пункт 8 часть 3 статьи 5 Закона о рекламе.

3.Выдать предписание о прекращении нарушения требований Закона о рекламе.

4.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Крымского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в течение 3-х месяцев со дня его принятия.