

## РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, рассмотрев дело № 4-05/32 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «Арт проект» рекламы концерта группы «Мираж», в отсутствие представителя ООО «Арт проект», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела,

### УСТАНОВИЛА:

В адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило обращение ООО «Мираж-Мьюзик» (г. Москва) (вх. № 5/937 от 04.02.2013 г.) о нарушении законодательства РФ о рекламе со стороны ООО «АРТ проект», выразившегося в незаконном использовании товарного знака «Мираж».

При рассмотрении имеющихся материалов и на основе нормативно-правовой базы, регулирующей использование и охраноспособность товарных знаков, установлено следующее.

Одним из учредителей ООО «Мираж-Мьюзик» является гражданин – создатель и руководитель группы «Мираж», а также композитор всех песен из репертуара названной группы

ООО «Мираж-Мьюзик» является обладателем исключительных прав на товарный знак (знак обслуживания) «Мираж» по свидетельству N 292970 с приоритетом от 28.07.2003 г., которые зарегистрированы в отношении товаров и услуг по 41 классу МКТУ (организация и проведение концертов, спектаклей, выступлений артистов, театральных представлений, шоу-программ).

Статьей 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) предусмотрено, что гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.

Другие лица не могут использовать соответствующие результаты интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя.

Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если такое использование осуществляется без согласия

правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ.

В силу требований пункта 4 части 2 статьи 1484 ГК РФ к действиям по использованию (осуществлению) исключительного права на товарный знак относится, в том числе, размещение товарного знака в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе.

Заявителю стало известно, что на 27 февраля 2013 г. в г. Хабаровске в ДК Профсоюзов по ул. Льва Толстого, 22, запланировано выступление граждан, как группы «Мираж», что подтверждается афишами концерта, зафиксированными ООО «Мираж-Мьюзик» в г. Хабаровске на остановке общественного транспорта «Музыкальный театр».

В ходе проверки изложенных в заявлении фактов Хабаровским УФАС России 08 февраля 2013 г. отслежено размещение афиш группы «Мираж» в составе граждан на автобусных остановках: «ул. Запарина», «Дендрарий», «Академия правосудия», «ул. Радищева», «ул. Кубяка», а также на афишных тумбах на остановке трамвая «ул. Муравьева-Амурского» и на остановке «Железнодорожная больница».

Заявленные в афишах концертов исполнители граждан не имеют правовых оснований использовать название «Мираж», поскольку правообладатель не предоставлял им такие права.

Таким образом, при анонсировании выступлений граждан как группы «Мираж», имеет место незаконное использование товарного знака «Мираж».

В соответствии с пунктами 1 и 2 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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.

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;

Следовательно, афиши планируемых выступлений граждан являются рекламой группы «Мираж».

Кроме того, в процессе подготовки материалов дела в № 2 журнала «Дорогое удовольствие» за 2013 г. отслежена реклама концерта группы «Мираж» в составе граждан, запланированного в г. Хабаровске на 27 февраля 2013 г. во Дворце Профсоюзов.

В соответствии с пунктом 7 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» 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, признается недостоверной.

Таким образом, при отсутствии у граждан и прав на использование товарного знака «Мираж», реклама их концертов является недостоверной.

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 7 части 3 статьи 5 названного закона, несет рекламодатель.

Установлено, что рекламодателем, определившим объект рекламирования и содержание рекламы, является организатор концерта группы «Мираж» в г. Хабаровске - ООО «АРТ проект», что подтверждается адресной программой размещения рекламных конструкций, предоставленных Департаментом муниципальной собственности г. Хабаровска обществу «АРТ проект» под размещение афиш и рекламы (вх. № 5/1008 э от 06.02.2013 г.) и договором № 4 от 10.01.2013 г. на размещение рекламно-информационных материалов в журнале «Дорогое удовольствие», заключенным между ООО «АРТ проект» и ООО «Медиа Принт Хабаровск».

Следовательно, по вине ООО «АРТ проект» произошло распространение недостоверной рекламы концерта граждан, выразившейся в незаконном использовании товарного знака (знака обслуживания) «Мираж».

Руководствуясь частью 2 пункта 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 рекламы концерта граждан с использованием товарного знака (знака обслуживания) «Мираж», распространенные ООО «АРТ проект» на территории г. Хабаровска в виде афиш, а также в № 2 журнала «Дорогое удовольствие» за 2013 г. (рекламный модуль на стр. 71), ненадлежащими, поскольку в них нарушены требования пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. В связи с добровольным устранением нарушения предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 12 марта 2013 г.

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

