

РЕШЕНИЕ

по делу № 012/05/5-380/2023

о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

«22» июня 2023 года г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена: «20» июня 2023 года

Полный текст решения изготовлен: «22» июня 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя- начальник отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов <...>, член Комиссии – главный государственный инспектор отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов <...>, член Комиссии – ведущий специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов <...>,

рассмотрев дело № 012/05/5-380/2023, возбужденное по признакам нарушения части 7 статьи 5, пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «ЮРОПТИМА» по факту распространения рекламы «Регистрация товарного знака. Закрепим право за 1 день» в сети интернет в поисковой системе Яндекс,

в присутствии на рассмотрении дела от ООО «ЮРОПТИМА» <...>, действующей на основании доверенности, участвующей в рассмотрении дела посредством видеоконференцсвязи через программу TrueConf,

от ООО «Яндекс» <...>, действующего на основании доверенности, участвующего в рассмотрении дела посредством видеоконференцсвязи через

программу TrueConf,

УСТАНОВИЛА:

Сотрудниками Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) установлен факт размещения рекламы в сети Интернет следующего содержания:

Указанная реклама является кликабельной и при переходе на сайт рекламодателя gvardus.ru зафиксировано размещение следующей информации:

Письмом от 11.05.2023 №НГ/36355/23 ФАС России наделило Марийское УФАС России полномочиями на возбуждение и рассмотрение дела по признакам

нарушения законодательства о рекламе по факту распространения рассматриваемой рекламы.

Марийским УФАС России определением от 13.06.2023 в отношении ООО «ЮРОПТИМА» возбуждено дело № 012/05/5-380/2023 по признакам нарушения части 7 статьи 5, пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» по факту распространения рекламы «Регистрация товарного знака. Закрепим право за 1 день» в сети интернет в поисковой системе Яндекс.

ООО «ЮРОПТИМА» во исполнение определения о возбуждении дела представило письменные пояснения и документы, которые приобщены к материалам дела. На рассмотрении дела ООО «ЮРОПТИМА» указало, что подача заявки на регистрацию товарного знака при обращении клиентов к ООО «ЮРОПТИМА» осуществляется в течение 1 дня, приоритет товарного знака в соответствии с действующим законодательством устанавливается по дате подачи заявки (указанная информация оказывается выдаваемом свидетельстве о регистрации товарного знака). Соответственно, в рекламе имелось ввиду, что за один день осуществляется регистрация заявки (выдается приоритетная справка, форма 940), которая удостоверяет приоритет товарного знака.

ООО «Яндекс» во исполнение определения о возбуждении дела представило письменные пояснения и документы, которые приобщены к материалам дела. На рассмотрении дела ООО «Яндекс» указало, что законодательством о рекламе на рекламодателя не возложена обязанность запрашивать у рекламодателя сведения, подтверждающие достоверность рекламы. Реклама размещалась в рамках договоров, заключенных на условиях оферты на оказание услуг Яндекс.Директ.

Рассмотрев представленные в материалы дела документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Закона о рекламе 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.

Также в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Порядок государственной регистрации товарного знака предусмотрен ч. 3 § 2 гл. 76 ГК РФ.

В соответствии со статьей 1494 ГК РФ приоритет товарного знака устанавливается по дате подачи заявки на товарный знак в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

На основании п. 5.11.1 Положения о Федеральной службе по интеллектуальной

собственности, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 21.03.2012 N 218, Роспатент осуществляет прием, регистрацию и экспертизу заявок на государственную регистрацию товарного знака. На товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков, выдается свидетельство на товарный знак. Такое свидетельство удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве (ст. 1481 ГК РФ).

Статьей 1503 ГК РФ предусмотрен порядок государственной регистрации товарного знака. Так, в соответствии с пунктом 1 статьи 1503 ГК РФ на основании решения о государственной регистрации товарного знака, которое принято в порядке, установленном пунктами 2 и 4 статьи 1499 или статьей 1248 настоящего Кодекса, федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение месяца со дня уплаты пошлины за государственную регистрацию товарного знака и за выдачу свидетельства на него осуществляет государственную регистрацию товарного знака в Государственном реестре товарных знаков.

Приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 N 483 утвержден Административный регламент предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности (Роспатентом) государственной услуги по государственной регистрации товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака и выдаче свидетельств на товарный знак, знак обслуживания, коллективный знак, их дубликатов (далее – Административный регламент).

При этом до начала процедуры регистрации товарного знака в соответствии с Административным регламентом проводится административная процедура проверки уплаты пошлин и формальной экспертизы заявки, а также процедура экспертизы заявленного обозначения.

Результатом административной процедуры проверки уплаты пошлин и формальной экспертизы заявки является: решение Роспатента о принятии заявки к рассмотрению, направление заявителю решения о принятии заявки к рассмотрению и передача заявки на экспертизу обозначения, заявленного в качестве товарного знака; решение Роспатента об отказе в принятии заявки к рассмотрению и направление заявителю решения об отказе в принятии заявки к рассмотрению с указанием оснований для отказа; решение Роспатента о признании заявки отозванной и направление заявителю решения о признании заявки отозванной с указанием оснований для признания заявки отозванной; решение Роспатента об удовлетворении заявления о признании заявки отозванной и направление заявителю решения об удовлетворении заявления о признании заявки отозванной (пункт 96 Административного регламента). Максимальный срок проверки факта уплаты пошлины составляет две недели с даты поступления заявки в подразделение, осуществляющее формальную экспертизу. Максимальный срок по проверке наличия документов, необходимых для предоставления государственной услуги составляет один месяц с момента подтверждения факта уплаты пошлин в размере и порядке, установленных Положением о пошлинах. Максимальный срок осуществления проверки дополнительных материалов, представленных заявителем по запросу составляет один месяц с момента подтверждения факта уплаты пошлин в размере и порядке, установленных Положением о пошлинах.

Результатом административной процедуры экспертизы заявленного обозначения является: решение Роспатента о государственной регистрации товарного знака для товаров, указанных в представленном заявителем перечне товаров, направление заявителю решения о государственной регистрации товарного знака и документа, уведомляющего о подлежащей уплате пошлине за регистрацию товарного знака и выдачу свидетельства на него; решение Роспатента о государственной регистрации товарного знака для части товаров из указанных в представленном заявителем перечне товаров, в отношении которых товарному знаку может быть предоставлена правовая охрана, направление заявителю решения о государственной регистрации товарного знака для части товаров и документа, уведомляющего о подлежащей уплате пошлины за регистрацию товарного знака и выдачу свидетельства на него; решение Роспатента о государственной регистрации товарного знака для части товаров из указанных в представленном заявителем перечне товаров, из которых исключены товары, указанные в заявке, выделенной из заявки, по которой принимается решение о государственной регистрации (первоначальной заявки), направление заявителю решения о государственной регистрации товарного знака для части товаров и документа, уведомляющего о подлежащей уплате пошлины за регистрацию товарного знака и выдачу свидетельства на него; решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всего перечня товаров и направление заявителю решения об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всего перечня товаров; решение Роспатента о признании заявки отозванной и направление заявителю решения о признании заявки отозванной с объяснением причин принятия решения; решение Роспатента об удовлетворении поданного заявителем заявления о признании заявки отозванной и направление заявителю решения об удовлетворении заявления о признании заявки отозванной (пункт 122 Административного регламента). Максимальный срок административного действия по проверке соответствия заявленного на регистрацию в качестве товарного знака обозначения составляет двенадцать месяцев со дня принятия заявки к рассмотрению по результатам формальной экспертизы. Максимальный срок рассмотрения дополнительных материалов, представленных заявителем по запросу, составляет два месяца со дня получения дополнительных материалов. Максимальный срок рассмотрения доводов заявителя, поступивших в ответ на уведомление, составляет два месяца со дня получения указанных доводов заявителя.

Таким образом, в результате проведения административных процедур при регистрации товарного знака может быть принято в том числе решение об отказе в регистрации товарного знака, отказе в регистрации товарного знака для части товаров.

Процедура регистрации товарного знака занимает более одного месяца (до нескольких месяцев) с учетом проведения процедуры экспертизы заявленного обозначения и проведения регистрации товарного знака. Регистрация товарного знака не может быть осуществлена за один день.

Марийским УФАС России проведен экспертный совет по применению законодательства о рекламе при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл 19.04.2023. В отношении рассматриваемой рекламы на обсуждение экспертов были вынесены следующие вопросы: –

является ли, по Вашему мнению, информация, указанная в рекламе «закрепим право на товарный знак за 1 день» достоверной? - создает ли реклама впечатление о гарантии регистрации товарного знака? - создает ли реклама впечатление о том, что регистрация права на товарный знак возможна за 1 день? - содержит ли реклама всю существенную информацию о рассматриваемой услуге? Эксперты отметили, что указанная в рекламе информация «закрепим право на товарный знак за 1 день» не является достоверной, так как федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение месяца со дня уплаты пошлины за государственную регистрацию товарного знака и за выдачу свидетельства на него осуществляет государственную регистрацию товарного знака в Государственном реестре товарных знаков. Реклама создает впечатление о гарантии регистрации товарного знака, так как имеются слова «Рассчитайте стоимость регистрации товарного знака с финансовой гарантией». Также реклама создает впечатление о том, что регистрация права на товарный знак возможна за 1 день. Из совокупности данных словосочетаний следует вывод о том, что рекламодатель обещает осуществить регистрацию товарного знака (что влечет возникновение права на товарный знак) за 1 день. Однако в такой срок регистрация товарного знака невозможна т. е., данная реклама является недостоверной. Даже если в рекламе подразумевается, что за 1 день осуществляется подача заявки на регистрацию товарного знака в Роспатенте, то представленная реклама не становится достоверной, т.к. сама по себе подача заявки не закрепляет прав на товарный знак, а лишь определяет дату приоритета в целях защиты правообладателя товарного знака в случае попыток регистрации нескольких товарных знаков, сходных до степени смешения. Реклама содержит обещание: «закрепим право», что может быть воспринято как гарантия регистрации товарного знака. Сочетание в рекламе слов «закрепим право за 1 день» и «регистрация товарного знака» создает впечатление, что рекламодатель может осуществить регистрацию товарного знака за один день. При этом в рекламе отсутствует существенная информация о том, что регистрацию товарных знаков осуществляет не рекламодатель, а Роспатент, что такая регистрация влечет расходы для заявителя (патентные пошлины), что не любое обозначение можно зарегистрировать в качестве товарного знака.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, о том, что информация в рекламе «Регистрация товарного знака. Закрепим право за 1 день» не соответствует действительности, поскольку регистрация права на товарный знак не может быть осуществлена за 1 день. Оценивая рекламу с позиции потребителя, Комиссия также приходит к выводу о том, что при сочетании предложений «Регистрация товарного знака» и «Закрепим право за 1 день» у потребителей создается впечатление, что за 1 день предоставляется именно услуга по регистрации товарного знака. Также в информации, содержащейся на сайте ООО «ЮРОПТИМА» gvardus.ru, не конкретизированы сведения о том, что понимается под приведенной в рекламе информацией: «Закрепим право за 1 день». В то же время в рекламе отсутствует существенная информация, какие действия будут совершены за один день в целях регистрации товарного знака.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что рассматриваемая реклама нарушает требования части 7 статьи 5, пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, поскольку в рекламе отсутствуют существенные условия о характере оказываемой услуги, а также содержатся неточные, искаженные сведения о сроках регистрации товарного знака.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. Рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекомендуется использовать следующие определения: Рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Марийским УФАС России установлено, что реклама размещалась в целях продвижения услуг ООО «ЮРОПТИМА» в рамках договоров, заключенных с ООО «Яндекс» на условиях оферты. Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «ЮРОПТИМА», рекламораспространителем - ООО «Яндекс».

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства.

В соответствии с письмом ФАС России от 25.09.2020 № ДФ/83374/20, при установлении факта нарушения законодательства о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения вправе выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе лицу, способному прекратить дальнейшее распространение рекламы, в которой выявлено нарушение, в том числе если такое лицо не является лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона о рекламе.

На момент рассмотрения дела доказательства устранения нарушения законодательства о рекламе в материалах дела отсутствуют.

Таким образом, Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи предписаний о прекращении нарушения законодательства о рекламе ООО «ЮРОПТИМА», ООО «Яндекс».

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 42-51 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «Регистрация товарного знака. Закрепим право за 1 день», распространяемую в сети интернет в поисковой системе Яндекс, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 5, пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «ЮРОПТИМА» (ИНН 7731319099, ОГРН 1167746562917, адрес регистрации: 121596, РФ, г.Москва, муниципальный округ Можайский вн.тер.г., ул. Горбунова, д. 2, стр. 3, помещ. II, ком.52); ООО «Яндекс» (ИНН 7736207543, ОГРН 1027700229193, 119021, г. Москва, ул. Льва Толстого, д.16) обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства о

рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о привлечение лица к административной ответственности.

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

Председатель комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>