

ООО «ТИСС АВТО»

Северный Власихинский пр-д, 65

г.Барнаул, 656058

ООО «СОЮЗ»

Павловский тракт, 186В

г.Барнаул, 656922

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 022/05/5-135/2021

Решение изготовлено в полном объеме 19 апреля 2021 года

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 022/05/5-135/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в городе Барнауле рекламы автомобиля марки GEELY ATLAS, в которой усматриваются признаки нарушения пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителей:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – рекламодателя ООО «ТИСС АВТО» (Алтайский край, 656058 г.Барнаул, Северный Власихинский пр-д, 65, ОГРН 1072221009464), <...> по доверенности от 09.04.2021г.,

заявителя - ООО «Союз» (Алтайский край, 656922, г.Барнаул, Павловский тракт, 186В, ОГРН 1172225031164), <...> по доверенности от 22.03.2021г.,

УСТАНОВИЛА:

дело возбуждено по результатам рассмотрения заявления ООО «Союз» о недобросовестной рекламе автомобиля марки GEELY ATLAS: «GEELY ATLAS

интеллектуальный кроссовер Проедет по любому СНЕГУ...», размещенной в городе Барнауле по адресам: Павловский тракт, 32Б, 25, 10, 227, Комсомольский пр., 65, 65а, Калинина пр., 11, Советской Армии ул., 2, Попова ул., 102, Малахова ул., 94а, допускающей некорректные сравнения в отношении реализуемого ООО «Союз» автомобиля марки CHERY.

Заявитель считает, что в рекламе ООО «ТИСС АВТО» умышленно искажены два словарных значения, с целью обратить внимание потребителя именно на то, что рекламируемый автомобиль Geely проедет по любому автомобилю марки конкурента - Chery:

1. увеличено до размера прописных букв формально написанное шрифтом, применяемым для строчных букв, слово «chery» (а не «CHERY») и увеличен размер слова «chery» до размера прописных букв,
2. последняя буква в слове «СНЕГУ», якобы написанного на кириллице, однозначно исправлена на прописную букву «У» на латыни.

ООО «Союз» считает, что ООО «ТИСС АВТО» использовало в рекламе своей деятельности коммерческое обозначение, схожее до степени смешения с коммерческим обозначением другого производителя, указав в уничижительной форме на якобы имеющееся превосходство рекламируемого товара – автомобилей марки Geely над автомобилями марки Chery.

В доказательство распространения рассматриваемой рекламы заявителем предоставлены фотоснимки.

Лицом, в действиях которого усмотрены признаки нарушения законодательства о рекламе, признано ООО «ТИСС АВТО», Алтайский край, 656058 г.Барнаул, Северный Власихинский пр-д, 65, ОГРН 1072221009464; ООО «Союз» привлечено к участию в деле в качестве заявителя.

Рассмотрение дела назначено на 30 марта 2021 года.

30 марта 2021 года Комиссией в порядке пунктов 31, 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020г. № 1922 (далее – Правила), рассмотрение дела отложено в связи с заявленным ООО «ТИСС АВТО» ходатайством об отложении рассмотрения дела по причине позднего получения определения о возбуждении дела 29.03.2021г. и невозможности в срок предоставить истребуемые определением документы и материалы.

Рассмотрение дела № 022/05/5-135/2021 отложено до 10 часов 00 минут 15 апреля 2021 года.

Определением от ООО «ТИСС-АВТО» истребованы копии следующих документов и материалов, связанных с размещением рассматриваемой рекламы:

- договоры (со всеми приложениями), заявки, платежные поручения и иные документы, на основании которых осуществлялось изготовление и размещение рассматриваемой рекламы на территории Алтайского края, с указанием дислокации размещения рекламы;
- согласованный макет рекламы;

- письменные пояснения по признакам нарушения законодательства о рекламе.

14 апреля 2021 года ООО «ТИСС АВТО» представлен рекламный макет, а также копия договора субаренды № 2-Р от 11.01.2021г., заключенного между ООО «Восток» и ООО «ТИСС АВТО», предметом которого является предоставление в аренду рекламных носителей. Согласно приложению № 1 от 12.02.2021г. к договору, рекламные носители предоставлены ООО «ТИСС АВТО» в аренду сроком на 1 месяц (01.02.2021-28.02.2021).

15 апреля 2021 года при рассмотрении дела представитель ООО «Союз» заявление поддержал в полном объеме, на заявленных требованиях настаивал.

Представитель ООО «ТИСС АВТО» пояснил, что в действиях Общества по размещению рекламы «GEELY ATLAS интеллектуальный кроссовер Проедет по любому СНЕГУ...» отсутствует состав административного правонарушения, поскольку Общество при размещении данной рекламы не ставило своей целью показать превосходство автомобиля марки «GEELY» над автомобилем марки «CHERY»; реклама указывает на возможность эксплуатации автомобиля GEELY ATLAS в условиях заснеженной зимы, для чего и было выделено слово «СНЕГУ». Считает, что выводы имеющегося в материалах дела лингвистического заключения по первому вопросу сделаны на основании сходства двух последних букв языковой единицы, что касается вывода по второму вопросу, полагает, что определение признаков недобросовестной рекламы находится вне компетенции лингвистического исследования.

Комиссия, заслушав доводы представителей сторон, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

Согласно материалам дела, в городе Барнауле по адресам: Павловский тракт, 32Б, 25, 10, 227, Комсомольский пр., 65, 65а, Калинина пр., 11, Советской Армии ул., 2, Попова ул., 102, Малахова ул., 94а, на рекламных конструкциях размещена информация следующего содержания: «GEELY ATLAS интеллектуальный кроссовер Проедет по любому СНЕГУ...».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» (далее – Закон 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; 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.

Рассматриваемая информация «GEELY ATLAS интеллектуальный кроссовер Проедет по любому СНЕГУ...» полностью соответствует законодательному определению понятия реклама, поскольку размещена в общедоступном месте, следовательно, предназначена для неопределенного круга лиц, преследует строго заданные цели информирования, формирует и поддерживает интерес к

таким объектам рекламирования, как автосалон «ТИСС АВТО» и реализуемые им автомобили марки GEELY, в частности GEELY ATLAS, способствует продвижению их на рынке среди аналогичных автомобилей.

Законодательство Российской Федерации о рекламе состоит из Закона о рекламе. Отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения рекламы могут регулироваться также принятыми в соответствии с настоящим Федеральным законом иными федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе, недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Из обстоятельств дела следует, что ООО «Союз» и ООО «ТИСС АВТО» являются конкурентами на рынке реализации автомобилей на территории Алтайского края, в связи с чем, добросовестная конкуренция, как фактор ведения данными хозяйствующими субъектами борьбы на принципах добросовестности, разумности и справедливости, не создавая препятствий друг другу, заведомо предполагается.

Недобросовестной конкуренцией в соответствии с Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» признаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

ООО «ТИСС АВТО», по мнению заявителя, посредством рекламы допущено некорректное сравнение автомобилей двух марок – превосходство автомобиля марки Geely над автомобилем марки Chery, путем использования в рекламе фразы «GEELY ATLAS интеллектуальный кроссовер Проедет по любому CHERY...».

В доказательство ООО «Союз» предоставлено заключение лингвиста № 118 от 15.02.2021г.

Из заключения следует, что установлению подлежали следующие вопросы:

1. Использовались ли в тексте рекламного баннера, размещенного на рекламном щите, слова или фразы, которые схожи до степени смешения с товарным знаком CHERY? Какие лингвистические приемы были применены?
2. Содержатся ли в тексте баннера, размещенного на рекламном щите, признаки недобросовестной рекламы?

Из лингвистического заключения следует, что сравнительный анализ словесных

элементов «CHERY» и «СНЕГУ» показал их сходство на графическом уровне.

Графика букв составлена таким образом, что последние две буквы языковой единицы СНЕГУ написаны не свойственным для русского алфавита шрифтом: русская буква «у» написана в виде открытого перевернутого треугольника с дополнительной чертой по середине, такое написание схоже с заглавной латинской буквой «У», что приводит к визуальному смешению; предыдущая буква «Г» под влиянием буквы «У» начинает играть двойную функцию, соответственно, языковая единица «CHERY» схожа до степени смешения с русским словом «СНЕГУ»; при этом использован графический прием.

Обозначение считается схожим до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Иными словами, сходными признаются обозначения, производящие в целом сходное впечатление, несмотря на некоторые отличия составляющих их элементов.

Тем самым, использованное ООО «ТИСС АВТО» в тексте рекламы слово «СНЕГУ», которое написано заглавными буквами по сравнению со словами «Проедет по любому...» и при этом красными буквами, как логотип «CHERY», является схожим до степени смешения с логотипом автомобилей марки «CHERY», реализуемыми на территории Алтайского края ООО «Союз».

Комиссия Алтайского краевого УФАС России, проанализировав в совокупности с материалами и обстоятельствами дела текст размещенной ООО «ТИСС АВТО» рекламы: «GEELY ATLAS интеллектуальный кроссовер Проедет по любому СНЕГУ...», приходит к выводу, что данная реклама является недобросовестной, поскольку содержит некорректное сравнение автомобилей марок «GEELY» и «CHERY», путем негласного, завуалированного, указания на превосходство автомобиля «GEELY ATLAS» над автомобилем «CHERY».

При этом Комиссия при установлении факта недобросовестности рекламы не связана с выводами лингвиста, содержащимися в части 2 заключения.

На основании изложенного, реклама «GEELY ATLAS интеллектуальный кроссовер Проедет по любому СНЕГУ...», размещенная в городе Барнауле на рекламных конструкциях, установленных по адресам: Павловский тракт, 32Б, 25, 10, 227, Комсомольский пр., 65, 65а, Калинина пр., 11, Советской Армии ул., 2, Попова ул., 102, Малахова ул., 94а, нарушает положения пункта 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе и является недобросовестной.

Из положений части 6 статьи 38 Закона о рекламе следует, что за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе, несет ответственность рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «ТИСС АВТО».

В соответствии со статьей 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Комиссией установлено, что, несмотря на предусмотренный договором аренды

рекламных носителей месячный срок размещения рассматриваемой рекламы (с 01.02.2021 по 28.02.2021), и пояснения ООО «ТИСС АВТО» относительно демонтажа рекламных баннеров с конструкций по всем адресам, 30 марта 2021 года данная реклама размещалась на рекламной конструкции, установленной по адресу: Павловский тракт, 25 в г.Барнауле.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47, 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «GEELY ATLAS интеллектуальный кроссовер Проедет по любому СНЕГУ...», размещенную в городе Барнауле на рекламных конструкциях, установленных по адресам: Павловский тракт, 32Б, 25, 10, 227, Комсомольский пр., 65, 65а, Калинина пр., 11, Советской Армии ул., 2, Попова ул., 102, Малахова ул., 94а, ненадлежащей, так как при ее размещении нарушены требования пункта 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе.

2. Выдать ООО «ТИСС АВТО» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>