

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 027/05/5-396/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

03 июля 2019 года г. Хабаровск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> , рассмотрев материалы, представленные отделом рекламы и недобросовестной конкуренции о признаках нарушения ИП Шевцовым М.С. требований пункта 7 части 3 статьи 5, пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора Хабаровским УФАС России 24 июня 2019 года отслежена следующая наружная реклама: *«Честные пивоварни Собственное производство в Хабаровском крае Думай о глобальном, пей местное!»* с использованием товарного знака «Наш выбор 27», распространяемая по адресу г. Хабаровск, Уссурийский бульвар, д. 29.

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.

Объектом рекламирования, в силу пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», могут выступать 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 реклама распространяется с использованием технических средств стабильного территориального размещения, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – магазину живых напитков «Честные пивоварни», формирует и поддерживает интерес к объекту рекламирования и его продвижение на рынке, т.е отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе».

В соответствии со статьей 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования при распространении рекламы, предъявляемые законодательством о рекламе.

Федеральный закон о рекламе допускает использование в рекламе объектов исключительных прав, однако в этом случае должно быть согласие правообладателя исключительных прав на товарный знак.

В силу пункта 1 статьи 1229 ГК РФ 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 (статья 1233 ГК РФ), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное. Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Использование результата интеллектуальной деятельности, если такое использование осуществляется без предварительного согласия правообладателя, является незаконным.

Согласно свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 657944 от 29.05.2018 правообладателем товарного знака «Наш выбор 27» является Комитет потребительского рынка, пищевой и перерабатывающей промышленности Правительства Хабаровского края (далее Комитет).

Правообладателем указанного товарного знака заключались лицензионные договоры с организациями, использующими товарный знак «Наш выбор 27».

Согласно информации, размещенной на сайте <https://nashvybor27.ru> в реестре предприятий Хабаровского края, получивших право использования товарного знака «Наш выбор 27» числится 125 предприятий, ИП Шевцов Михаил Сергеевич (лицо, осуществляющее деятельность в магазине «Честные пивоварни») не значится.

Таким образом, право использования товарного знака «Наш выбор 27» у ИП Шевцова Михаила Сергеевича отсутствует, что свидетельствует о нарушении предпринимателем требований пункта 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», в соответствии с которым недостоверной признается 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.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

При этом в соответствии с частью 4 статьи 2 ФЗ «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или

продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования выступает магазин и его деятельность по продаже алкогольной продукции (пиво). Магазин живых напитков «Честные пивоварни», на привлечение внимания к которому направлена реклама, явно позиционируется как продавец алкогольной продукции. При этом реклама содержит сведения, формирующие интерес к алкогольной продукции, как к напитку. Следовательно, на данную рекламу распространяются требования пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Реклама продавца алкогольной продукции размещена на рекламной конструкции, установленной на фасаде жилого дома, расположенного по адресу: г. Хабаровск, Уссурийский бульвар, д. 29, что нарушает требования пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, по сообщению Департамента муниципальной собственности Администрации г. Хабаровска (вх. № 4/7666 от 03.07.2019г.) рекламная конструкция размещена самовольно, без оформления соответствующего разрешения, в связи с чем ИП Шевцову М.С. выдано предписание о демонтаже рекламной конструкции.

Частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» предусмотрена ответственность рекламодателя за нарушение требований пункта 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Рекламодателем, в интересах которого размещена реклама, является ИП Шевцов М.С. (ИНН 272400824292, место жительства: 680052, г. Хабаровск, <...>).

Ответственность на нарушение требований, установленных пунктом 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе», в соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», возлагается на рекламораспространителя.

Наружная реклама магазина живых напитков «Честные пивоварни» размещена в месте нахождения магазина (г. Хабаровск, Уссурийский бульвар, д.29) и осуществления деятельности ИП Шевцовым М.С., следовательно, данный предприниматель является и рекламораспространителем.

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 027/05/5-396/2019 по признакам нарушения законодательства о рекламе.
2. Признать лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП Шевцов М.С. (ИНН 272400824292, место жительства: 680052, г. Хабаровск<...>).
3. Назначить дело № 027/05/5-396/2019 к рассмотрению на 07 августа 2019г. в 11 час. 15 мин. по адресу: г. Хабаровск, ул. Запарина, 67, каб. 28.
4. ИП Шевцову М.С. в трехдневный срок с момента получения настоящего определения представить в Хабаровское УФАС России следующие документы

(информацию):

- правовые основания размещения рекламы с использованием товарного знака «Наш выбор 27»;
- срок распространения рекламы;
- иные места распространения рекламы в г. Хабаровске;
- письменные пояснения по факту размещения рекламы с нарушениями рекламного законодательства.

Документы должны быть заверены подписью руководителя и печатью.

Явка представителя ИП Шевцова М.С., в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна.