

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

об отложении дела № 3-27-59/00-08-15

по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

15 января 2016 г.

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>,

рассмотрев материалы о распространении рекламы букмекерской конторы «Олимп» на стадионе «Локомотив»,

в присутствии лиц, участвующих в деле:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

рекламораспространитель - ЗАО «Футбольный клуб «Локомотив» (юридический адрес: ул. Большая Черкизовская, д. 125, корп.1, г. Москва, 107553; ОГРН 1037718045034, ИНН 7718200111, КПП 771801001; дата регистрации: 01.10.2003) — <...> (доверенность б/н от 01.12.2015);

заявитель - ООО «Защита» (юридический адрес: ул. Московская, д. 14, г. Бронницы, 140170; ОГРН 1155040005560, ИНН 5002004183, КПП 500201001; дата регистрации: 25.08.2015) — <...> (доверенность б/н от 02.09.2015);

заинтересованное лицо - ООО «Национальный спортивный телеканал» (юридический адрес: ш. Варшавское, д. 125, стр.1, пом. 57, г. Москва, 117587; ОГРН 1157746509865, ИНН 7726341892, КПП 772601001; дата регистрации: 05.06.2015) — <...> (доверенность № 207-2015 от 22.12.2015),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило обращение ООО «Защита» с сообщением о распространении рекламы букмекерской конторы «Олимп» во время трансляции футбольного матча «Локомотив-Зенит» на телеканале «Матч ТВ».

Данная реклама распространялась в эфире телеканала «Матч ТВ» 08.11.2015 19:30 во время прямой трансляция футбольного матча в рамках чемпионата РФПЛ «Локомотив-Зенит» со стадиона «Локомотив» в Москве.

Указанная реклама размещалась на стадионе «Локомотив» по периметру футбольного поля на светодиодных экранах в виде движущейся надписи «ОЛИМП» в сопровождении медальона красного цвета с желтым венком из оливковой ветви внутри и указания на «благотворительный фонд», выполненного мелким шрифтом.

Согласно объяснениям ЗАО «Футбольный клуб «Локомотив» на стадионе «Локомотив» распространялась реклама Благотворительного фонда «Олимп», на что указывалось в рекламе.

Вместе с тем реклама фиксирует внимание потребителей на товарном знаке «ОЛИМП» (его элементах) - словесном обозначении «ОЛИМП» и медальоне красного цвета с желтым венком из оливковой ветви внутри.

Товарный знак «ОЛИМП» зарегистрирован Роспатентом по свидетельству № 550357 с приоритетом от 15.11.2013 (далее — товарный знак «ОЛИМП») и действует в отношении товаров и/или услуг 41 класса МКТУ (41 — игры азартные; организация досуга; организация лотерей; предоставление услуг игровых залов; услуги казино (игры)) .

Товарный знак «ОЛИМП» включает словесное обозначение «ОЛИМП», размещенное в центре знака и определяющее ширину знака, над центральным элементом расположены медальон красного цвета с желтым венком из оливковой ветви внутри и вензели, расходящиеся от медальона на ширину знака, под центральным элементом располагаются полоска символического орнамента «меандр», отделяющая словосочетание «На вершине победы» от центрального элемента.

Товарный знак «ОЛИМП» используется Благотворительным фондом содействия деятельности в области физической культуры и спорта «ОЛИМП» (далее - Благотворительный фонд «ОЛИМП»), учрежденным в 2015 году ООО «БК «ОЛИМП» для целей популяризации спорта в России и пропаганды здорового образа жизни.

ООО «БК «ОЛИМП» на основании лицензии № 26 от 25.12.2012 осуществляет деятельность по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах.

Правообладателем товарного знака «ОЛИМП» является <...>, она же является президентом Благотворительного фонда «ОЛИМП» и учредителем компании ООО «Лаки».

Словесное обозначение «ОЛИМП», изобразительный элемент в виде медальона красного цвета с желтым венком из оливковой ветви внутри, словосочетание «На вершине победы» и полоска символического орнамента «меандр» применяется букмекерской конторой ООО «БК «ОЛИМП» на официальных сайтах <http://olimp.kz>, <http://olimp.com> в качестве средств индивидуализации для обозначения своей деятельности и азартных игр.

Согласно пункту 13 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации №122 от 13.12.2007 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» вопрос о сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта и по общему правилу может быть разрешен без назначения экспертизы.

В товарном знаке обозначение «ОЛИМП» и медальон красного цвета с желтым венком из оливковой ветви внутри (далее — красный медальон) доминируют над остальными элементами знака. Словосочетание «На вершине победы» выполнено мелким шрифтом и не достигает ширины знака. Данное словосочетание, вензели и полоска символического орнамента «меандр» (далее — орнамент «меандр»), являются второстепенными по отношению к доминирующим элементам.

Основной содержательный акцент рассматриваемой рекламы заключается в

демонстрации доминирующих элементов товарного знака «ОЛИМП» (обозначения «ОЛИМП» и красного медальона), служащего для индивидуализации азартных игр и деятельности по их организации.

Товарный знак «ОЛИМП» и средства индивидуализации, использованные в рекламе и на сайтах букмекерской конторы «ОЛИМП», обладают очевидным сходством и идентичными характерными чертами – общее композиционное решение, идентичный шрифт для обозначения наименований, совпадающие текстовые и изобразительные элементы – красный медальон, орнамент «меандр».

Отличие использованных на сайтах и в рекламе средств индивидуализации от товарного знака «ОЛИМП» сводится к отсутствию некоторых второстепенных элементов и к незначительным отличиям в расположении некоторых элементов. На сайтах и в рекламе отсутствуют вензели. На сайтах орнамент «меандр» пущен лентой в качестве границы, отделяющей на каждой странице сайта средства индивидуализации от остальной информации. В рекламе красный медальон размещен справа от обозначения «ОЛИМП», и словосочетание «На вершине победы» замещено указанием на «благотворительный фонд».

В целом такие отличия не влияют на общее восприятие использованных на сайтах и в рекламе средств индивидуализации, как товарного знака «ОЛИМП».

Товарный знак «ОЛИМП» и словесное обозначение, использованное в названии ООО «БК «ОЛИМП» и Благотворительного фонда «ОЛИМП», являются сходным до степени смешения за счет фонетического сходства, одинакового графического исполнения и визуального доминирования одного из элементов («ОЛИМП»), использования совместно с обозначением «ОЛИМП» изображения красного медальона, и того факта, что имеющиеся отличия не влияют на различительную способность обозначения «ОЛИМП» в целом.

Визуальное сравнение словесных и изобразительных элементов, использованных в рекламе и в оформлении сайтов букмекерской конторы «ОЛИМП», позволяет заключить о наличии графического и словесного тождества с товарным знаком «ОЛИМП».

Поскольку в рекламе внимание потребителя фиксируется на товарном знаке «ОЛИМП» за счет визуального доминирования над иными обозначениями в рекламе, именно на нем лежит основная смысловая нагрузка, и товарный знак формирует и поддерживает интерес ко всем товарам, для которых он применяется.

В рекламе указание на «благотворительный фонд» выполнено мелким нечитаемым шрифтом желтого цвета на черном фоне и размещено на уровне газонного покрытия поля, что в условиях постоянного движения рекламного сообщения практически лишает потребителей возможности воспринимать визуально данное указание.

Следовательно, в данной рекламе товарный знак «ОЛИМП» призван формировать и поддерживать интерес потребителей в том числе к азартным играм и игорному заведению - букмекерской конторе «ОЛИМП».

Учитывая изложенное, реклама с использованием товарного знака «ОЛИМП»,

распространявшаяся на стадионе «Локомотив» на установленных по периметру футбольного поля светодиодных экранах в виде движущейся надписи «ОЛИМП. Благотворительный фонд», также призвана формировать, поддерживать интерес и способствовать реализации азартных игр и является рекламой игорного заведения букмекерской конторы «ОЛИМП».

В соответствии с частью 4 статьи 2 Федерального закона «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 Федеральным законом «О рекламе» установлены специальные требования и ограничения.

В соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной рекламой признается реклама, которая представляет собой рекламу товара, реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте, если она осуществляется под видом рекламы другого товара, товарный знак или знак обслуживания которого тождествен или сходен до степени смешения с товарным знаком или знаком обслуживания товара, в отношении рекламы которого установлены соответствующие требования и ограничения, а также под видом рекламы изготовителя или продавца такого товара.

Федеральным законом от 29.12.2006 № 244-ФЗ «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ» (далее — ФЗ № 244-ФЗ) определены правовые основы государственного регулирования деятельности по организации и проведению азартных игр на территории Российской Федерации, а также установлены ограничения осуществления данной деятельности в целях защиты нравственности, прав и законных интересов граждан.

В соответствии со статьей 4 ФЗ № 244-ФЗ азартная игра - это основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками такого соглашения между собой либо с организатором азартной игры по правилам, установленным организатором азартной игры; деятельность по организации и проведению азартных игр - это деятельность, направленная на заключение основанных на риске соглашений о выигрыше с участниками азартных игр.

Согласно пункту 14 статьи 4 ФЗ № 244-ФЗ букмекерская контора - игорное заведение, в котором организатор азартных игр заключает пари с участниками данного вида азартных игр.

Частью 2 статьи 27 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» определен перечень мест, где допускается реклама основанных на риске игр, пари:

в теле- и радиопрограммах с 22 до 7 часов местного времени;

в зданиях, строениях, сооружениях, в которых проводятся такие игры, пари, за исключением объектов транспортной инфраструктуры (вокзалов, аэропортов, станций метрополитена и других подобных объектов);

в периодических печатных изданиях, на обложках и в выходных данных которых содержится информация о специализации указанных изданий на сообщениях и материалах рекламного характера, а также в периодических печатных изданиях, предназначенных для работников организатора азартных игр и (или) участников таких игр, находящихся в границах игорных зон.

При этом, согласно части 3 статьи 27 Закона о рекламе указанные требования распространяются соответственно на рекламу организатора основанных на риске игр, рекламу сопутствующих азартным играм услуг и рекламу игорного заведения, в том числе рекламу мест осуществления деятельности по оказанию сопутствующих азартным играм услуг.

Изложенные обстоятельства позволяют заключить, что реклама с использованием товарного знака «ОЛИМП», распространявшаяся на стадионе «Локомотив» во время матча «Локомотив-Зенит» с указанием на благотворительный фонд, призвана одновременно формировать и поддерживать интерес неопределенного круга лиц к букмекерской конторе «ОЛИМП», следовательно, осуществляется под видом рекламы другого хозяйствующего субъекта – Благотворительного фонда «ОЛИМП», и должна рассматриваться как реклама букмекерской конторы «ОЛИМП».

Соответственно реклама букмекерской конторы «ОЛИМП» распространялась на стадионе «Локомотив», что прямо запрещено законодательством Российской Федерации.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения пункта 3 части 2 статьи 5, части 2 статьи 27 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 15 статьи 14 Федерального закона «О рекламе» ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров в телепрограммах, не распространяются на рекламу, размещенную в месте события, транслируемого в прямом эфире или в записи, за исключением специально созданных для трансляции постановок.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 2 статьи 27 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Рекламодателем указанной рекламы является ЗАО «Футбольный клуб «Локомотив» (юридический адрес: ул. Большая Черкизовская, д. 125, корп.1, г. Москва, 107553; ОГРН 1037718045034, ИНН 7718200111, КПП 771801001; дата регистрации: 01.10.2003);

Из объяснений ЗАО «Футбольный клуб «Локомотив» следует, что рассматриваемая реклама распространялась на стадионе «Локомотив» во время проведения 13 домашних матчей футбольного клуба «Локомотив» в рамках Чемпионата России среди клубов Премьер-Лиги на основании договора № 78-КМ от 28.08.2015 на оказание рекламных услуг, заключенного с ООО «Лаки».

Согласно пункту 5.4.1. указанного договора ЗАО «Футбольный клуб «Локомотив» обязуется распространить (разместить) рекламу Благотворительного фонда «Олимп» на электронном периметре вокруг поля на 1й линии видимости (8 минут в каждом матче) и на электронном периметре за воротами (север, юг) на 2-й линии в зоне видимости телекамер (10 минут в каждом матче).

Таким образом, рекламодателем указанной рекламы букмекерской конторы «ОЛИМП» является ООО «Лаки» (юридический адрес: ул. Новослободская, д. 14/19, стр. 1, г. Москва, 127055; ОГРН 1107746473890, ИНН 7709855200, КПП 770701001, дата регистрации: 09.06.2010).

Согласно данным Единого государственного реестра юридических лиц, учредителем Благотворительного фонда «ОЛИМП» является ООО «БК «ОЛИМП» (юридический адрес: ул. Антонова-Овсеенко, д. 15, стр. 1, 123317; ОГРН 1127747004648; ИНН 7726705980; КПП 774901001; дата регистрации 02.10.2012).

С учетом изложенного необходимо привлечь к участию в деле рекламодателя ООО «Лаки» и заинтересованных лиц: Благотворительный фонд «Олимп» и его учредителя ООО «БК «ОЛИМП».

На основании пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 3-27-59/00-08-15 отложить.

2. Привлечь к участию в деле № 3-27-59/00-08-15:

рекламодателя - ООО «Лаки» (юридический адрес: ул. Новослободская, д. 14/19, стр. 1, г. Москва, 127055; ОГРН 1107746473890, ИНН 7709855200, КПП 770701001, дата регистрации: 09.06.2010);

заинтересованных лиц:

Благотворительный фонд содействия деятельности в области физической культуры и спорта «Олимп» (юридический адрес: Сибирский проезд, д. 2, стр. 10, г. Москва, 109029; ОГРН 1157700012656, ИНН 7709465305, КПП 770901001, дата регистрации: 10.08.2015);

ООО «БК «ОЛИМП» (юридический адрес: ул. Антонова-Овсеенко, д. 15, стр. 1, 123317; ОГРН 1127747004648; ИНН 7726705980; КПП 774901001; дата регистрации 02.10.2012).

3. Назначить дело № 3-27-59/00-08-15 к рассмотрению на 29 февраля 2016 года в 11 часов 30 минут по адресу: г. Москва, Пыжевский пер., д. 6, зал №1, 2-й этаж, (т. 8(499)755-23-23/вн. 088-437, 088-474).

4. ООО «Лаки» представить в срок до 25 февраля 2016 года следующие документы:

копии учредительных документов ООО «Лаки» (устав и иные) с последующими изменениями;

копии документов, подтверждающих полномочия руководителя;

копии (образцы, макеты, записи на CD-дисках и пр.) рекламы с товарным знаком «ОЛИМП», распространявшейся на стадионе «Локомотив» в 2015 г.;

копии договоров, платежных поручений и иных материалов, в том числе с рекламодателем, на основании которых на стадионе «Локомотив» осуществлялось распространение рекламы с товарным знаком «ОЛИМП» в 2015 г.;

копии договоров, платежных поручений и иных материалов, в том числе с рекламодателем, на основании которых осуществлялось производство рекламы с товарным знаком «ОЛИМП»;

копию договора с правообладателем товарного знака «ОЛИМП» по свидетельству № 550357 на его использование;

графики распространения рекламы с товарным знаком «ОЛИМП» на стадионе «Локомотив» в ноябре 2015 года;

письменные пояснения по существу претензий и обстоятельствам распространения рекламы.

Все документы должны быть заверены подписью руководителя и печатью ООО «Лаки».

5. Благотворительному фонду содействия деятельности в области физической культуры и спорта «Олимп» представить в срок до 25 февраля 2016 года следующие документы:

копии учредительных документов фонда (устав и иные) с последующими изменениями;

копии документов, подтверждающих полномочия руководителя;

копии (образцы, макеты, записи на CD-дисках и пр.) рекламы с товарным знаком «ОЛИМП», распространявшейся на стадионе «Локомотив» в 2015 г.;

копии договоров, платежных поручений и иных материалов, в том числе с рекламодателем, на основании которых на стадионе «Локомотив» осуществлялось распространение рекламы с товарным знаком «ОЛИМП» в 2015 г.;

копии договоров, платежных поручений и иных материалов, в том числе с рекламодателем, на основании которых осуществлялось производство рекламы с товарным знаком «ОЛИМП»;

копию договора с правообладателем товарного знака «ОЛИМП» по свидетельству № 550357 на его использование;

графики распространения рекламы с товарным знаком «ОЛИМП» на стадионе «Локомотив» в ноябре 2015 года;

письменные пояснения по существу претензий и обстоятельствам распространения рекламы.

Все документы должны быть заверены подписью руководителя и печатью Благотворительного фонда содействия деятельности в области физической культуры и спорта «Олимп».

6. ООО «БК «ОЛИМП» представить в срок до 25 февраля 2016 года следующие документы:

копии учредительных документов ООО «БК «ОЛИМП» (устав, свидетельство о постановке на налоговый учёт, свидетельство ЕГРЮЛ и иные) с последующими изменениями;

копии документов, подтверждающих полномочия руководителя;

копии (образцы, макеты, записи на CD-дисках и пр.) рекламы с товарным знаком «ОЛИМП», распространявшейся на стадионе «Локомотив» в 2015 г.;

копии договоров, платежных поручений и иных материалов, в том числе с рекламодателем, на основании которых на стадионе «Локомотив» осуществлялось распространение рекламы с товарным знаком «ОЛИМП» в 2015 г.;

копии договоров, платежных поручений и иных материалов, в том числе с рекламодателем, на основании которых осуществлялось производство рекламы с товарным знаком «ОЛИМП»;

копию договора с правообладателем товарного знака «ОЛИМП» по свидетельству № 550357 с приоритетом от 15.11.2013 на его использование;

графики распространения рекламы с товарным знаком «ОЛИМП» на стадионе «Локомотив» в ноябре 2015 года;

письменные пояснения по существу претензий и обстоятельствам распространения рекламы.

Все документы должны быть заверены подписью руководителя и печатью ООО «БК «ОЛИМП».

Явка представителей ООО «Лаки», ООО «БК «ОЛИМП», Благотворительного фонда содействия деятельности в области физической культуры и спорта «Олимп», ЗАО «Футбольный клуб «Локомотив», в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна (для представителей организаций - с подлинной доверенностью на представление интересов организации по делу № 3-27-59/00-08-15).

Для обеспечения пропусков в здание ФАС России фамилии представителей необходимо сообщить заранее: для граждан Российской Федерации - за 1 день, для иностранных граждан - за 3 дня.