

РЕШЕНИЕ

04 февраля 2010г.
г. Нальчик

Комиссия Кабардино-Балкарского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии Тарасов В.Ф. – зам. руководителя Управления

Члены Комиссии: Мадьянова А.Н. – начальника отдела

Пирогова Е.А. – главный специалист-эксперт

Куантов А.С. – специалист – эксперт

Максидов А.Л. – специалист – эксперт

рассмотрев дело №06р/66-09 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе индивидуальным предпринимателем Алиевой Маргаритой Хабасовной, выразившегося в размещении на фасаде магазина (офиса продаж) фирмы «Тиграл Эко-строй», по адресу: г. Нальчик, ул. Ногмова, 42, ненадлежащей рекламы, содержащей изображение олимпийской символики, в отсутствие индивидуального предпринимателя

УСТАНОВИЛА:

Сотрудниками отдела защиты конкуренции и рекламного законодательства УФАС по КБР, в соответствии с Приказом КБ УФАС России №265 от 02.12.2009г. и Удостоверением № 47 на право проведения проверки, проведена проверка соблюдения требований рекламного законодательства при размещении наружной рекламы в г. Нальчике.

В ходе проверки выявлены признаки нарушения рекламного законодательства. В частности: на фасаде здания по улице Ногмова, 42, у входа в офис продаж фирмы «Тиграл Эко-строй» установлена рекламная конструкция (светокороб), на которой размещена реклама фирмы «Тиграл Эко-строй» - изготовителя металлопластиковых и деревянных конструкций.

Содержание рекламной информации следующее: «Тиграл Эко-строй» (эмблема фирмы), изображение подростка одетого в хоккейную спортивную экипировку красного цвета, держащего в руках клюшку. На футболке подростка присутствует изображение эмблемы олимпийских игр – «SOCHI 2014» с олимпийскими кольцами и снежинкой на синем фоне. Кроме этого, в правой части светокороба присутствует изображение олимпийской символики, в виде снежинки на синем фоне, словесного и цифрового сочетания – «SOCHI 2014» и олимпийского символа в виде пяти переплетающихся колец одинакового размера. В нижней части словосочетание «Окно в мечту».

02 декабря 2009 года сотрудниками КБ УФАС России в присутствии: понятых, а также старшего менеджера фирмы «Тиграл Эко-строй» был составлен акт (протокол) осмотра вышеуказанной рекламной конструкции. Актom установлено, что реклама фирмы «Тиграл Эко-строй» – изготовителя металлопластиковых и деревянных конструкций, размещенная в г. Нальчике, ул. Ногмова, 42, непосредственно возле входа в офис продаж фирмы «Тиграл Эко-строй», содержит изображение олимпийской символики.

По данному факту Управлением было возбуждено дело №06р/66-09 по признакам нарушения ИП части 2 и 3 статьи 5 Федерального закона от 13.06.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

Определением о возбуждении дела от 28.12.2009г. №06/4867 рассмотрение дела №06р/66-09 по признакам нарушения ИП рекламного законодательства Российской Федерации было назначено к рассмотрению на 15.01.2010г. У ответчика – ИП были истребованы документы и материалы, необходимые для всестороннего и объективного рассмотрения обстоятельств дела.

Предложение было отослано в адрес ответчика заказным письмом с уведомлением о вручении. Однако ИП (законные представители) на рассмотрение дела №06р/66-09 15.01.2010г. не явилась. Сведения о надлежащем уведомлении ИП о дате и времени рассмотрения дела №06р/66-09 у Управления отсутствовали. В связи с необходимостью присутствия ответчика на рассмотрении дела и дачи им пояснений по имеющимся обстоятельствам, Комиссия пришла к выводу о невозможности рассмотрения дела №06р/66-09, возбужденного по признакам нарушения частей 2 и 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», в отсутствие ответчика – ИП и назначило рассмотрение дела на 02.02.2010г. Определение об отложении рассмотрения дела №06р/66-09 было вручено под расписку главному бухгалтеру 01.02.2010г.

В ходе анализа представленных документов (вход. №40 от 13.01.2010г.) установлено, что между ИП и ООО «Тиграл Эко-строй» – производителем металлопластиковых и деревянных конструкций заключен Дилерский договор №Д016/09 от 28.01.2009г., по условиям которого ИП является официальным дилером ООО «Тиграл Эко-строй» и имеет право самостоятельно совершать сделки по реализации, монтажу и обслуживанию поставляемого ООО «Тиграл Эко-строй» товара. Соответственно официальный дилер несет полную ответственность за осуществляемую им деятельность.

В своем Ходатайстве №1 от 12.01.2010г. (вход. №40 от 13.01.2010г.) ИП признает факт размещения ненадлежащей рекламы ООО «Тиграл Эко-строй», с использованием олимпийской символики. Ссылаясь на незнание закона, ИП ходатайствовала о применении минимальной меры наказания.

Письмом от 01.02.2010г. №2 (вход. №231 от 01.02.2010г.) ИП сообщила, что договор на производство (изготовление) рекламного светокороба с содержанием рекламной информации ООО «Тиграл Эко-строй», размещенного на фасаде здания по адресу: г. Нальчик, ул. Ногмова, 42 (офис продаж ООО «Тиграл Эко-строй» в г. Нальчике), с рекламопроизводителем не заключался, так как данный светокороб изготовили самостоятельно, своими усилиями.

В силу статей 1229, 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым, не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак. Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (товарного знака). Отсутствие запрета не считается согласием.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

- 1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо вывозятся на территорию Российской Федерации;
- 2) при выполнении работ, оказании услуг;
- 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 5) в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

В соответствии со статьей 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации под товарным знаком понимается обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации (статья 1482 Кодекса).

Право использования товарного знака может быть передано на основании лицензионного договора (статья 1489 Гражданского

кодекса Российской Федерации).

Управлением установлено, что правообладателем товарного знака олимпийской символики "Сочи 2014" на основании свидетельства № 316841, выданного Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, является автономная некоммерческая организация "Заявочный комитет "Сочи 2014". Приоритет товарного знака наступает 30.01.2006, срок действия регистрации товарного знака истекает 30.01.2016. На основании договора об уступке товарного знака правообладателем товарного знака является Автономная некоммерческая организация "Организационный комитет XXII Олимпийских зимних игр XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в г. Сочи".

Защита Олимпийской символики – это неотъемлемое право и одна из основных обязанностей Оргкомитета «Сочи-2014» в соответствии с российским законодательством и принятыми на себя РФ международными обязательствами. Незаконное использование Олимпийской символики наносит значительный материальный и репутационный ущерб Российской Федерации и может привести к санкциям в отношении Правительства РФ и Оргкомитета «Сочи-2014».

Правительство РФ обеспечит субсидирование Оргкомитета «Сочи-2014» в размере четверти его расходного бюджета. Остальные 75% Оргкомитет должен заработать сам, реализуя мощный маркетинговый потенциал, который заложен в Олимпийских играх. Это возможно лишь при условии законного использования Олимпийской и Паралимпийской символики.

В соответствии со статьей 4 Закона о рекламе Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе»: «Законодательство Российской Федерации о рекламе состоит из Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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 3 статьи 40 Закона о рекламе: «Особенности размещения (распространения) рекламы в период проведения XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи определяются Федеральным законом «Об организации и о проведении XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи, развитии города Сочи как горноклиматического курорта и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»», (далее – Закон № 310-ФЗ).

В соответствии со статьей 7 Закона №310-ФЗ, под олимпийской символикой понимаются наименования "Олимпийский", "Олимпиада", "Сочи 2014", "Olympic", "Olympian", "Olympiad", "Olympic Winter Games", "Olympic Games", "Sochi 2014" и образованные на их основе слова и словосочетания, а также олимпийские символ, огонь, факел, флаг, гимн, девиз, эмблемы и символы предыдущих Олимпийских игр. К олимпийской символике и паралимпийской символике относятся также произведения изобразительного искусства, музыкальные, литературные и иные произведения, содержащие олимпийскую символику и (или) паралимпийскую символику или ее элементы и предназначенные для обозначения Олимпийских игр и (или) Паралимпийских игр (часть 1).

Использование олимпийской символики и (или) паралимпийской символики, в том числе для обозначения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг (в фирменных наименованиях, коммерческих обозначениях, товарных знаках, знаках обслуживания, наименованиях мест происхождения товаров) и иным способом, если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к Олимпийским играм и Паралимпийским играм, допускается только при условии заключения соответствующего договора с Международным олимпийским комитетом и (или) Международным паралимпийским комитетом или уполномоченными ими организациями (часть 2). Сегодня право на использование Олимпийской и Паралимпийской символики имеют TOP-партнеры МОК и МПК, а до 1 января 2009 года также официальные партнеры и спонсоры НОК России. Официальная процедура оформления лицензионных договоров на право использования символики Игр «Сочи-2014» была начата после 1 января 2009 года.

Использование олимпийской символики и (или) паралимпийской символики с нарушением требований части 2 статьи 7 Закона №310-ФЗ признается незаконным (часть 3).

Согласно статье 8 Закона №310-ФЗ признаются недобросовестной конкуренцией и влекут наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе, введение в заблуждение, создание ложного представления о причастности производителя товара, рекламодателя к Олимпийским играм и (или) Паралимпийским играм, в том числе в качестве спонсора.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон №135-ФЗ) под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации. При этом в статье 14 Закона №135-ФЗ установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

ИП не представила доказательства правомочности использования вышеуказанной олимпийской символики в рекламе фирмы «Тиграл Эко-строй» (ООО «Тиграл Эко-строй»). Имеет место наличие факта незаконного использования чужого товарного знака путем обозначения его в рекламе, средствах массовой информации, при оформлении вывесок.

На основании того, что рекламный светокороб обращен на улицу и является средством стабильного территориального размещения (объектом наружной рекламы), у неопределенного круга лиц, видевших данную рекламу могло сложиться ложное представление о причастности фирмы «Тиграл Эко-строй» (ООО «Тиграл Эко-строй»), чья эмблема присутствовала на информационном поле, к олимпийским играм путем использования олимпийской символики.

В соответствии с требованиями части 1, 2 статьи 5 Закона о рекламе: «Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством».

На основании вышеизложенного, Комиссия КБ УФАС России приходит к выводу, что использование в рекламе фирмы «Тиграл Эко-строй» (ООО «Тиграл Эко-строй») олимпийской символики (снежинки на синем фоне, словесного и цифрового сочетания – «SOCHI 2014» и олимпийского символа в виде пяти переплетающихся колец одинакового размера) является незаконным и квалифицируется Комиссией как акт недобросовестной конкуренции, и тем самым нарушает пункт 4 части 2 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно пункту 4 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе», «ненадлежащей признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации».

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение части 2 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Рекламодателем является индивидуальный предприниматель

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «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 ненадлежащей рекламу фирмы «Тиграл Эко-строй» (ООО «Тиграл Эко-строй»), размещенной индивидуальным предпринимателем, на фасаде здания по улице Ногмова 42, у входа в офис продаж фирмы «Тиграл Эко-строй», поскольку в ней нарушены требования части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать индивидуальному предпринимателю предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу КБ УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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