

ПРОТОКОЛ № 012/04/14.3-706/2023

об административном правонарушении

«04» августа 2023 года г. Йошкар – Ола

Протокол составлен главным специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов <...> в соответствии со статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении <...> (<...>г.р., место рождения <...>, паспорт <...> выдан <...>, адрес регистрации <...>) по факту нарушения части 7 статьи 5, пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы «Регистрация товарного знака. Закрепим право за 1 день» в сети интернет в поисковой системе Яндекс (решение по делу № 012/05/5-380/2023 от 22.06.2023).

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

Место совершения административного правонарушения: Российская Федерация.

Время совершения административного правонарушения: с 16.12.2022 по 20.06.2023 – период размещения рекламы в сети Интернет.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

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:

Решением Комиссии Марийского УФАС России реклама «Регистрация товарного знака. Закрепим право за 1 день» в сети интернет в поисковой

системе Яндекс признана 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».

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 рекламодаделец 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 рекламодаделец может осуществить регистрацию товарного знака за один день. При этом в рекламе отсутствует существенная информация о том, что регистрацию товарных знаков осуществляет не рекламодаделец, а Роспатент, что такая регистрация влечет расходы для заявителя (патентные пошлины), что не любое обозначение можно зарегистрировать в качестве товарного знака.

Таким образом, 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, 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, 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. 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».

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей, на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей.

Под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать лицо – руководителя, работника организации, совершившее административное

правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

Организационно-распорядительные функции включают в себя руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда или службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий и иные.

К административно-хозяйственным функциям могут быть, в частности, отнесены полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах организаций и учреждений, воинских частей и подразделений, а также совершение иных действий: принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т.п.

<...> в период распространения рекламы являлась генеральным директором ООО «ЮРОПТИМА».

Согласно пункту 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

ООО «ЮРОПТИМА» в лице генерального директора <...> при размещении рассматриваемой рекламы не были предприняты все зависящие от нее меры по соблюдению законодательства о рекламе, по предотвращению совершения правонарушения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела,

давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 дней согласно статьям 30.1, 30.3 КоАП РФ.

В силу части 2 статьи 24.2 КоАП РФ лицам, участвующим в производстве по делу об административном правонарушении и не владеющим языком, на котором ведется производство по делу, обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном языке, либо на другом свободно избранном указанными лицами языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников.

Протокол составлен по правилам статьи 28.2 КоАП РФ в отсутствие <...>, надлежащим образом извещенной о дате, времени и месте составления протокола (в адрес <...> 21.07.2023 направлено уведомление о составлении протокола исх. №ОЕ/3895/23, кроме того в адрес <...> направлена телеграмма с указанием адреса, места, времени составления протокола).

Дата, место и время рассмотрения дела об административном правонарушении: 16 августа 2023 года в 13 час. 30 мин. по адресу: ул. Волкова, д. 164, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424000.

С протоколом ознакомлен(а),
права и обязанности разъяснены.

Даю согласие на

обработку персональных данных. _____

(ФИО, подпись лица, привлекаемого
к административной ответственности)

<...>

(Ф.И.О. составившего протокол)

_____ 2023 г. _____

(подпись)

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

В соответствии со ст. 28.2 КоАП РФ копию протокола получил:

(ФИО лица, получившего протокол)

« » _____ 2023 г. _____ (подпись)

Также сообщаем, что Вы вправе принять участие в рассмотрении дела посредством удаленного доступа через программу «True Conf» по ссылке <https://fas1.tconf.rt.ru/c/9718366085>.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

Инструкция для участников видеоконференцсвязи прилагается к настоящему уведомлению.

Информацию об участии в составлении протокола посредством удаленного доступа необходимо сообщить в Марийское УФАС России по телефону 8 (8362) 41-76-21.