РЕШЕНИЕ

«21» декабря 2018г. г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя Председателя Комиссии:

<…>-заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии:

<…> - начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

<…>- специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 48/Р-2018, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Автоплюс» (ОГРН 1174205022848,ИНН 4253039895,КПП 425301001, дата присвоения ОГРН 14.09.2017, юридический адрес: 654063, г. Новокузнецк, ул. Карла Маркса, дом 8, строение «А», квартира 10, далее – ООО «Автоплюс») по признакам нарушения пункта 20 части 3 статьи 5, пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе),

УСТАНОВИЛА:

14.05.2018 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление ООО «Формула» (вх. от 14.05.2018 № 3213) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении наружной рекламы на фасаде жилого дома (по адресу: г. Осинники, ул. Победы, 15, период: февраль 2018г.) с текстом следующего содержания: «Автошкола Клаксон у Вас будут права! 42-0-43 8-958-851-20-43 Автошкола Клаксон»; «Автошкола Клаксон Права - легко!!! <…>».

Из обращения ООО «Формула» (вх. от 14.05.2018 № 3213) следует, что по адресу: г. Осинники, ул. Победы, 15 осуществляет финансово – хозяйственную деятельность ООО «Автоплюс» (ИНН 4253039895), а не «Клаксон» как заявлено в рекламе. По данным Кузбассобрнадзора Кемеровской области ООО «Автоплюс» не имеет лицензии на осуществление образовательной деятельности.

03.07.2018 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 48/Р-2018 в отношении ООО «Автоплюс» и назначено к рассмотрению на 06.08.2018 на 11 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Автоплюс», ООО «Формула» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

06.08.2018 состоялось рассмотрение дела № 48/Р-2018 в присутствии:

-представителя ООО «Автоплюс» (ответчик) <…> (по доверенности <…>);

-директора ООО «Формула» (заявитель) <…>

Директор ООО «Формула» <…> поддержала доводы, указанные в заявлении.

Представитель ООО «Автоплюс» (ответчик) <…> (по доверенности <…>) пояснила, что ООО «Автоплюс» получило лицензию на осуществление образовательной деятельности от 13.06.2018 № 17179 (представлена копия). Ранее ООО «Автоплюс» оказывало консультационные услуги, образовательные услуги ООО «Автоплюс» не предоставляло. Реклама была размещена с апреля 2018 г. до конца мая 2018г.

Представлена копия дополнительного соглашения от 30.03.2018 к соглашению о намерениях от 15.01.2018

Согласно пункту 2 дополнительного соглашения от 30.03.2018 к соглашению о намерениях от 15.01.2018 Профессиональное образовательное частное учреждение «Клаксон» дает согласие на использование принадлежащего ему товарного знака (знака обслуживания) (свидетельство № 333367, приоритет товарного знака зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания) в г. Осинники, в том числе при размещении рекламы образовательных услуг, оказываемых ПОЧУ «Клаксон».

Рассмотрев материалы дела, заслушав стороны, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

06.08.2018 определением об отложении рассмотрения дела № 48/Р-2018 дело было назначено к рассмотрению на 10.09.2018 на 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Автоплюс», ООО «Формула» заказными письмами с уведомлением о вручении.

05.09.2018 в Кемеровское УФАС России поступило ходатайство от ООО «Автоплюс» о приобщении к материалам дела копий договоров об оказании образовательных услуг по подготовке водителей транспортных средств, заключенных с обучающимися после получения лицензии на осуществление образовательной деятельности от 13.06.2018 № 17179.

10.09.2018 на рассмотрение дела № 48/Р-2018 законный представитель ООО «Формула» не явился, представителя не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Формула» о дате, времени и месте рассмотрения данного

дела Кемеровское УФАС России не располагало.

10.09.2018 определением об отложении рассмотрения дела № 48/Р-2018 дело было назначено к рассмотрению на 10.10.2018 на 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Автоплюс», ООО «Формула» заказными письмами с уведомлением о вручении.

10.10.2018 на рассмотрение дела № 48/Р-2018 законный представитель ООО «Автоплюс» не явился, представителя не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Автоплюс» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

10.10.2018 определением об отложении рассмотрения дела № 48/Р-2018 дело было назначено к рассмотрению на 14.11.2018 на 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Автоплюс», ООО «Формула» заказными письмами с уведомлением о вручении.

14.11.2018 на рассмотрение дела № 48/Р-2018 законный представитель ООО «Автоплюс» не явился, представителя не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Автоплюс» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

14.11.2018 определением об отложении рассмотрения дела № 48/Р-2018 дело было назначено к рассмотрению на 21.12.2018 на 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Автоплюс», ООО «Формула» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

21.12.2018 состоялось рассмотрение дела № 48/Р-2018 в отсутствие представителей ООО «Формула», ООО «Автоплюс», уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

14.05.2018 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление ООО «Формула» (вх. от 14.05.2018 № 3213) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении наружной рекламы на фасаде жилого дома (по адресу: г. Осинники, ул. Победы, 15, период: февраль 2018г.) с текстом следующего содержания: «Автошкола Клаксон у Вас будут права! 42-0-43 8-958-851-20-43 Автошкола Клаксон»; «Автошкола Клаксон Права - легко!!! 8-958-851-20-43».

Из обращения ООО «Формула» (вх. от 14.05.2018 № 3213) следует, что по адресу: г. Осинники, ул. Победы, 15 осуществляет финансово – хозяйственную деятельность ООО «Автоплюс» (ИНН 4253039895), а не «Клаксон» как заявлено в рекламе. По данным Кузбассобрнадзора Кемеровской области ООО «Автоплюс» не имеет лицензии на осуществление образовательной деятельности.

Из ответа Публичного акционерного общества «Ростелеком» (вх. от 31.05.2018 № 3644) следует, что абонентские номера <…>, <…> зарегистрированы на <…> (представлены договоры об оказании услуг связи, заключенные с <…>). Адресом установки абонентского номера 42-0-43 является г. Осинники, ул. Победы, 15.

Из ответа Государственной службы по надзору и контролю в сфере образования Кемеровской области (вх. от 13.06.2018 № 3921) следует, что 24.05.2018 ООО «Автоплюс» обратилось с заявлением о предоставлении лицензии на осуществление образовательной деятельности, в том числе и по адресу:г. Осинники, ул. Победы, 15. В настоящее время поступившее заявление находится на рассмотрении, срок принятия решения о предоставлении лицензии (либо отказе в предоставлении) лицензии составляет 45 рабочих дней – до 26.07.2018.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ директором ООО «Автоплюс» является <…>, юридический адрес ООО «Автоплюс»: <…>.

Из ответа Управления по вопросам миграции ГУ МВД России по Кемеровской области следует, что <…> зарегистрирован по адресу: <…>.

Таким образом, <…> разместил, вышеуказанную рекламу, как директор ООО «Автоплюс» в интересах данного Общества.

В соответствии с пунктом 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Согласно пункту 2 дополнительного соглашения от 30.03.2018 к соглашению о намерениях от 15.01.2018 Профессиональное образовательное частное учреждение «Клаксон» (далее – ПОЧУ «Клаксон») дает согласие на использование принадлежащего ему товарного знака (знака обслуживания) (свидетельство № 333367, приоритет товарного знака зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания) в г. Осинники, в том числе при размещении рекламы образовательных услуг, оказываемых ПОЧУ «Клаксон».

Согласно статье 1538 Гражданского Кодекса Российской Федерации:

1. Юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

2. Коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий.

Согласно части 1 статьи 1539 Гражданского Кодекса Российской Федерации правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения, в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети «Интернет», если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего

предприятия является известным в пределах определенной территории.

Таким образом, ООО «Автоплюс» использовало коммерческое обозначение (товарный знак (знака обслуживания)) ПОЧУ «Клаксон» на основании дополнительного соглашения от 30.03.2018 к соглашению о намерениях от 15.01.2018 , которое в соответствии со ст. 1539 Гражданского Кодекса Российской Федерации может указывать в рекламе. Следовательно, использование ООО «Автоплюс» в рекламе коммерческого обозначения (товарный знак (знака обслуживания)) ПОЧУ «Клаксон» не является сообщением недостоверных сведений о продавце.

Следовательно, признаки нарушения пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в данном случае отсутствуют.

Пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» установлено, что не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В нарушение данной правовой нормы ООО «Автоплюс» разместило рекламу в отсутствие лицензии на осуществление образовательной деятельности.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Автоплюс».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1.Признать ненадлежащей рекламу Общества с ограниченной ответственностью «Автоплюс» (ОГРН 1174205022848, ИНН 4253039895, КПП 425301001, дата присвоения ОГРН 14.09.2017, юридический адрес: 654063, г. Новокузнецк, ул. Карла Маркса, дом 8, строение «А», квартира 10), размещенную по адресу: г. Осинники, ул. Победы, 15, поскольку в ней нарушены требования пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать предписание ООО «Автоплюс» в связи с добровольным устранением нарушения законодательства «О рекламе».

3.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «27» декабря 2018 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

Заместитель председателя Комиссии

Члены Комиссии <…>

<…>

<…>