

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее по тексту – Комиссия, Оренбургское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

«...» – председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления – начальника отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

«...» – члена Комиссии, ведущего специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

«...» – члена Комиссии, специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

в присутствии:

представителя заявителя – компании «СПОРТ ЭНД ФЭШН МЕНЕДЖМЕНТ ПТЕ.ЛТД» «...» по доверенности № б/н от «...»;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе - ООО «ОПАЛ», доказательства надлежащего извещения Общества о времени и месте рассмотрения дела № 07-17-14/2019 находятся в материалах дела,

рассмотрев дело № 07-17-14/2019, возбужденное в отношении ООО «ОПАЛ», по признакам нарушения требований, установленных пунктом 7 частью 3 статьи 5 Федерального закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г. (далее по тексту - ФЗ «О рекламе, Закон о рекламе), содержащихся в распространяемой ООО «ОПАЛ» информации рекламного характера: «все цены –50 % пополам», размещенной на витрине магазина «Sunlight» в ТРЦ «Армада» галерея № 1 по адресу: г. Оренбург, ул. Шарлыкское шоссе,1, в отсутствие разрешения на использование в рекламе товарного знака компании «СПОРТ ЭНД ФЭШН МЕНЕДЖМЕНТ ПТЕ.ЛТД»,

УСТАНОВИЛА:

10.04.2019г. вх. № 2825 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области поступило заявление представителя компании «СПОРТ ЭНД ФЭШН МЕНЕДЖМЕНТ ПТЕ.ЛТД»

(зарегистрированный адрес: 068809, Сингапур, Шентон Вэй, 6, № 18-11) по доверенности «...» по факту использования ООО «ОПАЛ» (ОГРН 1145024000912, г. Красногорск, ул. Ново-Никольская, д.57, оф.6) исключительных прав на товарный знак «50%» цены пополам» (с изображением разорванного ценника) при распространении на витрине магазина «Sunlight» (торговля розничная ювелирными изделиями) следующей информации: «все цены –50 % пополам», размещенной в ТРЦ «Армада» галерея № 1 по адресу: г. Оренбург, ул. Шарлыкское шоссе, 1.

По мнению заявителя, данная информация распространяется с признаками нарушения требований статьи 5 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года (далее - ФЗ «О рекламе»).

Рассматриваемая информация подпадает под понятие «реклама». Следовательно, требования Закона о рекламе распространяются на вышеуказанную рекламную информацию.

По результатам правового анализа в рассматриваемой рекламе были усмотрены признаки нарушения требований, установленных п. 7 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе». Определением исх. № 4378 от 14.05.2019г. в отношении ООО «ОПАЛ» было возбуждено дело № 07-17-14/2019 и назначено к рассмотрению на 03.06.2019г. в 10 час. 30 мин. О времени и месте рассмотрения дела № 07-17-14/2019 ООО «ОПАЛ» извещено надлежащим образом 23.05.2019г. (отчет об отслеживании отправления с почтовым идентификатором № 46004623027835).

Проанализировав содержание рассматриваемой рекламы, Комиссия устанавливает следующее.

ФЗ «О рекламе» применяется к отношениям в сфере рекламы независимо от места ее производства, если распространение рекламы осуществляется на территории Российской Федерации (часть 1 статьи 2 Закона).

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

Согласно пункту 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» 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.

Материалами дела установлено, что правообладателем товарного знака «50%» цены пополам» (с изображением разорванного ценника) является компания «СПОРТ ЭНД ФЭШН МЕНЕДЖМЕНТ ПТЕ.ЛТД» (068809, Сингапур, Шентон Вэй, 6, № 18-11) на основании свидетельства на товарный знак № 474792 от 15.11.2012г.

Исходя из представленных заявителем сведений, право использования вышеуказанного товарного знака юридическому лицу ООО «ОПАЛ» (ОГРН 1145024000912) не выдавалось.

Учитывая вышеизложенное, ООО «ОПАЛ» (ОГРН 1145024000912) не имело право размещать рекламу: «все цены –50 % пополам» с использованием товарного знака «50%» с изображением разорванного ценника», выполненного в красно – желтой цветовой гамме, в отсутствие разрешения на его использование, поскольку его правообладателем является компания «СПОРТ ЭНД ФЭШН МЕНЕДЖМЕНТ ПТЕ.ЛТД» (068809, Сингапур, Шентон Вэй, 6, № 18-11).

В рамках поступившего заявления, руководствуясь статьей 34 ФЗ «О рекламе», Оренбургским УФАС России в адрес ООО «ОПАЛ» направлялся запрос исх. № 3404 от 15.04.2019г. о предоставлении в срок до 30.04.2019г. правоустанавливающих документов на размещение вышеуказанной рекламы в магазине ТРЦ «Армада» по адресу: г. Оренбург, ул. Шарлыкское шоссе, 1. Также письменные пояснения: кем определено содержание информации рекламного характера: «все цены –50 % пополам», размещенной в магазине ТРЦ «Армада» по указанному адресу; кем разрабатывался и утверждался макет рассматриваемой рекламы. Согласно отчету об отслеживании отправок с почтовым идентификатором № 46004623027620, запрос исх. № 3404 от 15.04.2019г. был получен ООО «ОПАЛ» 24.04.2019г. в 10 час. 07 мин., микрорайон Опалиха. На момент возбуждения дела по признакам нарушения требований законодательства РФ о рекламе (13.05.2019г.) – запрашиваемые сведения юридическим лицом ООО «ОПАЛ» в адрес Оренбургского УФАС России не представлено. Также вышеперечисленные сведения были запрошены у ООО «ОПАЛ» определением исх. № 4378 от 14.05.2019г.

В материалы дела представлены пояснения ООО «ОПАЛ» вх. № 4507э от 03.06.2019г., согласно которым, Общество не использовало товарный знак, принадлежащий компании «СПОРТ ЭНД ФЭШН

МЕНЕДЖМЕНТ ПТЕ.ЛТД», поэтому представить сведения, запрашиваемые определением от 14.05.2019г. исх. № 4378 в адрес Оренбургского УФАС России, ООО «ОПАЛ» не может.

На рассмотрение дела № 07-17-14/2019 присутствовала представитель от компании «СПОРТ ЭНД ФЭШН МЕНЕДЖМЕНТ ПТЕ.ЛТД» (далее – компания) «...» по доверенности № б/н от 17.05.2019г., которая подтвердила экономическую заинтересованность в защите товарного знака компании на территории Российской Федерации, поскольку компания «СПОРТ ЭНД ФЭШН МЕНЕДЖМЕНТ ПТЕ.ЛТД» реализует свои товары через сеть магазинов «Спортмастер». В материалы дела приобщен представленный Степановой Е.В. лицензионный договор об использовании товарных знаков от «...», заключенный между ООО «Спортмастер» (ОГРН 1057747320278)-лицензиатом и компанией «СПОРТ ЭНД ФЭШН МЕНЕДЖМЕНТ ПТЕ.ЛТД» - лицензиаром, согласно которому лицензиар предоставляет неисключительное право лицензиату для рекламирования собственной продукции использовать рассматриваемый товарный знак в сочетании с иными товарными знаками, например – Demix. Договорных отношений компания «СПОРТ ЭНД ФЭШН МЕНЕДЖМЕНТ ПТЕ.ЛТД» с компанией «Sunlight» не имеет. Иным лицам право на использование товарного знака «50%» с изображением разорванного ценника», выполненного в красно – желтой цветовой гамме, компания не предоставляла.

Представитель компании пояснила, что с начальником претензионного отдела «Sunlight» ООО «ОПАЛ» «...» состоялся телефонный разговор (тел. «...»), в котором данное лицо было уведомлено о незаконном использовании товарного знака юридическим лицом ООО «ОПАЛ», также в устном порядке были запрошены письменные пояснения по данному обстоятельству, однако в адрес компании представлены не были. Также в ходе телефонного разговора «...» сообщила о том, что проинформировала отдел маркетинга «Sunlight» (ООО «ОПАЛ») о наличии у компании «СПОРТ ЭНД ФЭШН МЕНЕДЖМЕНТ ПТЕ.ЛТД» свидетельства на данный товарный знак, ею были даны рекомендации об урегулировании данного вопроса. Однако, распространение рассматриваемой рекламы продолжилось, в связи с чем, компания «СПОРТ ЭНД ФЭШН МЕНЕДЖМЕНТ ПТЕ.ЛТД» обратилась с жалобой в адрес Оренбургского УФАС России для рассмотрения по существу в пределах компетенции.

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. ФЗ «О рекламе» допускает использование в рекламе объектов исключительных прав, однако в этом случае должно быть получено согласие правообладателя исключительных прав на товарный знак.

Гражданский кодекс Российской Федерации (далее - ГК РФ) закрепляет институт исключительных прав на товарный знак (главы 70, 71, 72, 76 ГК РФ). Соответственно, защита исключительных прав осуществляется лицом, владеющим таким правом.

На основании пункта 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин и 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), 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 согласия правообладателя, является незаконным.

Таким образом, Комиссией установлен факт принадлежности товарного знака: «50%» с изображением разорванного ценника» компании «СПОРТ ЭНД ФЭШН МЕНЕДЖМЕНТ ПТЕ.ЛТД» выполненного в красно – желтой цветовой гамме, что подтверждается материалами дела № 07-17-14/2019. Сведений о том, что заявитель предоставлял согласие юридическому лицу ООО «ОПАЛ» (ОГРН 1145024000912) на использование своего товарного знака, в материалы дела не представлено.

В соответствии с выше перечисленными требованиями, в рассматриваемой рекламе содержится нарушение требований, установленных п.7 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, в соответствии с частью 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе»

реклама ООО «ОПАЛ» с содержанием: «все цены –50 % пополам», размещенной на витрине магазина «Sunlight» в ТРЦ «Армада» галерея № 1 по адресу: г. Оренбург, ул. Шарлыкское шоссе,1 является ненадлежащей, так как не соответствует требованиям, установленными п. 7 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

За нарушение данных требований, ответственность несет рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (п. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

Исходя из сведений, имеющихся в материалах дела № 07-17-14/2019, учитывая месторасположение распространяемой рекламы, рекламодателем рассматриваемой рекламы следует считать ООО «ОПАЛ» (ОГРН 1145024000912, г. Красногорск, ул. Ново–Никольская, д.57, оф.6).

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ, ООО «ОПАЛ» (ОГРН 1145024000912) является юридическим лицом, основной вид деятельности которого-торговля розничная ювелирными изделиями в специализированных магазинах.

Согласно части 3 статьи 36 Закона о рекламе предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

На момент рассмотрения дела № 07-17-14/2019 в материалах дела отсутствуют подтверждения прекращения распространения ненадлежащей рекламы ООО «ОПАЛ», размещенной на витрине магазина «Sunlight» в ТРЦ «Армада» галерея № 1 по адресу: г. Оренбург, ул. Шарлыкское шоссе, 1. Таким образом, Комиссией Оренбургского УФАС России установлены основания для выдачи предписания.

Руководствуясь пунктом 1 частью 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 года № 508, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «все цены –50 % пополам», размещенной ООО «ОПАЛ» на витрине магазина «Sunlight» в ТРЦ «Армада» галерея № 1 по адресу: г. Оренбург, ул. Шарлыкское шоссе, 1, поскольку при распространении рассматриваемой рекламы нарушаются требования п.7 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «ОПАЛ» (ОГРН 1145024000912, г. Красногорск, ул. Ново-Никольская, д.57, оф.6) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела № 07-17-14/2019 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в порядке, установленном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель

Комиссии

«...»

Члены

Комиссии

«...»

«...»