

1) ООО ПКФ «СИМ»

117105, г. Москва,
Варшавское шоссе, 26

2) ООО «Авалон»

117342, г. Москва,
Обручева ул., 34/63, стр.1

117342, г. Москва,
Профсоюзная ул., д. 63

3) ООО «Бофил-Медиа»

123007, г. Москва,
Хорошевское шоссе., 32а

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «30» января 2014 г.
В полном объеме решение изготовлено «10» февраля 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии – (.....),

членов Комиссии – (.....), (.....),

рассмотрев дело № 3-5-141/77-13 по признакам нарушения ООО «Авалон» пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившихся в использовании исключительного права на средства индивидуализации ООО ПКФ «СИМ», ООО «СИМ-Моторс», а именно, товарных знаков «СИМ» по свидетельствам № 282844, № 282845, № 165630, в журнале «АВТОМОБИЛИ И ЦЕНЫ» № 31 (527) 2-8 августа 2013 г. в рекламе «SIM MOTORS» (страница 14),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «Авалон» (уведомлен надлежащим образом),

в присутствии представителя ООО ПКФ «СИМ» в лице (.....) (по доверенности),

в присутствии представителя ООО «Бофил-Медиа» в лице (.....) (по доверенности),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-5-141/77-13 возбуждено Московским УФАС России на основании обращения ЗАО ПКФ «СИМ» в части использования исключительного права на средства индивидуализации ЗАО ПКФ «СИМ», ООО «СИМ-Моторс», а именно, товарных знаков «СИМ» по свидетельствам № 282844, № 282845, № 165630, в журнале «АВТОМОБИЛИ И ЦЕНЫ» № 31 (527) 2-8 августа 2013 г. в рекламе «SIM MOTORS» (страница 14).

В указанной рекламе выявлены признаки нарушения пункта 7 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, исследовав материалы дела, Комиссия Московского УФАС России установила следующее.

ЗАО ПКФ «СИМ» представлены документы о смене фирменного наименования на ООО ПКФ «СИМ» 18.12.2013. ООО ПКФ «СИМ» входит в одну группу лиц с ООО «СИМ-Моторс», осуществляющим деятельность по продаже и ремонту автомобилей.

ООО ПКФ «СИМ» является правообладателем товарных знаков «СИМ» по свидетельствам № 282844, № 282845, № 165630. Товарные знаки по свидетельствам № 282844, № 282845 зарегистрированы 24.02.2005, с датой приоритета от 11.09.2003, классы МКТУ 35, 39. Данные товарные знаки также используются ООО «СИМ-Моторс» в силу лицензионного договора.

В журнале «АВТОМОБИЛИ И ЦЕНЫ» № 31 (527) 2-8 августа 2013 г. размещена реклама «SIM MOTORS» (страница 14). Указанное обозначение «SIM MOTORS» идентично обозначению «SIM MOTORS», использовавшемуся ООО «Авалон» на сайте sim-motors.ru (Акт № 21 проверки информации в сети Интернет от 02.08.2012, письмо регистратора домена ООО «Регги Бизнес» вх. № 23723 от 31.08.2012).

Обозначение «SIM MOTORS», используемое в рекламе «SIM MOTORS» (страница 14), сходно до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 282844, № 282845 (Справка Роспатента вх. № 374 от 10.01.2013).

Реклама «SIM MOTORS» в журнале «АВТОМОБИЛИ И ЦЕНЫ» № 31 (527) 2-8 августа 2013 г. размещена ООО «Авалон», что подтверждается агентскими договорами, представленными учредителем журнала «АВТОМОБИЛИ И ЦЕНЫ» — ООО «Бофил-Медиа».

Выслушав доводы представителей сторон по делу, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе рекламой является

информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе объектом рекламирования является товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама. В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно пункту 16 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе» информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Согласно пункту 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

Реклама «SIM MOTORS» в журнале «АВТОМОБИЛИ И ЦЕНЫ» № 31 (527) 2-8 августа 2013 г. содержит информацию о реализуемых товарах — автомобилях, средство индивидуализации продавца, контактные данные продавца.

Указанная информация в полной мере отвечает определению рекламы в понимании Закона о рекламе, содержит объект рекламирования, что не оспаривается сторонами по делу.

На основании изложенного, Комиссией Московского УФАС России установлен факт распространения рекламы «SIM MOTORS» в журнале «АВТОМОБИЛИ И ЦЕНЫ» № 31 (527) 2-8 августа 2013 г.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Учитывая то, что рекламораспространителем является лицо, осуществляющее фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителя, а также то, что рассматриваемая реклама распространялась в журнале «АВТОМОБИЛИ И ЦЕНЫ» № 31 (527) 2-8 августа 2013 г.,

учредителем которого является ООО «Бофил-Медиа», Комиссией Московского УФАС России установлено, что ООО «Бофил-Медиа» является распространителем рассматриваемой рекламы.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из представленных ООО «Бофил-Медиа» документов и материалов, основываясь исключительно на документарных доказательствах, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу, что лицом определившим объект рекламирования, содержание рекламы и передавшим макет рекламы рекламораспространителю в лице ООО «Бофил-Медиа» является ООО «Авалон».

Общество с ограниченной ответственностью «Авалон» (юридический адрес: 117342, г. Москва, Обручева ул., 34/63, стр.1; фактический адрес: 117342, г. Москва, Профсоюзная ул., д. 63) является юридическим лицом, зарегистрировано Межрайонной ИФНС России № 46 по г. Москве и включено в Единый государственный реестр юридических лиц 17.08.2011 за основным государственным регистрационным номером 1117746635995, ИНН 7728780373.

Резюмируя изложенное, ООО «Авалон» является рекламодателем рекламы «SIM MOTORS» в журнале «АВТОМОБИЛИ И ЦЕНЫ» № 31 (527) 2-8 августа 2013 г.

В соответствии с пунктом 7 части 3 статьи 5 Закона 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.

В силу требований статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации к действиям по осуществлению исключительного права на товарный знак относится в том числе размещение товарного знака в предложениях о продаже товаров (выполнении работ, оказании услуг), а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе.

Отсутствие разрешения правообладателя на использование товарного знака, индивидуализирующего товар, само по себе не влечет признания недостоверной рекламы услуг, оказываемых в отношении этого товара, если потребитель воспринимает такую рекламу как рекламу независимого услугодателя.

Между тем, рассматриваемая реклама содержит в себе «SIM MOTORS» в отношении лица, оказывающего услугу — реализацию автомобилей, т. е. данное обозначение само по себе является средством индивидуализации услугодателя.

ЗАО ПКФ «СИМ» в рамках рассмотрения дела № 3-5-141/77-13 представлены надлежащие доказательства того факта, что обозначение «SIM MOTORS» по отношению к осуществляемой деятельности является исключительной собственностью Заявителя, который также производит продукцию с использованием данного средства индивидуализации, в том числе,

через ООО «СИМ-Моторс».

ООО «Авалон» не представлено доказательств наличия у Общества прав на осуществление деятельности по реализации автомобилей с использованием товарных знаков «СИМ» по свидетельствам № 282844, № 282845, наличия исключительных прав на данное средство индивидуализации.

Таким образом, оценивая содержание рекламы «SIM MOTORS» в журнале «АВТОМОБИЛИ И ЦЕНЫ» № 31 (527) 2-8 августа 2013 г., Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу, что данная информация объективно и однозначно воспринимается потребителями рекламы как предложение услуг по продаже автомобилей лицами, осуществляющими деятельность с использованием средства индивидуализации «SIM MOTORS», используемым как минимум с 11.09.2003.

На основании изложенного, Комиссией Московского УФАС России в рекламе «SIM MOTORS» в журнале «АВТОМОБИЛИ И ЦЕНЫ» № 31 (527) 2-8 августа 2013 г. остановлено нарушение пункта 7 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, является ненадлежащей.

Таким образом, реклама «SIM MOTORS» в журнале «АВТОМОБИЛИ И ЦЕНЫ» № 31 (527) 2-8 августа 2013 г., является ненадлежащей.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламодаделец.

Таким образом, ответственность за нарушение пункта 7 части 3 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе «SIM MOTORS» в журнале «АВТОМОБИЛИ И ЦЕНЫ» № 31 (527) 2-8 августа 2013 г., несет ООО «Авалон».

Сторонами по делу не представлены материалы, свидетельствующие о прекращении распространения рассматриваемой рекламы ООО «Авалон». Таким образом, Комиссией Московского УФАС России не установлен факт прекращения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно частям 1, 3 статьи 36 Закона о рекламе, антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные Законом 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.

Предписание направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений статьи 1 Закона о рекламе, а также законных прав Заявителя.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе 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 августа 2006 года № 508,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «SIM MOTORS» в журнале «АВТОМОБИЛИ И ЦЕНЫ» № 31 (527) 2-8 августа 2013 г., ненадлежащей в связи с нарушением требований пункта 7 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

2. Выдать ООО «Авалон» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ООО «Бифил-Медиа» предписание о прекращении распространения рекламы, нарушающей законодательство Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «Авалон».

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд г.Москвы в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии (.....)

Члены Комиссии (.....)

(.....)