

ООО «КАРФИКС»

Большая Полянка ул., д. 56, стр. 3,
г. Москва, 119180

Шаболовка ул., д. 31Б, под. 3, эт. 1,
г. Москва, 115162

welcome@carfix.ru

ООО «МИГАС»

Смирновская ул., д. 25, стр. 12,
г. Москва, 109052

ООО «Гугл»

Балчуг ул., д. 7,
г. Москва, 115035

<...>

Гугл ЭлЭлСи

1600 Amphitheatre Parkway, Mountain
View, California, 94043, United States of
America

<...>

РЕШЕНИЕ
по делу № 3-5-36/77-18

«31» мая 2018 года

г. Москва

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

председателя Комиссии: <...>,

членов Комиссии: <...><...>

рассмотрев дело № 3-5-36/77-18, по признакам нарушения ООО «КАРФИКС» пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в распространении с 20.09.2017 по 03.12.2017 рекламы:

«Нужен Uremont? Попробуйте Carfix - Более 500 проверенных сервисов / www.carfix.ru/Авто-подбор/Сервисов / Фиксированная цена на 350 Услуг; Экономия до 40%; Получите точный расчет! / Гарантия 6 мес. / 20000 км; Запись 24 часа; Персональный консультант / Техническое обслуживание; Комплексная мойка; Комп.Диагностика; Замена масла / Замена ремня ГРМ; от 3960,00; время работы до 5 ч.; Еще» в системе «Google AdWords»,

в присутствии представителя ООО «Гугл» в лице <...> (по доверенности б/н от 17.11.2016),

в отсутствие представителей ООО «КАРФИКС», ООО «МИГАС», Гугл ЭлЭлСи (уведомлены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-5-36/77-18 возбуждено в отношении ООО «КАРФИКС» на основании заявления ООО «МИГАС» по факту распространения рекламы:

«Нужен Uremont? Попробуйте Carfix - Более 500 проверенных сервисов / www.carfix.ru/Авто-подбор/Сервисов / Фиксированная цена на 350 Услуг; Экономия до 40%; Получите точный расчет! / Гарантия 6 мес. / 20000 км; Запись 24 часа; Персональный консультант / Техническое обслуживание; Комплексная мойка; Комп.Диагностика; Замена масла / Замена ремня ГРМ; от 3960,00; время работы до 5 ч.; Еще» в системе «Google AdWords».

В рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения пункта 7 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы, в которой содержится не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара.

Определением об отложении рассмотрения дела № 3-5-36/77-18 от 24.04.2018 в качестве лица, в чьих действиях также содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечен Гугл ЭлЭлСи.

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «КАРФИКС» (место нахождения: 119180 г. Москва, ул. Б. Полянка, д. 56, стр. 3) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 13.04.2016 за основным государственным регистрационным номером 1167746369471, ИНН 7706436472, КПП 770601001.

Дело № 3-5-36/77-17 возбуждено по факту распространения рекламы:

«Нужен Uremont? Попробуйте Carfix - Более 500 проверенных сервисов / www.carfix.ru/Авто-подбор/Сервисов / Фиксированная цена на 350 Услуг; Экономия до 40%; Получите точный расчет! / Гарантия 6 мес. / 20000 км; Запись 24 часа; Персональный консультант / Техническое обслуживание; Комплексная мойка; Комп.Диагностика; Замена масла / Замена ремня ГРМ; от 3960,00; время работы

до 5 ч.; *Еще*» в системе «Google AdWords».

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе рекламой является информация, распространяемая 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.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Реклама распространялась в сети Интернет через систему «Google AdWords».

Таким образом, установлено, что реклама распространялась для неопределенного круга лиц потребителей рекламы. Каких-либо ограничений по территории распространения и кругу лиц-потребителей рекламы, Комиссией Московского УФАС России не установлено.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе объектом рекламирования является товар, средство 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 настоящем случае объектом рекламирования выступают услуги по поиску автосервисов.

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, средства индивидуализации товара.

В рассматриваемой рекламе содержались сведения об оказании услуг с помощью сервиса «*UREMONT*» на сайте *carfix.ru*.

При этом ООО «МИГАС» является правообладателем товарного знака «*UREMONT*» по свидетельству № 600792, зарегистрированного Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам 09.01.2017. Товарный знак «*UREMONT*» используется заявителем при осуществлении деятельности по подбору станции технического обслуживания для ремонта автотранспортных средств.

Согласно заявлению ООО «МИГАС» не предоставляло ООО «КАРФИКС» право использовать товарный знак «*UREMONT*» при размещении такой рекламы.

Между тем, в рекламном объявлении, размещенном в сети Интернет через систему «Google AdWords», содержатся следующие сведения «*Нужен Uremont? Попробуйте Carfix*» .

Рекламные объявления, размещенные в сети Интернет и представляющие собой графическое или текстовое сообщение, функцией которого является перевод потребителя на сайт лица, разместившего рекламу, не может рассматриваться отдельно от сайта, на который он ведет, и не является само по себе основанием для принятия лицом, его увидевшим, решения воспользоваться услугой либо приобрести товар.

Фактически контекстная реклама в сети Интернет неразрывно связана с сайтом, на который происходит переход при клике (виртуальном нажатии) на нее, и должна рассматриваться в совокупности с содержанием той страницы в сети Интернет, которую пользователь увидит, воспользовавшись данной рекламой.

Рассматриваемая реклама содержала ссылку на страницу сайта в сети Интернет по адресу carfix.ru.

На данном сайте содержится информация об услугах *«Автосервисы бывают честными. Цены тоже. Запишитесь в надежные автосервисы по фиксированной цене. Никаких доплат и увеличения стоимости»*.

Таким образом, ООО «КАРФИКС» осуществляет аналогичную деятельность по предоставлению услуг в области технического обслуживания для ремонта автотранспортных средств.

Учитывая информацию, содержащуюся в рекламе и на сайте в сети Интернет по адресу carfix.ru, у потребителя создается впечатление о том, что он может получить услуги ООО «МИГАС», воспользовавшись сервисом «*UREMONT*» на указанном сайте, а равно что правообладателем товарного знака «*UREMONT*» является ООО «КАРФИКС».

Резюмируя изложенное, при распространении рекламы:

«Нужен Uremont? Попробуйте Carfix - Более 500 проверенных сервисов / www.carfix.ru/Авто-подбор/Сервисов / Фиксированная цена на 350 Услуг; Экономия до 40%; Получите точный расчет! / Гарантия 6 мес. / 20000 км; Запись 24 часа; Персональный консультант / Техническое обслуживание; Комплексная мойка; Комп.Диагностика; Замена масла / Замена ремня ГРМ; от 3960,00; время работы до 5 ч.; Еще» в системе «Google AdWords»,

установлено нарушение пункта 7 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, выразившегося в недостоверной рекламе, содержащей не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на средство индивидуализации товара.

Ответственность за нарушение пункта 7 части 3 статьи 5 Закона о рекламе в соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара, либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с представленными ООО «Гугл» документами рассматриваемая реклама была размещена ООО «КАРФИКС». Факт размещения рассматриваемой рекламы ООО «КАРФИКС» не отрицает.

Таким образом, принимая во внимание вышеизложенные обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламодателем в настоящем случае является

ООО «КАРФИКС», что последним не оспаривается.

Спорная реклама распространялась рекламодателем через систему «Google AdWords» Гугл ЭлЭлСи.

ООО «Гугл» сообщает, что рекламодателем должна признаваться компания Гугл ЭлЭлСи, так как владельцем и администратором доменов www.google.com и www.google.ru, а также сайтов адресуемых под данными доменными именами, является компания Гугл ЭлЭлСи. Права на сервис AdWords, обеспечивающий возможность размещения рекламы в поисковой системе Google, также принадлежит компании Гугл ЭлЭлСи.

Однако, исходя из представленных в материалах дела документов и сведений, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу, что ООО «Гугл», является правомерным представителем интересов Гугл ЭлЭлСи на территории Российской Федерации.

Исходя из анализа выписки из соглашения, заключенного между Гугл Айрланд Лимитед, компанией, зарегистрированной в Ирландии по адресу Гордон Хаус, Бэрроу Стрит, Дублин 4, Ирландия и ООО «Гугл» (далее — Соглашение о перепродаже), Гугл ЭлЭлСи передает Гугл Айрланд Лимитед неэксклюзивные права на рекламные площади, с целью их перепродажи третьим лицам. Гугл Айрланд Лимитед в свою очередь заключил соглашение о перепродаже с ООО «Гугл». В соответствии с данным Соглашением о перепродаже, оно заключено с целью продажи рекламных площадей третьим лицам (рекламодателям), головной офис которых находится в Российской Федерации.

Также договор на размещение рекламы в сервисе AdWords заключается на стандартных условиях оказания рекламных услуг. В соответствии с названными условиями оказания рекламных услуг, стороной по данному договору является ООО «Гугл», с местом нахождения по адресу: Российская Федерация, 115035, Москва, г. Москва, ул. Балчуг, д. 7.

Таким образом, Комиссия УФАС России считает возможным признать ООО «Гугл» как рекламодателя по рассматриваемому делу.

Непосредственное составление текстов объявлений, включая указания в тексте рекламного объявления средств индивидуализации, осуществляется именно третьими лицами — рекламодателями.

Таким образом, рекламодатель не несет ответственности за нарушение рекламодателем исключительных прав третьих лиц, что соответствует и положениям статьи 1253.1 Гражданского кодекса Российской Федерации.

На основании изложенного и принимая во внимание вышеизложенные обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что Гугл ЭлЭлСи, ООО «Гугл» имеют возможность совершать действия, направленные на прекращение распространения ненадлежащей рекламы, рассматриваемой в рамках настоящего дела.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное

правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Также, в дело не представлено документальных доказательств невозможности продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной информации о прекращении действия либо расторжении договоров, гражданско-правовых отношений или иных внутренних актов, на основании которых рассматриваемая реклама размещалась.

Предписание само по себе 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 Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «КАРФИКС», ООО «Гугл», Гугл ЭлЭлСи предписаний о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ) предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе.

Исходя из части 1 статьи 4.5 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства о рекламе не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Согласно протоколу осмотра письменного доказательства, представленного заявителем в материалы дела, реклама *«Нужен Uremont? Попробуйте Carfix - Более 500 проверенных сервисов / www.carfix.ru/Авто-подбор/Сервисов / Фиксированная цена на 350 услуг / Экономия до 40%; Получите точный расчет! / Гарантия 6 мес. / 20000 км; Запись 24 часа; Персональный консультант / Техническое обслуживание; Комплексная мойка; Комп.Диагностика; Замена масла / Замена ремня ГРМ; от 3960,00; время работы до 5 ч.; Еще»* в системе «Google AdWords» размещалась 21.11.2017.

Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности на дату оглашения резолютивной части решения не истек.

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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «КАРФИКС» нарушившим требования пункта 7 части 3 статьи 5 Закона о рекламе при распространении в системе «Google AdWords» ненадлежащей рекламы с использованием товарного знака «UREMONT», правообладателем которого является ООО «МИГАС».

2. Выдать ООО «КАРФИКС», ООО «Гугл», Гугл ЭлЭлСи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Рассмотрение дела в отношении Гугл ЭлЭлСи прекратить в связи с неподтверждением в действиях лица нарушения законодательства 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.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Исполнитель: <...>