

ООО «ПАКСОФТПЛАСТИК»

Каспийская ул., д. 22, стр. 1,
эт. 4, пом. VIII, ком. 12,
г. Москва, 115304

ООО «Яндекс»

Льва Толстого ул., д.16,
г. Москва, 119021

ООО «Мэйл.Ру»

Ленинградский пр-т, д. 39, стр. 79,
г. Москва, 125167

ООО «Рамблер Интернет Холдинг»

Ленинская Слобода ул., д. 19,
г. Москва, 115280

ИП <...>

<...>

РЕШЕНИЕ
по делу № 3-5-67/77-18

«03» июля 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 № 3-5-67/77-18, по признакам нарушения ООО «ПАКСОФТПЛАСТИК», ИП <...> пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в распространении с 13.06.2017 по 12.07.2017 рекламы:

«Таурас-Пласт / packsofplastic.ru / пакет под кофе; пакет под пельмени;

пакет под протеин; пакет со штуцером / packsofplastic.ru / реклама / пакеты дой-пак + курьерские + зип-лок + боковые фальцы + штуцер + гриппер / Контактная информация +7 (495) 120-02-55 пн-пт 10:00-18:00» в системе «Яндекс.Директ»;

«Таурас-Пласт / packsofplastic.ru / пакеты дой-пак + курьерские + зип-лок + боковые фальцы + штуцер + гриппер / пакет под кофе; пакет под пельмени; пакет под протеин; пакет со штуцером / packsofplastic.ru / реклама / Контактная информация +7 (495) 120-02-55 пн-пт 10:00-18:00» в системе «Рамблер»;

«Таурас-Пласт / packsofplastic.ru / пакеты дой-пак + курьерские + зип-лок + боковые фальцы + штуцер + гриппер / пакет под кофе; пакет под пельмени; пакет под протеин; пакет со штуцером / packsofplastic.ru / реклама / Контактная информация +7 (495) 120-02-55 пн-пт 10:00-18:00» в системе «Мэйл.ру»;

в присутствии представителей ООО «ПАКСОФТПЛАСТИК» в лице <...> (по доверенности № б/н от 26.03.2018), <...> (по доверенности б/н от 26.03.2018),

в отсутствие представителей ООО «Яндекс», ООО «Мэйл.Ру», ООО «Рамблер Интернет Холдинг», ИП <...> (уведомлены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-5-67/77-18 возбуждено в отношении ООО «Паксофтпластик» на основании заявления ЗАО «ТАУРАС-ФЕНИКС» по факту распространения с 13.06.2017 по 12.07.2017 рекламы:

«Таурас-Пласт / packsofplastic.ru / пакет под кофе; пакет под пельмени; пакет под протеин; пакет со штуцером / packsofplastic.ru / реклама / пакеты дой-пак + курьерские + зип-лок + боковые фальцы + штуцер + гриппер / Контактная информация +7 (495) 120-02-55 пн-пт 10:00-18:00» в системе «Яндекс.Директ»;

«Таурас-Пласт / packsofplastic.ru / пакеты дой-пак + курьерские + зип-лок + боковые фальцы + штуцер + гриппер / пакет под кофе; пакет под пельмени; пакет под протеин; пакет со штуцером / packsofplastic.ru / реклама / Контактная информация +7 (495) 120-02-55 пн-пт 10:00-18:00» в системе «Рамблер»;

«Таурас-Пласт / packsofplastic.ru / пакеты дой-пак + курьерские + зип-лок + боковые фальцы + штуцер + гриппер / пакет под кофе; пакет под пельмени; пакет под протеин; пакет со штуцером / packsofplastic.ru / реклама / Контактная информация +7 (495) 120-02-55 пн-пт 10:00-18:00» в системе «Мэйл.ру».

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 и продлении срока рассмотрения дела № 3-5-67/77-18 от 29.03.2018 в качества лица, в чьих действиях также содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечен ИП <...>

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 «ПАКСОФТПЛАСТИК» (место нахождения: 115304, г. Москва, ул. Каспийская, д. 22, стр. 1, эт. 4, пом. VIII, ком. 12) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1083316001581, ИНН 3321026937, КПП 772401001.

ИП <...> (место жительства: <...>) является индивидуальным предпринимателем, включен в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей за основным государственным регистрационным номером индивидуальных предпринимателей 315345300007132, ИНН 341001331522.

Дело № 3-5-67/77-18 возбуждено по факту распространения с 13.06.2017 по 12.07.2017 рекламы:

«Таурас-Пласт / packsofplastic.ru / пакет под кофе; пакет под пельмени; пакет под протеин; пакет со штуцером / packsofplastic.ru / реклама / пакеты дой-пак + курьерские + зип-лок + боковые фальцы + штуцер + гриппер / Контактная информация +7 (495) 120-02-55 пн-пт 10:00-18:00» в системе «Яндекс.Директ»;

«Таурас-Пласт / packsofplastic.ru / пакеты дой-пак + курьерские + зип-лок + боковые фальцы + штуцер + гриппер / пакет под кофе; пакет под пельмени; пакет под протеин; пакет со штуцером / packsofplastic.ru / реклама / Контактная информация +7 (495) 120-02-55 пн-пт 10:00-18:00» в системе «Рамблер»;

«Таурас-Пласт / packsofplastic.ru / пакеты дой-пак + курьерские + зип-лок + боковые фальцы + штуцер + гриппер / пакет под кофе; пакет под пельмени; пакет под протеин; пакет со штуцером / packsofplastic.ru / реклама / Контактная информация +7 (495) 120-02-55 пн-пт 10:00-18:00» в системе «Мэйл.ру».

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 «Яндекс.Директ».

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 пакеты.

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 о товаре, в частности пакетах «Таурас-Пласт», создающие впечатление о том, что их можно приобрести на сайте *packsofplastic.ru*.

При этом ЗАО «ТАУРАС-ФЕНИКС» является правообладателем товарных знаков «TAURAS PLAST» по свидетельству № 502096, «ТАУРАС ПЛАСТ» по свидетельству № 502095, зарегистрированных Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам 12.12.2013, в отношении 16, 35 классов Международной классификации товаров и услуг (далее — МКТУ). Товарные знаки используются заявителем при реализации полимерных материалов для упаковывания.

Согласно заявлению ЗАО «ТАУРАС-ФЕНИКС» не предоставляло ООО «ПАКСОФТПЛАСТИК» право использовать товарные знаки «TAURAS PLAST», «ТАУРАС ПЛАСТ» при размещении такой рекламы.

Между тем, в рекламных объявлениях, размещенных в сети Интернет через систему «Яндекс.Директ», содержатся следующие сведения «Таурас-Пласт / *packsofplastic.ru* / пакеты дой-пак +курьерские + зип-лок + боковые

фальцы + штуцер + гриппер / пакет под кофе; пакет под пельмени; пакет под протеин; пакет со штуцером / *packsoftplastic.ru*».

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 *http://packsoftplastic.ru*, что подтверждается протоколом осмотра письменного доказательства.

На данном сайте содержится информация о продукции ООО «ПАКСОФТПЛАСТИК»: *«Производство гибкой упаковки. ООО «Паксофтпластик» - динамично развивающаяся компания в производстве гибкой упаковки. Мы зарекомендовали себя с лучшей стороны среди своих постоянных заказчиков. Производство пакетов из многослойных пленок с печатью является основным направлением деятельности нашей компании»*.

Таким образом, лицо осуществляет аналогичную деятельность по изготовлению пакетов.

Учитывая информацию, содержащуюся в рекламе и на сайте в сети Интернет по адресу *http://packsoftplastic.ru*, у потребителя создается впечатление о том, что он может приобрести продукцию ЗАО «ТАУРАС-ФЕНИКС» на вышеуказанном сайте, а равно что правообладателем (или лицензиатом) товарных знаков «TAURAS PLAST», «ТАУРАС ПЛАСТ» является ООО «ПАКСОФТПЛАСТИК», что не соответствует действительности.

Резюмируя изложенное, при распространении рекламы:

«Таурас-Пласт / packsoftplastic.ru / пакет под кофе; пакет под пельмени; пакет под протеин; пакет со штуцером / packsoftplastic.ru / реклама / пакеты дой-пак + курьерские + зип-лок + боковые фальцы + штуцер + гриппер / Контактная информация +7 (495) 120-02-55 пн-пт 10:00-18:00» в системе «Яндекс.Директ»;

«Таурас-Пласт / packsoftplastic.ru / пакеты дой-пак + курьерские + зип-лок + боковые фальцы + штуцер + гриппер / пакет под кофе; пакет под пельмени; пакет под протеин; пакет со штуцером / packsoftplastic.ru / реклама / Контактная информация +7 (495) 120-02-55 пн-пт 10:00-18:00» в системе «Рамблер»;

«Таурас-Пласт / packsoftplastic.ru / пакеты дой-пак + курьерские + зип-лок + боковые фальцы + штуцер + гриппер / пакет под кофе; пакет под пельмени;

пакет под протеин; пакет со штуцером / *packsofplastic.ru* / реклама / Контактная информация +7 (495) 120-02-55 пн-пт 10:00-18:00» в системе «Мэйл.ру»,

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 «Яндекс» документами рассматриваемая реклама была размещена ООО «ПАКСОФТПЛАСТИК».

Между тем, согласно пояснениям ООО «ПАКСОФТПЛАСТИК» фактически составлением рекламы занимался ИП Плотников Е.В. на основании договора оказания рекламных услуг № 253 от 03.04.2017 (далее также Договор). Текст рекламы предварительно не согласовывался с ООО «ПАКСОФТПЛАСТИК», лицо лишь оплатило размещение рекламы.

Согласно Приложению № 1 к Договору ИП Плотников Е.В. принимает на себя обязательства по настройке контекстных рекламных кампаний в «Яндекс.Директ» и «Google AdWords» по тарифу «Базовый» с 04 апреля 2017 г. по 14 апреля 2017 г.

В соответствии с актом № 253 от 03.03.2017 ИП Плотников Е.В. выполнил следующие услуги: разработка рекламной компании по тарифу «Базовый».

Кроме того, ООО «ПАКСОФТПЛАСТИК» представило ответ на претензию ИП Плотникова Е.В., согласно которой ИП Плотников Е.В. пояснил, каким именно образом были сформированы рекламные заголовки.

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 ИП Плотников Е.В.

Спорная реклама распространялась рекламодателем через систему «Яндекс.Директ» ООО «Яндекс», в том числе на сайтах в сети Интернет ООО «Мэйл.Ру», ООО «Рамблер Интернет Холдинг» на основании договорных отношений субъектов с ООО «Яндекс». В частности, между ООО «Мэйл.Ру» и ООО «Яндекс» был заключен договор № 42/21 от 28.06.2013 об оказании услуг, связанных с размещением рекламы на рекламных местах по принципу поисковой системы. Между ООО «Рамблер Интернет Холдинг» и ООО «Яндекс» был заключен договор № РС-29009-04/15 от 01.04.2015, на основании которого размещение рекламы в блоках Яндекс.Директ на ресурсах Рамблера также осуществлялась ООО «Яндекс».

В свою очередь, в соответствии с пунктом 3.12 Договора № 42/21 от 28.06.2013, заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «Мэйл.Ру», в случае,

если, по мнению ООО «Мэйл.Ру», размещение ООО «Яндекс» каких-либо рекламных материалов противоречит нормам и требованиям действующего законодательства РФ, либо повлекло или может повлечь предъявление претензий в отношении нарушения законных прав третьих лиц, ООО «Мэйл.Ру» вправе приостановить размещение такой рекламы до урегулирования ООО «Яндекс» спорных вопросов с третьими лицами, направив ООО «Яндекс» соответствующее обоснованное уведомление.

Рекламораспространитель, в частности администратор сервиса «Яндекс.Директ» — ООО «Яндекс», не осуществляет составления рекламных объявлений, не осуществляют включение в них определенных средств индивидуализации и не могут осуществлять использование товарных знаков посредством распространяемой рекламы третьих лиц — рекламодателей.

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

Между тем, принимая во внимание вышеизложенные обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что ООО «Яндекс» имеет 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 ИП Плотникову Е.В., ООО «Яндекс», ООО «Рамблер Интернет Холдинг», ООО «Мэйл.Ру» предписаний о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 ИП Плотникова Е.В. нарушившим требования пункта 7 части 3 статьи 5 Закона о рекламе при распространении в системе «Яндекс.Директ» ненадлежащей рекламы с использованием товарных знаков «TAURAS PLAST», «ТАУРАС ПЛАСТ», правообладателем которых является ЗАО «ТАУРАС-ФЕНИКС».

2. Выдать ИП Плотникову Е.В., ООО «Яндекс», ООО «Рамблер Интернет Холдинг», ООО «Мэйл.Ру» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Рассмотрение дела в отношении ООО «ПАКСОФТПЛАСТИК» прекратить в связи с неподтверждением в действиях лица нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>