

РЕШЕНИЕ
по делу № 3-5-221/77-17

«06» марта 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 № 3-5-221/77-17, по признакам нарушения по признакам нарушения пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в распространении в системе «Гугл» рекламы:

«Ремонтиста? 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 / 20.000 км / Иномарки и Отечественные / Запись 24 часа / Услуги: Ремонт, Диагностика, ТО, Химчистка, Мойка, Покраска, Замена стекол»;

«Remontista? 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 / 20.000 км / Иномарки и Отечественные / Запись 24 часа / Услуги: Ремонт, Диагностика, ТО, Химчистка, Мойка, Покраска, Замена стекол»,

создающей у потребителей впечатление о возможности получения услуг ООО «АВТОДРУГ ПАРКОВКИ ШТРАФЫ ЭВАКУАЦИЯ»,

в присутствии представителей: ООО «АВТОДРУГ ПАРКОВКИ ШТРАФЫ ЭВАКУАЦИЯ» в лице Сорокина В.А. (по доверенности № б/н от 05.12.2017),

ООО «КАРФИКС» в лице <...>(по доверенности № б/н от 01.12.2017),
ООО «Гугл» в лице<...><...> (по доверенности б/н от 17.11.2017), (по доверенности № 6 от 27.01.2017),

в отсутствие представителей Гугл Айрланд Лимитед, Гугл ЭлЭлСи (уведомлены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-5-221/77-17 возбуждено в отношении ООО «Гугл» на основании заявления ООО «АВТОДРУГ ПАРКОВКИ ШТРАФЫ ЭВАКУАЦИЯ» по факту распространения рекламы:

«Ремонтиста? 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 / 20.000 км / Иномарки и Отечественные / Запись 24 часа / Услуги: Ремонт, Диагностика, ТО, Химчистка, Мойка, Покраска, Замена стекол»;

«Remontista? 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 / 20.000 км / Иномарки и Отечественные / Запись 24 часа / Услуги: Ремонт, Диагностика, ТО, Химчистка, Мойка, Покраска, Замена стекол».

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 № 3-5-221/77-17 от 06.02.2018 в качестве лица, в чьих действиях также содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечен Гугл ЭлЭлСи.

ООО «АВТОДРУГ ПАРКОВКИ ШТРАФЫ ЭВАКУАЦИЯ» заявлено ходатайство о привлечении ООО «КАРФИКС» к участию в деле в качестве лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Комиссией отказано в удовлетворении заявленного ходатайства, поскольку в материалах дела отсутствует подтверждение участия ООО «КАРФИКС» в распространении рассматриваемой рекламы.

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.

Гугл ЭлЭлСи (место нахождения: 1600 Amphitheatre Parkway, Mountain View, California, 94043, United States of America) зарегистрировано в штате Делавэр и действует по законодательству штата Делавэр, Соединенных Штатов Америки.

Дело № 3-5-221/77-17 возбуждено по факту распространения рекламы:

«Ремонтиста? 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 / 20.000 км / Иномарки и Отечественные / Запись 24 часа / Услуги: Ремонт, Диагностика, ТО, Химчистка, Мойка, Покраска, Замена стекол»;

«Remontista? 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 / 20.000 км / Иномарки и Отечественные / Запись 24 часа / Услуги: Ремонт, Диагностика, ТО, Химчистка, Мойка, Покраска, Замена стекол».

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 «Ремонтиста» на сайте carfix.ru.

При этом ООО «АВТОДРУГ ПАРКОВКИ ШТРАФЫ ЭВАКУАЦИЯ» является правообладателем товарного знака «РЕМОНТИСТА» по свидетельству № 621924, зарегистрированного Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам 03.07.2017 в отношении 36, 37, 38, 42 классов Международной классификации товаров и услуг (далее — МКТУ). Товарный знак «РЕМОНТИСТА» используется заявителем при осуществлении деятельности по подбору станции технического обслуживания для ремонта автотранспортных средств.

Согласно заявлению ООО «АВТОДРУГ ПАРКОВКИ ШТРАФЫ ЭВАКУАЦИЯ» не предоставляло право использовать товарный знак «РЕМОНТИСТА» при размещении такой рекламы.

Между тем, в рекламных объявлениях, размещенных в сети Интернет через систему «Google AdWords», содержатся следующие сведения *«Ремонтиста? - 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. Личный помощник подберет лучший автосервис в удобном для вас районе, а также запасные части или расходные материалы»*.

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

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 «АВТОДРУГ ПАРКОВКИ ШТРАФЫ ЭВАКУАЦИЯ», воспользовавшись сервисом «Ремонтиста» на указанном сайте, а равно что правообладателем товарного знака «РЕМОНТИСТА» является ООО «КАРФИКС».

Резюмируя изложенное, при распространении рекламы:

«Ремонтиста? 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 / 20.000 км / Иномарки и Отечественные / Запись 24 часа / Услуги: Ремонт, Диагностика, ТО, Химчистка, Мойка, Покраска, Замена стекол»;

«Remontista? 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 / 20.000 км / Иномарки и Отечественные / Запись 24 часа / Услуги: Ремонт, Диагностика, ТО, Химчистка, Мойка, Покраска, Замена стекол»,

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» сведениями рассматриваемая реклама в системе «Google AdWords» не распространялась.

Между тем заявителем представлен протокол осмотра письменного доказательства № 77 АВ 5166854 от 11.08.2017, подтверждающий обратное.

ООО «КАРФИКС» также пояснило, что рассматриваемую рекламу не размещало, каких-либо договоров с ООО «Гугл» или иными зарубежными компаниями Гугл, в том числе Гугл ЭлЭлСи, не заключало.

Согласно документам, представленным ООО «Гугл», администратором доменов google.ru, google.com, а также владельцем сервиса «Google AdWords» является Гугл ЭлЭлСи.

Несмотря на указание ООО «Гугл» на то, что в распространении спорной рекламы мог участвовать Гугл Айрланд Лимитед, Комиссией отмечается, что доказательств заявленному утверждению в материалы дела ни ООО «Гугл», ни Гугл Айрланд Лимитед не представлено.

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 Гугл ЭлЭлСи, так как он является рекламораспространителем и не

представил никаких сведений об участии в определении объекта рекламирования и содержания рекламы иных лиц.

ООО «АВТОДРУГ ПАРКОВКИ ШТРАФЫ ЭВАКУАЦИЯ» считает, что рекламодателем является ООО «КАРФИКС», поскольку объектом рекламирования в настоящем случае является домен carfix.ru, принадлежащий ООО «КАРФИКС».

Однако Комиссией отмечается, что объект рекламирования не может являться единственным подтверждением распространения рекламы лицом, в чьих интересах такая реклама размещается. Необходимо подтверждение и наличия гражданско-правовых отношений между субъектом, сформировавшим объект рекламирования, и субъектом, разместившим спорную рекламу.

В настоящем случае доказательства последнего в материалах дела отсутствуют.

Таким образом, Комиссия Московского УФАС России не имеет оснований для признания ООО «КАРФИКС» рекламодателем спорной рекламы.

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 Гугл ЭлЭлСи предписания 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 рекламодателем 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, а также заверенным скриншотам, представленным заявителем в материалы дела, реклама «*Remontista? 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 / 20.000 км / Иномарки и Отечественные / Запись 24 часа / Услуги: Ремонт, Диагностика, ТО, Химчистка, Мойка, Покраска, Замена стекол*» размещалась 10.07.2017; реклама «*Ремонтиста? 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 / 20.000 км / Иномарки и Отечественные / Запись 24 часа / Услуги: Ремонт, Диагностика, ТО, Химчистка, Мойка, Покраска, Замена стекол*» размещалась 11.08.2017.

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 Гугл ЭлЭлСи нарушившим требования пункта 7 части 3 статьи 5 Закона о рекламе при распространении в системе «Google AdWords» ненадлежащей рекламы с использованием товарного знака «РЕМОНТИСТА», правообладателем которого является ООО «АВТОДРУГ ПАРКОВКИ ШТРАФЫ ЭВАКУАЦИЯ».

2. Выдать Гугл ЭлЭлСи предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. В отношении Гугл Айрланд Лимитед, ООО «Гугл» рассмотрение дела прекратить в связи с неподтверждением в действиях лиц 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: <...>