



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ  
Федеральной антимонопольной службы  
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403  
г. Ростов-на-Дону, 344006  
тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59  
e-mail: to61@fas.gov.ru

31.10.2018 № 21167/04

На № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

ИП Ленскому А.Г.  
a7927040@yandex.ru

ООО «Поцелуй меня в чакру»  
346883, Ростовская обл., г. Батайск, ул.  
Можайского, 17

Филиал ОАО «РЖД» Северо-  
Кавказская железная дорога  
Административно-хозяйственный центр  
344019, г. Ростов-на-Дону, пл.  
Театральная, 4  
ahc.skzd@mail.ru

**ОПРЕДЕЛЕНИЕ**

**о возбуждении дела № 1903/04 по признакам нарушения законодательства  
Российской Федерации о рекламе**

31.10.2018г.

г. Ростов-на-Дону

Председатель Комиссии Ростовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, заместитель руководителя – начальник отдела Коренченко К.А., рассмотрев материалы обращения ИП Ленского А.Г. о фактах незаконного использования товарного знака «Белый орел» при размещении рекламы мероприятия «Движуха 90х. Осенний расколбас»,

**УСТАНОВИЛ:**

19.10.2018 (вх. № 15399) в Ростовское УФАС России поступило обращение ИП Ленского А.Г. (г. Москва, ИНН 772458710987; далее – Заявитель) о наличии признаков нарушения действующего законодательства при использовании товарного знака «Белый орел».

ИП Ленский А.Г. согласно свидетельству № 444195 с 13.09.2011 является правообладателем товарного знака «Белый Орел» с датой приоритета с 11.05.2010, действующего в том числе по 41 классу МКТУ: воспитание; обеспечение учебного процесса; развлечения; организация спортивных и культурно-просветительных мероприятий; организация и проведение концертов; представления театрализованные; прокат аудио- и звукозаписей; сочинение музыки; услуги студий записи; шоу-программы. Кроме того, Заявитель является продюсером коллектива «Белый Орел».

Заявитель указывает, что 09.11.2018 в КСК «Экспресс», расположенном по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Закруткина, 67А, планируется выступление артиста под наименованием «Белый орел» в рамках мероприятия «Движуха 90х. Осенний расколбас». Информация о проводимом мероприятии размещается в сети Интернет по адресам:

- <https://arostov.com/afisha/15231>;
- [https://rnd.kassir.ru/koncert/ksk-ekspress/dvizhuha-90yih-osenniy-raskolbas\\_2018-11-09\\_1900](https://rnd.kassir.ru/koncert/ksk-ekspress/dvizhuha-90yih-osenniy-raskolbas_2018-11-09_1900);
- <http://rostov.icity.life/afisha/concert/5433-dvizhuha-90-h-osenniy-raskolbas>;
- [https://vk.com/dvij\\_rostov](https://vk.com/dvij_rostov);
- <https://www.afisha.ru/concert/1821650/>;
- <http://rolld.ru/event/dvizhukha-90ykh-osennii-raskolbas>.

Представлены скриншоты данных Интернет-страниц.

009054

Согласно информации полученной от Административно-хозяйственного центра структурного подразделения Северо-Кавказской железной дороги – филиала ОАО «РЖД», на балансе которого находится вспомогательное-производственное здание «Экспресс», организатором указанного мероприятия является ООО «Поцелуй меня в чакру» (г. Батайск Ростовской обл., ИНН 6141053493; далее - Ответчик). Распространение информации о проведении концертной программы осуществляется организатором мероприятия самостоятельно.

Заявитель сообщил, что не давал организатору мероприятия согласие на использование товарного знака «Белый Орел» и выступление музыкального коллектива «Белый Орел» в концерте.

Заявитель считает, что реклама мероприятия «Движуха 90х. Осенний расколбас» в части рекламы с использованием наименования «Белый Орел» содержит сведения, несоответствующие действительности и нарушает права Заявителя на товарный знак «Белый Орел».

Согласно сведениям из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей основным видом деятельности Заявителя является деятельность в области исполнительских искусств.

Согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц одним из видов деятельности Ответчика является также деятельность в области исполнительских искусств.

Таким образом, Заявитель и Ответчик осуществляют аналогичную деятельность и являются конкурентами.

В письме ФАС России от 30.06.2016 № АД/44442/16 «О методических рекомендациях по применению главы 2.1 ФЗ «О защите конкуренции» указано, что в случае, если признаки нарушения главы 2.1 присутствуют в распространенной рекламной информации, то необходимо рассматривать указанные действия на соответствие положениям ФЗ «О рекламе».

Вследствие того, что в рассматриваемом случае информация распространялась исключительно в рекламе, то действия Ответчика должны рассматриваться на предмет соответствия ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

Пунктом 9 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестная конкуренция - это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с п. 1 ст. 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе: незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на



товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

В соответствии со ст. 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) на товарный знак, то есть обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак. Свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

В силу п.1 ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

При этом согласно п.3 ст. 1484 ГК РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникает вероятность смешения.

В нарушение п. 4 ч. 2 ст. 5 ФЗ «О рекламе», действия Ответчика, выразившиеся в распространении рекламы, содержащей товарный знак «Белый Орел» без согласия его правообладателя, являются недобросовестной конкуренцией, поскольку противоречат ФЗ «О защите конкуренции», обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, принципам разумности, справедливости, уводу клиентов от Заявителя и могут причинить ему убытки в виде оттока потребителей, нанести вред его деловой репутации и имеют своей целью подрыв доверия клиентуры к конкуренту и его продукции.

Согласно п. 2 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

В нарушение п. 2 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» реклама Ответчика, содержит не соответствующие действительности сведения об участии в мероприятии музыкального коллектива «Белый Орел», продюсером которой является Заявитель,

В соответствии с ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 2, 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе», несет рекламоатель.

В силу ч. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламоателем вышеуказанной рекламы является ООО «Поцелуй меня в чакру» - как продавец товара, определивший объект рекламирования и содержание данной рекламы.

Кроме того, имеются основания привлечь Административно-хозяйственный центр структурного подразделения Северо-Кавказской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» к рассмотрению настоящего дела в качестве заинтересованного лица.

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, ч.ч. 1, 2 ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п. 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 1903/04 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:  
- заявитель – ИП Ленский А.Г.;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Поцелуй меня в чакру»;

- заинтересованное лицо – Административно-хозяйственный центр структурного подразделения Северо-Кавказской железной дороги – филиала ОАО «РЖД».

3. Назначить дело № 1903/04 к рассмотрению на 22.11.2018г. в 14 час. 10 мин. по адресу: 344006, г. Ростов-на-Дону, пр. Ворошиловский, 2/2, оф.403, к. 20.

4. ООО «Поцелуй меня в чакру» представить в Ростовское УФАС России в срок до 15.11.2018г. следующие документы (заверенные копии) и сведения:

4.1. Письменные, мотивированные, со ссылкой на законодательство, пояснения правомерности использования товарного знака «Белый орел» при рекламе мероприятия «Движуха 90х. Осенний расколбас»;

4.2. Состояли ли Вы в каких-либо отношениях (договорных и т.п.) с ИП Ленским А.Г. (если да, представить подтверждающие документы);

4.3. Договор аренды помещения для проведения вышеуказанного мероприятия (со всеми изменениями, дополнениями и приложениями); платежные документы за выполнение работ (услуг) по данному договору;

4.4. Письменные пояснения: кем изготавливался макет вышеуказанной рекламы (в случае, если макет изготавливался рекламопроизводителем, представить договор на изготовление рекламы);

4.5. Письменные пояснения: на протяжении какого периода времени распространялась вышеуказанная реклама; где еще размещается/распространяется вышеназванная реклама, распространяется ли вышеуказанная реклама в настоящее время (с приложением подтверждающих документов).

5. Административно-хозяйственному центру структурного подразделения Северо-Кавказской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» представить в Ростовское УФАС России в срок до 9.11.2018г. следующие документы (заверенные копии) и сведения:

5.1. Договор, заключенный с организатором вышеуказанного мероприятия (со всеми изменениями, дополнениями и приложениями); платежные документы за выполнение работ (услуг) по данному договору.

Явка законного представителя ООО «Поцелуй меня в чакру», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

В случае невыполнения настоящего определения, Ростовским УФАС России может быть рассмотрен вопрос о наложении административного штрафа, предусмотренного ст. 19.8 КоАП РФ.

Председатель Комиссии

 К.А. Коренченко