



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

«04» августа 2018

№ АМЗ-21/2018

г. Калининград

Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению дела № АМЗ-21/2018 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии	В.А. Грибко	заместителя	руководителя
			Калининградского УФАС России
Членов комиссии:	Е.И. Можаро		начальника отдела антимонопольного
			контроля Калининградского УФАС
			России
	З.К. Никитиной	ведущего	специалиста-эксперта
			отдела антимонопольного контроля
			Калининградского УФАС России,

В присутствии


представителя	О.В. Трофимова	по доверенности от 02.02.2018
ООО «Белый кит»		


В	отсутствие	ходатайство о рассмотрении дела в
представителя	ООО	отсутствие представителя № ЗИС-
«АИС»		2854/2018 от 05.07.2018

рассмотрев дело № АМЗ-21/2018 по признакам нарушения ООО «Белый кит» (ИНН 3906207289, ОГРН 1093925011872, юридический адрес: 236006, г. Калининград, Московский проспект, д.121А), пункта 1 статьи 14.6, статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), части 1 статьи 20 Федерального закона от 07.06.2013 № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»,

000428

УСТАНОВИЛА:

Согласно информации ООО «Агентство интеллектуальной собственности» (ИНН 7724897437, ОГРН 5137746042506, юридический адрес: 115404, г. Москва, ул. 6-я Радиальная, д. 50 корп. 4, кв. 250, почтовый адрес: 115114, г. Москва, Павелецкая набережная, д.2, далее – ООО «АИС») ООО «Белый кит» (ИНН 3906207289, ОГРН 1093925011872, юридический адрес: 236006, г. Калининград, Московский проспект, д.121А, далее – Ответчик) использует на сайте бара «BARRE» www.barbarre.ru, расположенного по адресу: г. Калининградская область, г. Светлогорск, ТЭ «Янтарь Холл» ул. Ленина, д. 11, обозначения, сходные до степени смешения с товарными знаками FIFA и символикой Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года в России, в частности обозначения «Russia 2018», «ЧМ-2018», части изобразительного элемента », а также официального шрифта и фонового слоя Чемпионата.

Обозначения «Russia 2018», «ЧМ-2018», «» являются товарными знаками, которым предоставлена правовая охрана на территории Российской Федерации по свидетельствам №№ 471195, 600423, 552415, в том числе в отношении услуг 43 класса МКТУ (бары, рестораны и пр.)

По мнению ООО «АИС», указанные действия ООО «Белый кит» содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В доказательства о нарушениях в действиях ООО «Белый кит» пункта 1 статьи 14.6 и статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» и части 1 статьи 20 Федерального закона от 07.06.2013 № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» ООО АИС» представлен протокол осмотра веб-сайта www.barbarre.ru, произведенного нотариусом г. Москвы Миллером Н.Н. 21.06.2018 (Лицензия №000651 на право нотариальной деятельности от 10.05.1995, приказ №42-ч от 02.03.1998, выданные Управлением города Москвы) в соответствии со статьями 35, 102, 103 Закона № 4462-1 от 11.02.1993 (ред. от 23.05.2018) «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате», содержащий подтверждение фактов использования вышеуказанных товарных знаков.

На основании вышеизложенного издан приказ Калининградского УФАС России от 02.07.2018 №84 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Белый кит» (ИНН 3906207289, ОГРН 1093925011872, юридический адрес: 236006, г. Калининград, Московский проспект, д.121А) пункта 1 статьи 14.6 и статьи 14.8 Федерального закона от 06.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» и части 1 статьи 20 Федерального закона от 07.06.2013 № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

ООО «Агентство по интеллектуальной собственности» проинформировало о следующем.

В соответствии со статьей 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), право на товарный знак, принадлежащее правообладателю, охраняется законом.

В соответствии со статьей 1484 ГК РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака. Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака: на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации; при выполнении работ, оказании услуг; на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе; в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

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 возникнет вероятность смешения.

FIFA реализует свое исключительное право путем предоставления третьим лицам на территории Российской Федерации права использовать принадлежащие ей товарные знаки при производстве и введении в гражданский оборот широчайшего перечня товаров и услуг, в том числе включенных в указанный выше класс МКТУ. Перечень партнеров, спонсоров и лицензиатов FIFA, которым предоставлено право на законных основаниях использовать товарные знаки FIFA и иные принадлежащие Федерации объекты интеллектуальной собственности, размещен на официальном сайте представителя FIFA, ООО «АИС» (www.ais-agency.ru).

FIFA не заключала с администрацией бара «BARRE» договоров, дающих право использования принадлежащих ей товарных знаков и сходных с ними до степени смешения обозначений, в том числе путем размещения их на сайте www.barbarre.ru при предложении к продаже своих услуг.

Таким образом, по мнению FIFA, в действиях ООО «Белый кит» содержатся признаки нарушения п. 1 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которому 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 хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ним 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.

II. Согласно п. 19 ст.2 Федерального закона от 07 июня 2013 г. № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее- Закон №108-ФЗ) к символике

Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года (далее - Символика спортивных соревнований) относятся, в частности:

- зарегистрированные в качестве товарных знаков логотипы и эмблемы мероприятий, иные охраняемые на территории Российской Федерации товарные знаки FIFA;

- иные обозначения и объекты, которые разработаны FIFA для официального использования на мероприятиях и в отношении которых FIFA обладает исключительными правами, в частности: официальный шрифт «DUSHA», который защищается авторским правом и является объектом промышленной собственности (патент на промышленный образец №96110), а также фоновый слой, который представляет собой различные элементы, совокупность которых составляет официальную концепцию визуального оформления. Образец официального шрифта и Фонового слоя содержится в Руководстве по использованию официальной символики FIFA.

Порядок использования символики спортивных соревнований установлен статьей 19 Закона №108-ФЗ. Так, использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, включая обозначения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг (в том числе без ограничений в фирменных наименованиях, коммерческих обозначениях, товарных знаках, знаках обслуживания, в составе доменных имен и иным способом), если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к FIFA или мероприятиям, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом «Россия-2018» товаров, работ, услуг и (или) указывает каким-либо образом на связь указанных лиц и (или) товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями, допускается только при условии заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA, подлежащего в установленных федеральным законом случаях государственной регистрации.

Использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года с нарушением требований указанной статьи признается незаконным и влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 20 Специального закона, признаются недобросовестной конкуренцией и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации:

- продажа, обмен или иное введение в оборот товаров либо выполнение работ, оказание услуг, если при этом незаконно использовались Символика спортивных соревнований и обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с Символикой спортивных соревнований, либо измененная Символика спортивных соревнований;

- осуществление любых видов маркетинга (в том числе деятельности по реализации и (или) продвижению товаров, работ, услуг), призванных сформировать у потребителя представление о FIFA и (или) мероприятиях посредством использования Символики спортивных соревнований и иным образом, без разрешения FIFA.

FIFA не заключала с хозяйствующим субъектом – ООО «Белый Кит» договоров, дающих право использования Символики спортивных соревнований, и никаким иным образом не выражала свое согласие на такое использование.

Использование обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA, Официального шрифта и Фонового слоя для оформления афиш мероприятий, размещенных на сайте www.barbarre.ru, направлено на формирование у

потребителя представления о коммерческой причастности организации к FIFA и Чемпионату мира по футболу FIFA 2018 года в России, получение необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности за счет широкого общественного интереса к указанному мероприятию, высокой степени узнаваемости потребителями, контрагентами и иными третьими лицами символики Чемпионата, а также восприятием использования Символики спортивных соревнований при осуществлении любых видов деятельности хозяйствующего субъекта или маркетинга в качестве признака причастности субъекта к Чемпионату и его организатору (организаторам).

Таким образом, FIFA не заключала с ООО «Белый кит» договоров, дающих право использования Символики спортивных соревнований, и никаким иным образом не выражала свое согласие на такое использование. Использование ООО «Белый кит» на сайте бара «BARRE» www.barbarre.ru в отсутствие договорных отношений Символики спортивных соревнований создает представление о связи организации с FIFA и мероприятиями FIFA и одобрении (рекомендации) FIFA и (или) Оргкомитетом «Россия-2018» ее услуг, что является незаконным.

На основании изложенного и, руководствуясь ст. ст. 1225, 1484 ГК РФ, п. 1 ст. 17, ст. 19, п. 1 ст. 20, Специального закона, ст. ст. 14.6, 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ООО «АИС» просит провести проверку деятельности бара «BARRE» по использованию товарных знаков FIFA и символики спортивных соревнований при предложении к продаже услуг на сайте www.barbarre.ru на соответствие нормам действующего законодательства.

Ответчик ООО «Белый кит» представил следующие пояснения по существу дела.

ООО «Белый кит» сообщило, что сайт, на котором размещена реклама обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA и символикой Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, не принадлежит Обществу и бару «BARRE».

О существовании сайта www.barbarre.ru ООО «Белый кит» узнало после получения Обществом определения антимонопольного органа о назначении дела о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 02.07.2018 №АМЗ-21/2018.

ООО «Белый кит» не размещало рекламу обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA и символикой Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года.

Обществом отмечено, что в нижней части сайта указана «Группа компаний «Грильяж» и «Разработка сайта». ООО «Белый кит» в группу компаний «Грильяж» не входит. По ссылке «Разработка сайта» открывается окно разработчика «Вова Русинов», который и разместил рекламу обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA и символикой Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года на сайте www.barbarre.ru.

ООО «Белый кит» представлен договор от 10.06.2018, заключенный между Обществом и гражданином Российской Федерации Давидчуком И.В., на оказание услуг по организации и проведению праздничных мероприятий, банкетов, дискотек, вечеров и иных развлекательных мероприятий. Место оказания услуг: бар «BARRE»,

расположенный по адресу: Калининградская область, г. Светлогорск, ул. Ленина, д. 11, ТЭ «Янтарь холл».

По мнению ООО «Белый кит» возможно Давидчук И.В. совместно с разработчиком сайта Русиновым В. для проведения мероприятий в баре «BARRE» разместили на сайте www.barbarre.ru символику Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года.

Ответчик не располагает информацией о дате размещения обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA и символикой Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года.

Бар «BARRE» начал свою хозяйственную деятельность с 06.01.2018 года, в связи с чем, не предоставляется возможным представить информацию об объеме выручки за 2017 год.


Согласно отчету ООО «Белый кит» выручка бара «BARRE» за период с 01.01.2018 по 31.05.2018 составила 5 912 043,50 руб.

В результате анализа материалов дела Комиссией установлено следующее.

Международная федерация футбольных ассоциаций (FIFA) является владельцем имущественных прав, связанных с осуществлением мероприятий по подготовке и проведению в Российской Федерации Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года. Полный перечень имущественных прав FIFA, связанных с проведением Чемпионата, приведен в ст. 17 Федерального закона от 07 июня 2013 г. № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018, Кубка конфедераций 2017 и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон №108-ФЗ).

Одним из таких прав является право определения коммерческих партнеров (спонсоров) FIFA, которым предоставляется эксклюзивное право ассоциировать себя (свои товары, работы, услуги) с FIFA и Чемпионатом, в том числе посредством использования символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года. Действия третьих лиц, не являющихся коммерческими партнерами FIFA, по реализации (продвижению) товаров, работ или услуг, способные создать представление о принадлежности указанных лиц к FIFA или мероприятиям, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом «Россия-2018» товаров, работ, услуг и (или) о связи указанных лиц и (или) товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями - т.е. представление о коммерческой причастности к FIFA или мероприятиям - являются незаконными.

Международная федерация футбольных ассоциаций (FIFA) является владельцем исключительного права на широкий перечень товарных знаков, зарегистрированных на территории Российской Федерации, в том числе на товарный знак «FIFA WORLD CUP RUSSIA 2018» с изображением кубка - эмблемы Чемпионата мира FIFA 2018, являющегося сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 600424, зарегистрирован 26.12.2016 в отношении услуг 35, 41 и 43 классов МКТУ (услуги розничной продажи, развлечения и услуги в области общественного питания).

Товарный знак «Russia 2018» зарегистрирован 20.09.2012 за №471195, «ЧМ-2018» зарегистрирован 28.12.2016 за №600423, часть изобразительного элемента «» зарегистрирована 16.09.2015 за №552415 в отношении услуг 43 класса

Международной классификации товаров и услуг (далее - МКТУ) (бары, рестораны и пр.).

В соответствии со статьей 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) право на товарный знак, принадлежащее правообладателю, охраняется законом. Согласно статье 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладатель), принадлежит исключительное право использования товарного знака. Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака: на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации; при выполнении работ, оказании услуг; на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе; в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

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 возникнет вероятность смешения.

FIFA реализует свое исключительное право путем предоставления третьим лицам на территории Российской Федерации права использовать принадлежащие ей товарные знаки при производстве и введении в гражданский оборот широчайшего перечня товаров и при оказании услуг, в том числе включенных в указанные выше классы МКТУ. Полный перечень лиц, имеющих право на законных основаниях использовать товарные знаки FIFA и символику чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года размещен на официальном сайте представителя FIFA, ООО «АИС» (www.ais-agency.ru). При обращении сотрудниками управления к официальному сайту, нахождение ООО «Белый Кит» в указанном перечне не установлено.

Положениями Правительственной гарантии №6 от 14.04.2010 «Защита и реализация имущественных прав» и нормами Федерального закона от 07.06.2013 № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» предусмотрены дополнительные требования, направленные на защиту имущественных прав FIFA, связанных с организацией и проведением чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017.

В соответствии с нормами части 1 статьи 20 Закона №108-ФЗ признаются недобросовестной конкуренцией и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации:

- продажа, обмен или иное введение в оборот товаров либо выполнение работ, оказание услуг, если при этом незаконно использовались символика спортивных соревнований и обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с символикой спортивных соревнований, либо измененная символика спортивных соревнований;

- осуществление любых видов маркетинга (в том числе деятельности по реализации и (или) продвижению товаров, работ, услуг), призванных сформировать у

потребителя представление о FIFA и (или) мероприятиях посредством использования символики спортивных соревнований и иным образом, без разрешения FIFA;

- введение в заблуждение, в том числе посредством создания ложного представления о причастности производителя товара и (или) рекламодателя к FIFA или мероприятиям в качестве спонсора, партнера, помощника, соорганизатора, агента, лицензиата, официального поставщика товаров, работ, услуг либо в любом ином качестве;

- введение в заблуждение, в том числе посредством создания ложного представления об одобрении, о рекомендации, сертификации FIFA и (или) Оргкомитетом «Россия-2018» товаров, работ, услуг, а также о связи таких товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями.

Указанные положения направлены, в том числе, на защиту прав маркетинговых партнеров мероприятий FIFA, а также на предотвращение получения недобросовестными хозяйствующими субъектами необоснованного дохода в связи с предполагаемым резким ростом потребительского интереса и спроса на товары, относящимися к тематике мероприятий FIFA

Таким образом, норма статьи 20 Закона №108-ФЗ является специальной нормой по отношению к пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, с учетом этого такие действия признаются недобросовестной конкуренцией и в том случае, если они не приводят и не могут привести к последствиям, упомянутым в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 статьи 19 Федерального закона от 07.06.2013 № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, включая обозначения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг (в том числе без ограничений в фирменных наименованиях, коммерческих обозначениях, товарных знаках, знаках обслуживания, в составе доменных имен и иным способом), если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к FIFA или мероприятиям, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом «Россия-2018» товаров, работ, услуг и (или) указывает каким-либо образом на связь указанных лиц и (или) товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями, допускается только при условии заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA, подлежащего в установленных федеральным законом случаях государственной регистрации.

При этом согласно пункту 1 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; а согласно пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной конкуренцией признаются 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.

То есть для признания действий лица, в отношении которого подано заявление о нарушении антимонопольного законодательства необходимо и достаточно, чтобы указанные действия содержали все необходимые признаки недобросовестной конкуренции, а именно:

- совершались хозяйствующим субъектом - конкурентом;
- были направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;
- противоречили положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинили или способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту конкуренту, либо нанести ущерб его деловой репутации.

С учетом того обстоятельства, что непосредственно Международная Федерация футбольных ассоциаций (FIFA) предпринимательскую деятельность с использованием средств индивидуализации, правообладателем которой она является, не осуществляет и, таким образом, не может рассматриваться как хозяйствующий субъект - участник конкурентных отношений в смысле Закона о защите конкуренции, Управление полагает необходимым при рассмотрении данного дела учитывать следующее.

В соответствии с положениями статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах

Объективную сторону нарушений, предусмотренных положениями Закона № 108-ФЗ, образуют действия, приводящие к формированию у покупателя искаженного представления об отношении товара либо его продавца к FIFA, мероприятиям, ею проводимым, при этом на восприятие такого покупателя влияет целый ряд факторов: как место, время проведения маркетинговых акций, оформление торгового места, размещение товара при реализации, слоганы и содержание рекламной кампании и т.п.

Использование каким-либо хозяйствующим субъектом обозначения, сходного до степени смешения либо идентичного широко известному товарному знаку, связанному с популярным среди потребителей мероприятием или событием (в том числе крупнейшими спортивными соревнованиями, к которым относятся мероприятия FIFA) либо иных способов, создающих ассоциации о причастности нарушителя к деятельности и мероприятиям FIFA, может обеспечить получение необоснованного преимущества в предпринимательской деятельности за счет повышенного интереса потребителей к соответствующим мероприятиям и товарам (услугам), к ним относящимся.

Действия таких лиц по использованию спорных обозначений предоставляют указанным хозяйствующим субъектам ничем не обоснованные преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности в первую очередь перед хозяйствующими субъектами — участниками того же рынка, которые во исполнение нормативных требований воздерживаются от использования подобных обозначений и иных ассоциаций без правовых оснований. При этом действия нарушителя вводят потребителя в заблуждение, создавая ложное впечатление о причастности изготовителя или продавца товара к соответствующим мероприятиям FIFA, что, в свою очередь, влечет перераспределение потребительского спроса к продукции нарушителя и не может не сказаться на доходах хозяйствующих субъектов - конкурентов, что в силу прямого указания Закона № 108-ФЗ признается недобросовестной конкуренцией.

В соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 Закона 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 форме незаконного использования 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 статьей 14.8. Закона о защите конкуренции не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции.

Согласно пункту 10.6 «Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок) по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка;
- в) определение географических границ товарного рынка;
- г) определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке.

Согласно пункту 11.3 Порядка в случае, если в соответствии с пунктами 1.3, 10.3-10.9 настоящего Порядка отдельные этапы анализа состояния конкуренции не проводились, по итогам анализа составляется краткое описание полученных результатов (краткий отчет (обзор)).

На основании вышеизложенного был проведен анализ состояния конкуренции, по итогам которого составлен краткий обзор:

а) исходя из периода проведения чемпионата мира по футболу FIFA-2018 временной интервал исследования определен как период с 01.01.2018 по 28.06.2018 включительно;

б) продуктовые границы товарного рынка относятся к виду деятельности, классифицируемому ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС. Ред. 2 по коду 56.10.1 «Деятельность ресторанов и кафе с полным ресторанным обслуживанием, кафетериев, ресторанов быстрого питания и самообслуживания», поэтому продуктовые границы товарного рынка определены как деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания;


в) географические границы товарного рынка определены территорией Калининградской области;

г) состав хозяйствующих субъектов - участники товарного рынка, оказывающие услуги по ОКВЭД ОК 029-2014.

С учетом вышеизложенного размещение ООО «Белый кит» (ИНН 3906207289, ОГРН 1093925011872, юридический адрес: 236006, г. Калининград, Московский проспект, д.121А) на сайте бара «BARRE», www.barbarre.ru, расположенного по адресу: г. Калининградская область, г. Светлогорск, ТЭ «Янтарь Холл» ул. Ленина, д.

11, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA, Официального шрифта и Фонового слоя для оформления афиш мероприятий, направлено на формирование у потребителя представления о коммерческой причастности ООО «Белый кит» к FIFA и Чемпионату мира по футболу FIFA2018, является нарушением пункта 1 статьи 14.6 и статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», части 1 статьи 20 Федерального закона от 07.06.2013 № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

ООО АИС» представлен протокол осмотра веб-сайта www.barbarre.ru, произведенного нотариусом г. Москвы Миллером Н.Н. 21.06.2018, подтверждающий размещение на сайте бара «BARRE» www.barbarre.ru часть изобразительного элемента

«» и символику Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года в России.

Согласно запросу антимонопольного органа от 06.07.2018 №2058/04 ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» сообщило, что администратором доменного имени barbarre.ru в соответствии с регистрационными данными является Русинов В.А.

Между ООО «Белый кит» и Давидчуком И.В. заключен договор 10.06.2018 (далее – Договор) на оказание услуг по организации и проведению праздничных мероприятий, банкетов, дискотек, вечеров и иных развлекательных мероприятий в баре «BARRE», расположенном по адресу: Калининградская область, г. Светлогорск, ул. Ленина, д. 11, ТЭ «Янтарь холл».

В соответствии с пунктом 2.2.4 Договора Исполнитель (Давидчук И.В.) имеет право: самостоятельно разрабатывать и оплачивать рекламу, искать средства ее распространения и продвижения (СМИ, Интернет и т.п.), осуществлять маркетинг и продвижение рекламы по оказанию услуг бара «BARRE» на рынке оказания услуг общественного питания.

Согласно пунктам Договора ООО «Белый кит»:

- 2.3.1 и 3.1 - оплачивает Давидчуку И.В. 10% от оборота бара «BARRE» за время проведения каждого мероприятия;

- 2.3.2 – не вмешивается в работу Исполнителя по подготовке, организации и проведению мероприятий.

Таким образом, действия исполнителя по договору направлены на привлечение посетителей развлекательных мероприятий (банкетов, дискотек и т.д), что в итоге ведет (может привести) к увеличению выручки ООО «Белый кит» (90% от которой согласно п.3.1 договора остается у ООО «Белый кит»).

В соответствии с требованиями статьи 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссией принято заключение об обстоятельствах дела и 17.07.2018 направлено лицам, участвующим в деле.

После получения указанного заключения письменные пояснения и возражения в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, ООО «Белый кит» представлены не были. Устные возражения со стороны представителя Ответчика о несогласии ООО «Белый кит» с выводами антимонопольного органа, изложенными в заключении об обстоятельствах по делу №АМЗ-21/2018, а также о том, что считает недоказанным антимонопольным органом факт размещения Ответчиком информации на сайте бара «BARRE» www.barbarre.ru, с использованием обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA, и символикой Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года в России были заявлены в заседании комиссии.

Комиссией принимается во внимание, что до момента принятия Комиссией решения прекращено нарушение антимонопольного законодательства. Информация на сайте бара «BARRE» www.barbarre.ru с использованием обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA, и символикой Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года в России, удалена. Принимая во внимание указанное обстоятельство, основания для выдачи обязательного к исполнению предписания у Комиссии отсутствуют.

Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению дела № АМЗ-21/2018 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к выводу, что в действиях ООО «Белый кит» по размещению информации на сайте бара «BARRE» www.barbarre.ru с использованием обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA и символикой Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года в России, имеются нарушения пункта 1 статьи 14.6, статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», части 1 статьи 20 Федерального закона от 07.06.2013 № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Представитель ООО «Белый кит» на вопрос председателя комиссии о достаточности доказательств, представленных в материалы дела, пояснил, что все доказательства, которые он намеревался представить имеются в распоряжении комиссии, иных доказательств, ходатайств не имеется.

На основании вышеизложенного Комиссия Калининградского УФАС России, руководствуясь статьями 23, 41, 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Белый кит» (ИНН 3906207289, ОГРН 1093925011872, юридический адрес: 236006, г. Калининград, Московский проспект, д.121А), нарушившим пункт 1 статьи 14.6, статью 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и часть 1 статьи 20 Федерального закона от 07.06.2013 № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

2. Предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела АМЗ-21/2018 в правовой отдел Калининградского УФАС России для решения вопроса о привлечении лиц, допустивших нарушение антимонопольного законодательства, к административной ответственности.

Председатель комиссии:

Члены Комиссии:



В.А. Грибко

Е.И. Можаро

З.К. Никитина

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.