



## УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

### РЕШЕНИЕ по делу № 2А

Резолютивная часть оглашена 25 июня 2018 г.

Решение в полном объеме изготовлено 03 июля 2018 г.

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (Приказ Свердловского УФАС России от 07.06.2018 №152) в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя управления,  
члены Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления, начальник юридического отдела;

<...> – заместитель начальника отдела контроля органов власти;

рассмотрев дело № 2А по признакам нарушения ОАО АК «Уральские авиалинии» (ОГРН 1026605388490, ИНН/КПП 6608003013/668501001, адрес регистрации: 620025, Свердловская область, г. Екатеринбург, Утренний пер., д. 1-Г) статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) и пунктов 1, 2 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» (далее - Закон о Чемпионате мира по футболу) по факту распространения в журнале «Аэроэкспресс» № 6 (92) за июнь 2018 года рекламы ОАО АК «Уральские авиалинии» со слоганом «Летим на футбол» и списком городов проведения матчей Чемпионата, а также на сайте <https://www.uralairlines.ru>, принадлежащем ОАО АК «Уральские авиалинии», раздела, посвященного Чемпионату мира по футболу 2018 ([https://www.uralairlines.ru/passengers-info/fifa-worldcup-2018/index.php?sphrase\\_id=1332611](https://www.uralairlines.ru/passengers-info/fifa-worldcup-2018/index.php?sphrase_id=1332611)) с призывом покупать «авиабилеты на лучшее событие этого года прямо сейчас»,

при участии:

заявителя - ООО «Агентство интеллектуальной собственности» (115114, г. Москва, Павелецкая набережная, дом 2, строение 2, Бизнес центр «LOFT VILLE», оф. 41) (далее - ООО «АИС») – не явилось, уведомлено,

ответчика по делу ОАО АК «Уральские авиалинии» - <...> (доверенность №53 от 01.03.2018),

## УСТАНОВИЛА:

Дело № 2А возбуждено в отношении ОАО АК «Уральские авиалинии» Приказом от 07.06.2018 №152 и Определением от 07.06.2018 (исх. №9951 от 09.06.2018) назначено к рассмотрению на 14.06.2018.

Определением от 14.06.2018 (исх. №10430 от 19.06.2018) рассмотрение дела было отложено на 25.06.2018 в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

Поводом к возбуждению дела согласно п.2 ч.2 ст.39 Закона о защите конкуренции послужило заявление ООО «АИС» в лице представителя Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA) <...> (доверенность от 20.01.2016) (вх. № 01-11295 от 04.06.2018) с жалобой на недобросовестную конкуренцию со стороны ОАО АК «Уральские авиалинии», выразившуюся в распространении в журнале «Аэроэкспресс» № 6 (92) за июнь 2018 года рекламы ОАО АК «Уральские авиалинии» со слоганом «Летим на футбол» и списком городов проведения матчей Чемпионата, а также в размещении на сайте <https://www.uralairlines.ru>, принадлежащем ОАО АК «Уральские авиалинии», раздела, посвященного Чемпионату мира по футболу 2018 (<https://www.uralairlines.ru/passengers-info/fifa-worldcup-2018/index.php?sphraseid=1332611>) с призывом покупать «авиабилеты на лучшее событие этого года прямо сейчас», то есть с использованием Символики спортивных соревнований и создания представления о причастности к FIFA и мероприятиям FIFA при отсутствии соответствующего договора с FIFA, что расценивается заявителем как акт недобросовестной конкуренции.

На вышеуказанном разделе сайта размещено расписание матчей Чемпионата с предложением приобрести авиабилеты в города их проведения. При этом в качестве фона используется **Фоновый слой**, который включает элементы, совокупность которых составляет Официальную концепцию визуального оформления мероприятий Чемпионата, которая в свою очередь является объектом авторского права FIFA (копия веб-страницы <https://www.uralairlines.ru/passengers-info/fifa-worldcup-2018/index.php?sphraseid=1332611> прилагается - Приложение № 1).

По мнению FIFA, указанные действия содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (**являются недобросовестной конкуренцией**) в связи со следующими обстоятельствами.

1. Согласно пп. б), д) п. 19 ст.2 Закона о Чемпионате мира по футболу обозначение «Чемпионат мира по футболу 2018» и Официальная концепция визуального оформления относятся к символике Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 (далее - Символика спортивных соревнований). Порядок использования Символики спортивных соревнований установлен ст. 19 Закона о Чемпионате мира по футболу. 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) **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.

Так, согласно ч. 1 ст. 20 Закона о Чемпионате мира по футболу, **признаются недобросовестной конкуренцией** и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации:

1) 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;

2) 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 ОАО АК «Уральские авиалинии» договоров**, дающих право использования Символики спортивных соревнований, и никаким иным образом не выражала свое согласие на такое использование. Между тем, по мнению FIFA, использование ОАО АК «Уральские авиалинии» Символики спортивных соревнований при предложении к продаже услуг способно создать представление о связи с FIFA и мероприятиями и одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом «Россия-2018» его продукции, что в контексте отсутствия указанных договорных отношений **является незаконным**.

2. FIFA владеет комплексом 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 Закона о чемпионате мира по футболу.

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 и не только 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. *коммерческую ассоциацию с FIFA или мероприятиями - являются незаконными.*

Как было указано выше, FIFA не заключала с ОАО АК «Уральские авиалинии» договоров, дающих право ассоциировать себя с Чемпионатом мира по футболу FIFA 2018 года. Между тем, использование Обществом рекламного слогана «Летим на футбол» в сочетании с перечнем городов проведения матчей, а также совпадение периода проведения рекламной компании (июнь 2018) с периодом проведения в России Чемпионата очевидно способно создать представление о Чемпионате мира по футболу FIFA 2018, что, в силу прямого указания п. 2 ч. 1 ст. 20 Закона о чемпионате мира по футболу, является недобросовестной конкуренцией.

14.06.2018 (вх.№01-12018) ООО «АИС» представило в материалы дела копию Руководства по использованию официальной символики FIFA (редакция № 1 от августа 2017 г.), которое содержит раздел «Официальная концепция визуального оформления» (стр. 13, 14), а также дополнительно сообщило следующее:

1. Согласно пп. б), г) п. 19 ст.2 Закона о чемпионате мира по футболу к символике чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года (далее - Символика спортивных соревнований) относятся:

- согласно пп. б) официальные наименования мероприятий и обозначения... **«Россия 2018»**, а также... **«Чемпионат мира»**..., образованные на их основе слова и словосочетания и сходные с ними обозначения, использующиеся со словом **«футбол»** или иным образом ассоциирующиеся с футболом как видом спорта и (или) с мероприятиями;

- согласно пп. г) ...опознавательная символика. предметы дизайна..., которые разработаны FIFA для официального использования на мероприятиях и в отношении которых FIFA обладает исключительными правами.

Словосочетание «Чемпионат мира по футболу 2018», использующийся на сайте <https://www.uralairlines.ru>, является прямым указанием на спортивное мероприятие, использующим в своём составе обозначение FIFA, **Чемпионат мира**, и слово **«футбол»** и включающим в свой состав указание года его проведения **«2018»**. Таким образом, *рассматриваемое словосочетание «Чемпионат мира по футболу 2018» является символикой чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года по смыслу определений, данных пп. б) п. 19 ст. 2 Закона о чемпионате мира по футболу.*

Фоновый слой представляет собой различные элементы, совокупность которых составляет Официальную концепцию визуального оформления. Сама по себе Официальная концепция визуального оформления является предметом дизайна, разработанным для использования при оформлении различных материалов, связанных с чемпионатом мира по футболу FIFA 2018. Исключительным правом использования как Официальной концепции визуального оформления, так и его составного элемента, фонового слоя, обладает FIFA. На основании изложенного, *фоновый слой является символикой чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года по смыслу определений, данных пп. г) п. 19 ст. 2 Закона о чемпионате мира по футболу.*

2. Как указано выше, словосочетание «Чемпионат мира по футболу 2018» подпадает под определение символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года как прямое указание на спортивное мероприятие с использованием элементов «Чемпионат мира» и «футбол». Именно наличие указанных элементов в составе обозначения, используемого на сайте <https://www.uralairlines.ru>, позволило отнести его к символике чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года.

Фоновый слой представляет собой совокупность различных схематичных элементов, ассоциирующихся с Россией (церкви, матрёшки, космические спутники, тройка лошадей, жар-птицы, национальные узоры и т.д.) и выполнен он в синем цвете, где указанные схематичные элементы выполнены тёмно-синим цветом.

На сайте <https://www.uralairlines.ru> фоновый слой используется в разделе, посвящённом расписанию матчей и городам проведения. Простое сравнение данного фона с фоновым слоем из Руководства по использованию официальной символики FIFA показывает, что они тождественны, то есть совпадают во всех элементах.

Заявитель просит провести проверку деятельности ОАО АК «Уральские авиалинии» по использованию Символики спортивных соревнований и создания представления о причастности к FIFA и мероприятиям FIFA с точки зрения соответствия нормам действующего законодательства РФ. В случае установления фактов нарушения ст. 14.8 Закона о защите конкуренции, принять соответствующие меры реагирования.

Заявитель не представил какие-либо пояснения, доказательства и доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

**ОАО АК «Уральские авиалинии»** в письменных пояснениях (вх.№01-12037 от 14.06.2018, вх.№01-12743 от 25.06.2018), а также представитель в ходе рассмотрения дела указали, что с обстоятельствами, изложенными в Определении о назначении дела к рассмотрению от 07.06.2018, а также в Заключении об обстоятельствах дела №2А от 14.06.2018 общество не согласно, считает необходимым пояснить следующее.

Как указано в Определении основанием для возбуждения дела стало обнаружение нарушения имущественных прав FIFA, связанных с незаконным использованием символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года и созданием необоснованной коммерческой ассоциации с FIFA и мероприятиями FIFA.

Между тем, в действиях ОАО АК «Уральские авиалинии» указанных нарушений не содержится. Авиакомпания «Уральские авиалинии» не использовала символику Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года в рекламе, размещенной в журнале «Аэроэкспресс» №6 (92) за июнь 2018 г.

Как установлено п. 19 ст. 2 Закона о Чемпионате мира по футболу Символика чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года (далее также - символика спортивных соревнований) включает:

а) флаг FIFA, логотип, гимн, девиз FIFA;

б) официальные наименования мероприятия и обозначения FIFA – «FIFA», «FIFA 2017», «FIFA 2018», «Россия 2017», «Россия 2018», а также «Кубок мира», «Чемпионат мира», «CoupeduMonde», «Mundial», «CopadoMundo», «CopadelMundo», «WM» или «Weltmeisterschaft», «Кубок Конфедераций», «ConfedCup», «CoupedesConfederations», «Copa Confederaciones», «Copa das Confederacoes», «Konfederationen-Pokal», образованные на их основе слова и словосочетания и сходные с ними обозначения, использующиеся со словом «футбол» или иным образом ассоциирующиеся с футболом как видом спорта и (или) с мероприятиями.

В журнале «Аэроэкспресс» №6 (92) за июнь 2018 г. был размещен графический рисунок, содержащий изображение девушки-бортпроводника на фоне воздушного судна с мячом в руках, ниже размещен список городов, словесное изображение «летим на футбол». Из данного графического изображения не усматривается какого-либо использования символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года установленной в ст. 2 Закона о Чемпионате мира по футболу.

В соответствии с п. 8 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о правах на использование официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов) и символов международных организаций.

В соответствии с ч. 3 ст. 18 Закона о Чемпионате мира по футболу реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о причастности рекламодателя к мероприятиям, FIFA и (или) Оргкомитету «Россия-2018», в том числе в качестве спонсора, партнера, вещателя, помощника, соорганизатора, агента, лицензиата, официального поставщика товаров, работ, услуг или в любом ином качестве, а также о рекомендациях, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом «Россия-2018» объекта рекламирования, признается недостоверной.

Объективную сторону нарушений, предусмотренных положениями Закона о Чемпионате мира по футболу образуют действия, приводящие к формированию у покупателя искаженного представления об отношении товара либо его продавца к FIFA.

Таким образом, указывает ОАО АК «Уральские авиалинии», поскольку в графическом изображении не использовалось официальной символики, не упоминалось о FIFA, как о Международной федерации футбольных ассоциаций, не указывается, что Авиакомпания выступает в качестве партнера, спонсора или иного лица, относящегося к Международной федерации футбольных ассоциаций, у потребителей *не создавалось впечатления какой-либо причастности Авиакомпании «Уральские авиалинии» к мероприятиям*, исключается возможность привлечения к ответственности ОАО АК «Уральские авиалинии» в связи с указанным графическим изображением, размещенным в журнале.

Статья в разделе новости на официальном сайте Авиакомпания не являлась рекламой.

Новостной раздел сайта Авиакомпания «Уральские авиалинии» содержал статью, посвященную предстоящему чемпионату мира по футболу, включающую в себя изображение обыкновенного мяча, не сходного каким-либо образом с зарегистрированным товарным знаком FIFA, а также расписание матчей. В данном случае Авиакомпания не размещала рекламные материалы, необходимо обратить внимание, что данная статья размещена в разделе «новости» и является контентом, наполняющим сайт, а не рекламой.

Информация, размещенная на сайте Авиакомпания, рекламой не является. Указанная информация представляет собой официальную информацию о расписании проведения футбольных матчей, не имеющей в качестве основной цели продвижение товара на рынке и представляет собой справочно-информационные материалы, которые в свою очередь, по смыслу п. 3 ч. 2 ст. 2 Закона о рекламе рекламой не являются.

Некоммерческое использование или воспроизведение официального расписания матчей FIFA не создает ложного представления о причастности к соревнованию, о чем указано на странице 17 Руководства по использованию официальной символики FIFA (апрель 2018 г., редакция №3).

В данном случае, полагает ОАО АК «Уральские авиалинии», указанная информация использовалась как часть публикации, нацеленной на информирование общественности о Мероприятии.

Расписание матчей не было опубликовано на фоне символики чемпионата мира по футболу, тем более каких-либо элементов, составляющих Официальную концепцию визуального оформления мероприятий, являющихся объектом авторского права FIFA в статье не использовалось, также не использовались элементы, составляющие официальную символику. Иного заявителем не доказано, не указывается, какие конкретно элементы либо совокупность элементов использовались Авиакомпанией. Составление контента сайта, напрямую связанного с освещением Мероприятия, не создает ложного представления о причастности к нему.

ОАО АК «Уральские авиалинии» полагает, что заявитель представил в материалы дела ненадлежащие доказательства.

В качестве доказательств ООО «АИС» представляет снимки интернет страниц, указанные снимки не могут быть приняты в качестве допустимых и достаточных доказательств.

К аналогичным выводам приходит судебная практика.

Согласно постановлению ФАС Северо-Западного округа от 6 декабря 2010 г. по делу № А56-11028/2010 «Скриншоты являются надлежащим доказательством, только если на них проставлены дата и время получения информации с сайта в сети Интернет. При этом, отмечено, что «скриншот» должен содержать данные о лице, которое произвело его выведение на экран и дальнейшую распечатку, программном обеспечении и использованной компьютерной технике».

Позднее Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ в Постановлении от 5 апреля 2012 г. № 16311/11 указал следующее:

1. Если есть необходимость в подтверждении информации, размещенной на сайте, то нужно использовать обеспечение доказательств, указанное в ст. 103 Основ законодательства о нотариате (например, осмотр доказательств).

2. Отсутствие на сайте даты размещения информации также является причиной, приводящей к отсутствию доказательственной силы в целях подтверждения нужного факта.

Таким образом, надлежащим доказательством мог быть протокол осмотра сайта с участием нотариуса.

В соответствии со ст. 102 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. Верховным Советом Российской Федерации 11.02.1993 г. № 4462-1), по просьбе заинтересованных лиц нотариус обеспечивает доказательства, необходимые в случае возникновения дела в суде или административном органе, если имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии станет невозможным или затруднительным.

Кроме того, данный протокол осмотра может быть составлен и без извещения одной из сторон или заинтересованных лиц (определение Санкт-Петербургского городского суда от 20.06.2011 г. №33-9194/2011).

Составляя нотариальное удостоверение интернет-страниц, в обязательном порядке указывается, что в настоящий момент в производстве судебных или иных компетентных органов нет гражданского или административного дела, для которого производится осмотр.

Изложенное не позволяет принять в качестве доказательств представленные заявителем материалы и вынести на их основе решение о привлечении к ответственности, поскольку это противоречит требованиям закона и судебной практике.

Кроме того, заявителем не доказано и материалами дела не установлено, что Авиакомпанией используются элементы Официальной концепции визуального оформления мероприятий Чемпионата мира по футболу FIFA, являющейся объектом авторского права FIFA. Не установлено также и не приводится аргументов заявителем в пользу того, что Чемпионат мира по футболу 2018 является Символикой спортивных мероприятий, а фоновый слой или иные элементы графических изображений являются Символикой спортивных мероприятий в смысле Закона о Чемпионате мира по футболу.

ОАО АК «Уральские авиалинии» представило в материалы дела копии учредительных документов, копию паспорта руководителя, копию сведений об открытых (закрытых) счетах в кредитных организациях, копию документа, подтверждающего, что ОАО АК «Уральские авиалинии» является администратором доменного имени URALAIRLINES.RU (копия письма АО «Региональный Сетевой Информационный Центр» от 09.06.2018), копию рекламы, размещенной в журнале «Аэроэкспресс» № 6 (92) за июнь 2018 года, в цветном виде. Также общество указало, что договор на размещение рекламы не заключался, период размещения



рекламы определен до 30.06.2018, при этом информация была размещена в период с 18.04.2018 по 08.06.2018.

С обстоятельствами, изложенными в Заключение об обстоятельствах дела №2А ОАО АК «Уральские авиалинии» не согласно, считает необходимым пояснить следующее.

Общество считает необоснованным вывод об использовании ОАО АК «Уральские авиалинии» ассоциации о причастности к деятельности и мероприятиям FIFA, которая может обеспечить получение необоснованного преимущества в предпринимательской деятельности за счет повышенного интереса потребителей к соответствующим мероприятиям и товарам (услугам), к ним относящимся.

Между тем, вменяемые действия не создают для ОАО АК «Уральские авиалинии» необоснованных выгод, поскольку аналогичные действия, т.е. предоставление справочно-информационных материалов о предстоящем событии на своих сайтах, совершают все субъекты рынка авиаперевозок. Указанные обстоятельства подтверждаются снимками страниц сайтов таких перевозчиков как «Аэрофлот», «AIR China Limited», «АЛРОСА», «Россия», «SimFlight», представленными в материалы дела.

Кроме того, в материалах настоящего дела содержится акт Московского УФАС России о вынесении предупреждения в адрес АК «Северный Ветер» о прекращении распространения информации о событиях Чемпионата мира по футболу. Таким образом, аналогичные действия по информированию совершают и иные участники рынка, что исключает состоятельность довода об оказании влияния действий ОАО АК «Уральские авиалинии» на конкуренцию.

Общество признает, что использовало на сайте Фоновый слой, который совпадает во всех элементах с Фоновым слоем из Руководства по использованию официальной символики FIFA, при этом продолжает настаивать на том, что информация, размещенная на сайте ОАО АК «Уральские авиалинии», не связана с осуществлением коммерческой деятельности обществом, является редакционным некоммерческим использованием официального расписания матчей FIFA, размещена для того, чтобы посетителям сайта было интересно, это контент, наполнение сайта.

В отношении списка городов, указанных в рекламе ОАО АК «Уральские авиалинии», который совпадает со списком городов РФ, в которых проводятся матчи Чемпионата мира по футболу, общество указало, что осуществляло авиаперевозки в указанные города и до мундиала, будет осуществлять и после него, словосочетание «Летим на футбол» не обязательно указывает на матчи именно Чемпионата мира по футболу, проводимые в этих городах, в период распространения рекламы могли быть и иные футбольные матчи в указанных городах.

ОАО АК «Уральские авиалинии» сообщило, что обращалось в FIFA только с предложением о размещении логотипа FIFA на воздушных судах Авиакомпании, но был получен отказ. FIFA выбрала спонсором другую авиакомпанию «Qatar Airways».

ОАО АК «Уральские авиалинии» указало, что прекратило распространять рекламу со слоганом «Летим на футбол» и списком городов проведения матчей Чемпионата, а также удалило с сайта <https://www.uralairlines.ru>, раздел, посвященный Чемпионату мира по футболу 2018.

**Оценив в соответствии с п. 1 и п. 2 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции полученные и исследованные в порядке ст. 25, ч. 2 ст. 39, ч. 2 ст. 44, ч. 4 и ч. 5 ст. 45 названного Закона доказательства, а также доводы, представленные лицами, участвующими в деле, Комиссия Свердловского УФАС России пришла к следующим выводам.**

Целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (ч.2 ст.1 Закона о защите конкуренции).

Антимонопольным законодательством согласно п.1 ч.1 ст.1 Закона о защите конкуренции определяются организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недобросовестной конкуренции.

В ст. 4 Закона о защите конкуренции под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, 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 (п. 9); под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п.7); под товарным рынком - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами (п. 4); под товаром – объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п. 1).

По результатам анализа состояния конкуренции, проведенного в соответствии с ч.5.1 ст.45 Закона о защите конкуренции и п.10.6 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утв. Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (ред. от 20.07.2016), рассматривается рынок услуг по перевозке

воздушным пассажирским транспортом, подчиняющимся расписанию, на территории Российской Федерации в июне 2018 года.

Статья 10 bis Парижской Конвенции по охране промышленной собственности определяет: актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. Кроме того, страны Союза обязаны обеспечить гражданам стран, участвующих в Союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции. В частности, подлежат запрету: 1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смещение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента; 2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента; 3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Для признания действий какого-либо субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо одновременное выполнение следующих условий:

1. Наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенных географических границ (на определенной территории), а также наличие соперничества, состязательности между ними на данном рынке.

2. При наличии конкурентных отношений совершение одним из хозяйствующих субъектов каких-либо действий, которые:

- противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- направлены на приобретение преимуществ перед конкурентом;
- причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Главой 2.1 Закона о защите конкуренции устанавливаются конкретные запреты на совершение недобросовестной конкуренции, соответствующие общему запрету данного правонарушения, названного в п.9 ст.4 Закона о защите конкуренции. Такой подход соответствует конструкции ст.10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 года, имеющей прямое действие на территории РФ в силу ч.4 ст.15 Конституции РФ и применяемой в совокупности с Законом о защите конкуренции для пресечения недобросовестных проявлений конкурентного соперничества. На это, в частности, указывается в п.16.1 постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011 №11 «О некоторых вопросах применения Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Так, в соответствии с п.2 ст.10-bis Парижской конвенции актом недобросовестной конкуренции признается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Российское законодательство о защите конкуренции соответствует обязательным требованиям по защите от недобросовестной конкуренции, установленной нормами Парижской конвенции.

Исходя из определения недобросовестной конкуренции, содержащегося в п.9 ст.4 Закона о защите конкуренции, признаются противоправными любые действия хозяйствующих субъектов:

- имеющие направленность на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;
- противоречащие законодательству РФ и (или) обычаям делового оборота и (или) требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинившие или способные причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам или способные нанести вред их деловой репутации.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности следует понимать их способность улучшить положение конкурирующего хозяйствующего субъекта на рынке, в том числе привлечь к своим товарам (работам, услугам) потребительский спрос и увеличить размер получаемой прибыли по отношению к размеру прибыли, которая могла быть получена им в случае добросовестного поведения на товарном рынке.

Законом о защите конкуренции установлены три возможных объекта противоречия совершаемых хозяйствующим субъектом действий для целей их признания актом недобросовестной конкуренции. То есть совершенно необязательно, чтобы действия, направленные на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, влекущие возможность или факт нанесения ущерба конкуренту, противоречили одновременно законодательству, обычаям делового оборота и требованиям добропорядочности, разумности и справедливости. Достаточно, чтобы один из трех элементов данной группы признаков недобросовестной конкуренции имел место в действиях хозяйствующего субъекта.

Под противоречием законодательству РФ следует понимать нарушение не только норм Закона о защите конкуренции, но и иных законов, устанавливающих требования к осуществлению добросовестной конкуренции и запреты различных недобросовестных действий, направленных на получение преимуществ в предпринимательской деятельности (нормы гражданского законодательства, Закон о рекламе, Закон о коммерческой тайне и др.).

Обычаи делового оборота являются разновидностью обычаев, предусмотренных п.1 ст.5 ГК РФ. Так, к обычаям делового оборота следует относить сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. При этом обычаи делового оборота применяются, если они не противоречат положениям действующего законодательства или договору.

В качестве критериев противоправности недобросовестной конкуренции отдельно выделяется противоречие действий правонарушителей требованиям добропорядочности, разумности и справедливости. Так, в гражданском

законодательстве устанавливается требование, что участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно (п.3 ст.1 ГК РФ). При этом добросовестность участников гражданских правоотношений разумность их действий предполагаются (п.5 ст.10 ГК РФ).

Термины «добросовестность», «разумность», «справедливость» действующим законодательством не определены, в связи с чем, применяются в соответствии с их общим значением в русском языке. Термин «добросовестный» толкуется как «приличный», «достойный одобрения», «порядочный», а термин «порядочный» в свою очередь, как «честный и соответствующий принятым правилам поведения» (см. Толковый словарь русского языка под ред. С. И. Ожегова и Н. Ю. Шведовой: М., 1997).

Конституционный суд РФ в Определении от 21.11.2013 №1841-О указал, что возможность признания действий хозяйствующего субъекта соответствующими требованиям добросовестности, разумности и справедливости соответствует концепции, заложенной в ст.10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, и в необходимой мере расширяет область судебного усмотрения в сфере пресечения недобросовестной конкуренции, так как это связано с многообразием форм и методов недобросовестной конкуренции, не все из которых могут прямо противоречить законодательству или обычаям делового оборота.

Для признания конкретных действий недобросовестной конкуренцией и их пресечения не требуется в обязательном порядке устанавливать наличие убытков или ущерба деловой репутации. Такое наличие должно доказываться при применении к правонарушителю гражданско-правовой санкции в виде возмещения убытков.

В Законе о защите конкуренции указывается на то, что действия хозяйствующего субъекта, признаваемые недобросовестной конкуренцией, должны иметь возможность причинения убытков его конкурентам или нанесения вреда их деловой репутации.

ФАС России в письме от 19.01.2018 №АК/3175/18 указала, что с учетом того обстоятельства, что непосредственно Международная Федерация футбольных ассоциаций (FIFA) предпринимательскую деятельность с использованием средств индивидуализации, правообладателем которых она является, не осуществляет и, таким образом, не может рассматриваться как хозяйствующий субъект — участник конкурентных отношений в смысле Закона о защите конкуренции, ФАС России полагает необходимым при рассмотрении данной категории дел учитывать следующее.

Объективную сторону нарушений, предусмотренных положениями Закона о Чемпионате мира по футболу, образуют действия, приводящие к формированию у покупателя искаженного представления об отношении товара либо его продавца к FIFA, 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 впечатление о причастности изготовителя или продавца товара к соответствующим мероприятиям, что, в свою очередь, влечет перераспределение потребительского спроса к продукции нарушителя и не может не сказаться на доходах хозяйствующих субъектов - конкурентов.

С учетом изложенного при рассмотрении данной категории дел оценку наличия конкурентных отношений следует осуществлять не в отношении FIFA, а ***в отношении любых иных хозяйствующих субъектов - участников того же рынка***, что и нарушитель, которые воздерживаются от нарушения имущественных прав FIFA, ***а также лиц, являющихся официальными спонсорами и партнерами FIFA по данной категории товаров (услуг)***.

ОАО АК «Уральские авиалинии» было зарегистрировано в качестве юридического лица 01.08.2002, основным видом деятельности является деятельность по перевозке воздушным пассажирским транспортом, подчиняющимся расписанию (ОКВЭД 51.10.1) на территории Российской Федерации.

При этом факт осуществления на территории Российской Федерации перевозки воздушным пассажирским транспортом (деятельности авиакомпаний) иными субъектами представляется очевидным и неоспоримым, подтверждается официальной информацией Федерального агентства воздушного транспорта (<http://www.favt.ru/deiatelnost-aviakompanii-reestr-kommercheskie-perevozki/>).

Таким образом, ОАО АК «Уральские авиалинии» находится в конкурентных отношениях с иными авиакомпаниями, осуществляющими деятельность по перевозке пассажиров воздушным пассажирским транспортом, подчиняющимся расписанию (ОКВЭД 51.10.1) на территории Российской Федерации как в настоящее время, так и на момент совершения обжалуемых действий.

Заявитель ООО «АИС» не сообщало о нарушении имущественных прав FIFA конкурентами ОАО АК «Уральские авиалинии» в рассматриваемый период

времени, следовательно, конкуренты ответчика воздерживаются от нарушения имущественных прав FIFA.

При этом, даже в случае нарушения таких прав несколькими авиаперевозчиками-конкурентами ОАО АК «Уральские авиалинии», данное обстоятельство не исключает недобросовестной конкуренции ОАО АК «Уральские авиалинии» по отношению к тем конкурентам, которые от такого нарушения воздерживаются, а также в отношении официального спонсора FIFA, которым является авиакомпания «Qatar Airways».

Ст. 14.8. гл.2.1 Закона о защите конкуренции содержит запрет на иные формы недобросовестной конкуренции наряду с предусмотренными статьями 14.1-14.7 настоящего Федерального закона.

Положениями Правительственной гарантии №6 от 14.04.2010 «Защита и реализация имущественных прав» и нормами Закона о Чемпионате мира по футболу 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 (далее мероприятия FIFA).

Согласно [статье 20](#) Закона о Чемпионате мира по футболу признаются недобросовестной конкуренцией и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации:

1) 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;

2) 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.

Согласно пункту 16.2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.02.2011 №11 «О некоторых вопросах применения Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» недобросовестной конкуренцией признаются продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались олимпийская и (или) паралимпийская символика, а также введение в заблуждение, в том числе создание ложного представления о причастности производителя товара, рекламодателя к Олимпийским и (или) Паралимпийским играм, в том числе в качестве спонсора (*в силу части 1 статьи 8 Федерального закона «Об организации и о проведении XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи, развитии города Сочи как горноклиматического курорта и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»*).

*Данная норма является специальной 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 письмом ФАС России от 05.05.2017 № АК/30702-ПР/17 «Об особенностях рассмотрения дел по фактам нарушения имущественных прав FIFA, связанных с осуществлением мероприятий по подготовке и проведению в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года и Кубка конфедераций FIFA 2017 года» указанный пункт пленума подлежит применению к предупреждениям и делам о нарушении антимонопольного законодательства по аналогии.

С учетом того, что обозначения, относящиеся к символике мероприятий FIFA, как и олимпийская символика ранее, размещены в открытом доступе (перечислены в нормативных актах и размещены на официальных сайтах имеющих отношение к организации и проведению мероприятий FIFA), **в предмет доказывания по делу входит в первую очередь факт использования ответчиком охраняемых обозначений** или ассоциативных связей с мероприятиями FIFA в отсутствие у него партнерских, спонсорских или лицензионных соглашений, включающих право использования символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, с Международной федерацией футбольных ассоциаций (FIFA) и АНО «Оргкомитет «Россия-2018».

**Учитывая изложенное, направленность на получение преимуществ при осуществление предпринимательской деятельности, а также способность причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести вред их деловой репутации (а равно установление таких субъектов как таковых), не являются обязательными для квалификации действия хозяйствующего субъекта как содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации в контексте вменяемых правонарушений.**

При рассмотрении вопроса о наличии либо отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства путем совершения акта недобросовестной конкуренции, связанной с использованием символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, не может ставиться в зависимость от установления того факта что рассматриваемые действия должны совершаться субъектом-конкурентом. Между тем, сам по себе факт получения лицом, незаконно использующим символику чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций 2017 года преимуществ в предпринимательской деятельности презюмируется в связи с широким общественным интересом к подобным мероприятиям, узнаваемостью потребителями, контрагентами и иными третьими лицами такой символики, а также восприятием использования такой символики при осуществлении любых видов деятельности хозяйствующего субъекта и маркетинга в качестве признака причастности субъекта к спортивному мероприятию и его организатору (организаторам).



Согласно ч.1 ст. 39.1. в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

Вместе с тем, 4 мая 2018 года вступил в силу Федеральный закон от 23.04.2018 № 91-ФЗ «О внесении изменений в статью 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» и отдельные подзаконные акты и статью 53 Закона о защите конкуренции.

Изменения касаются порядка возбуждения дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства по статье 14.8 Закона о защите конкуренции».

В соответствии с общим правилом, установленным частью 2 статьи 39.1 федерального Закона о защите конкуренции, в случае выявления в действиях лиц признаков нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции указанным лицам выдается предупреждение о прекращении действий, нарушающих антимонопольное законодательство. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

В соответствии с внесенными поправками требования статьи 39.1 Закона о защите конкуренции не распространяются на действия, признаваемые недобросовестной конкуренцией в соответствии с частью 1 статьи 20 Закона о Чемпионате мира по футболу, если такие действия образуют признаки нарушения статьи 14.8 настоящего Федерального закона.

Под указанные запреты подпадают факты нарушений имущественных прав FIFA путем использования обозначений и слов, не являющихся

зарегистрированными товарными знаками FIFA, однако формирующих у потребителя представление о FIFA либо создающих ложное представление о причастности производителя товара и (или) рекламодателя к FIFA и иным образом затрагивающими имущественные права FIFA.

В соответствии с ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является:

- поступление из государственных органов материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства (п. 1);
- заявление юридического лица, указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства (п. 2).

ООО «АИС» в заявлении указало на факт использования ОАО АК «Уральские авиалинии» Символики спортивных соревнований и создания представления о причастности к FIFA и мероприятиям FIFA при отсутствии соответствующего договора с FIFA, а именно: в журнале «Аэроэкспресс» № 6 (92) за июнь 2018 года в рекламе и на сайте <https://www.uralairlines.ru> в разделе (<https://www.uralairlines.ru/passengers-info/fifa-worldcup-2018/index.php?sphraseid=1332611>).

Комиссия отмечает, что представленные ООО «АИС» доказательства (скриншоты страниц сайта и фотографии страниц журнала) являются надлежащими доказательствами по делу, поскольку размещение указанной заявителем информации на сайте <https://www.uralairlines.ru> подтверждено Актом Свердловского УФАС России от 06.08.2018, распространение рекламы в журнале подтверждено самим ответчиком.

Согласно ст.2 Закона о Чемпионате мира по футболу к символике чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года относятся, в том числе, официальные наименования мероприятий и обозначения FIFA – «*Россия 2018*», а также «*Чемпионат мира*», образованные на их основе слова и словосочетания и сходные с ними обозначения, использующиеся со словом «*футбол*» или иным образом ассоциирующиеся с футболом как видом спорта и (или) с мероприятиями (пп.б п.19); *опознавательная символика*, разработанная FIFA для официального использования на мероприятиях и в отношении которых FIFA обладает исключительными правами (пп.г п.19).

ФАС России в письме от 28.11.2017 №АК/83162/17 «К вопросу о квалификации фактов нарушения имущественных прав FIFA, связанных с осуществлением мероприятий по подготовке и проведению чемпионата мира по футболу FIFA 2018 г. и Кубка конфедераций FIFA 2017 г.» разъяснила, что поскольку объективную сторону нарушений, предусмотренных положениями [Закона](#) о Чемпионате мира по футболу, образуют действия, приводящие к формированию у покупателя искаженного представления об отношении товара либо его продавца к FIFA, следует учитывать, что 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. Общая оценка содержания и изображений,

использованных в маркетинговых мероприятиях, совпадение сроков их размещения/проведения с мероприятиями FIFA, **наличие ассоциативной связи с городами проведения Мероприятий, в совокупности с изображениями футбольной тематики (в том числе без использования обозначений, зарегистрированных в качестве товарных знаков)**, информацией о времени выхода в эфир и местах проведения соответствующих телевизионных трансляций (с розыгрышем билетов в такие места), конкурсы на угадывание результатов матчей Мероприятий FIFA в совокупности может привести формированию у потребителя представления о FIFA и проводимых FIFA мероприятиях, а также создать ложное представление о причастности продавца/рекламодателя к мероприятиям FIFA 2017, что в силу прямого указания **Закона** о Чемпионате мира по футболу признается недобросовестной конкуренцией.

«Индивидуализировать» – сделать (делать) индивидуальным; установить что-нибудь применительно к отдельному случаю, лицу, «индивидуальный» - личный, свойственный данному индивидууму, отличающийся характерными признаками от других; единоличный, производимый одним лицом, не коллективом; относящийся в отдельности к каждому; отдельный, единичный» («Толковый словарь русского языка» С. И. Ожегова, Н. Ю. Шведовой).

Материалами дела установлено и не оспаривается ответчиком, что в журнале «Аэроэкспресс» № 6 (92) за июнь 2018 года была размещена реклама следующего содержания: *«Ваши мечты – наши крылья. Your dreams – our wings. URAL AIRLINES 8 800 7700 262 uralairlines.com. Летим на футбол. Москва. С.Петербург. Екатеринбург. Ростов-на-Дону. Волгоград. Калининград. Н.Новгород. Саранск. Самара. Казань. Сочи»*. В верхней части рекламы присутствует изображение стюардессы с мячом в руках на фоне самолета, на борту которого размещена надпись URAL AIRLINES, а также цветографическая символика данной авиакомпании.

Использование в рекламе списка городов проведения матчей Чемпионата, изображения футбольной тематики – мяча, а также фразы «Летим на футбол» в непосредственной близости с наименованием «URAL AIRLINES», контактной информацией ОАО АК «Уральские авиалинии» (8 800 7700 262 uralairlines.com), изображением самолета, принадлежащего данной авиакомпании, слогана «Ваши мечты – наши крылья. Your dreams – our wings», ассоциирующегося с данной авиакомпанией, в условиях совпадения сроков проведения Чемпионата мира по футболу 2018 и сроков распространения указанной рекламы – июнь 2018 г., способно сформировать у потребителя представления о причастности ОАО АК «Уральские авиалинии» к мероприятиям FIFA.

Реклама – информация, распространенная 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 (п. 1 ст. 3 Закона о рекламе).

Объект рекламирования - товар, средства 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 (п.2 ст.3 Закона о рекламе).

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3 ст.3 Закона о рекламе).

К информации, направленной на формирование и поддержание интереса к определенному лицу и его продвижение на рынке, по мнению ФАС России, изложенному в Письме от 16.03.2012 N ИА/7867, относится указание следующей информации о лице:

- наименование юридического лица, индивидуального предпринимателя или название торгового предприятия данного лица (независимо от указания вида деятельности), выполненное с использованием товарных знаков, логотипов или иных индивидуализирующих данное лицо обозначений, цветов,

- контактная информация о лице (почтовый адрес, телефон, адрес сайта, электронной почты и т.п.),

- характеристика, описание лица, его деятельности,

- информация о производимых или реализуемых товарах.

Информация, распространенная в журнале «Аэроэкспресс» № 6 (92) за июнь 2018 года, является рекламой ОАО АК «Уральские авиалинии», поскольку содержит логотипы и контактную информацию, индивидуализирующие именно данный хозяйствующий субъект. Указанная информация распространена с целью привлечения внимания к ОАО АК «Уральские авиалинии», формированию или поддержанию интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом, в информации, распространенной с коммерческой целью, использованы сведения, неизбежно ассоциирующиеся у потребителей рекламы с мероприятиями Чемпионата мира по футболу, что в условиях отсутствия у рекламодателя соответствующего договора с FIFA нарушает таким образом п.2 ч.1 ст.20 Закона о Чемпионате мира по футболу.

Согласно письму ФАС России от 28.11.2017 №АК/83162/17 «К вопросу о квалификации фактов нарушения имущественных прав FIFA, связанных с осуществлением мероприятий по подготовке и проведению чемпионата мира по футболу FIFA 2018 г. и Кубка конфедераций FIFA 2017 г.» в случае выявления признаков нарушения п.2 ч.1 ст.20 Закона о Чемпионате мира по футболу такие действия в зависимости от своей правовой природы могут быть квалифицированы в качестве нарушения запретов Закона о рекламе и Закона о защите конкуренции.

Так как перечень форм недобросовестной конкуренции в указанном законе является открытым, вывод о возможности квалификации того или иного действия в качестве акта недобросовестной конкуренции устанавливается Комиссией ФАС России в ходе рассмотрения каждого дела с учетом конкретных обстоятельств и собранных по делу доказательств.

Согласно п.8 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» судам следует учитывать, что если информация, распространение которой отвечает признакам недобросовестной конкуренции, распространяется не только посредством рекламы, но и другим способом (например,

на этикетках товара, в переписке с контрагентами по договорам), лицо подлежит привлечению к административной ответственности на основании [статьи 14.33 КоАП РФ](#).

Также материалами дела установлено, что на сайте <https://www.uralairlines.ru>, принадлежащем ОАО АК «Уральские авиалинии», что подтверждено письмом АО «Региональный Сетевой Информационный Центр» от 09.06.2018, по адресу <https://www.uralairlines.ru/passengers-info/fifa-worldcup-2018/index.php?sphraseid=1332611> 04.06.2018 (скриншоты ООО «АИС») и 06.08.2018 (Акт Свердловского УФАС России) была размещена информация следующего содержания: *«Чемпионат мира по футболу 2018»*. Надпись размещена по борту авиалайнера, на который нанесен цветографический логотип ОАО АК «Уральские авиалинии», цифры года «2018» помещены в иллюминаторы, в открытых дверях лайнера стоит стюардесса и держит в руках футбольный мяч. *«Смотри, как сойдутся звезды. Не пропусти грандиозное событие – Чемпионат Мира по футболу 2018. Чемпионат Мира по футболу пройдет в формате турнира, в рамках которого будут задействованы 11 крупных городов России. Все города готовятся встречать гостей со всего мира на самых больших и современных стадионах. Чемпионат пройдет на территории Москвы, Санкт-Петербурга, Сочи, Самары и Казани, Нижнего Новгорода, Волгограда и Калининграда, а также в Ростове-на Дону, Саранске и Екатеринбурге. Покупайте билеты на лучшее событие этого года прямо сейчас»*. Под указанным текстом расположена форма для покупки билета онлайн на рейсы ОАО АК «Уральские авиалинии». Далее приведено расписание матчей и города их проведения. Нижняя полоса под текстом *«Смотри, как сойдутся звезды...»*, а также фон, на котором размещено расписание, тождественны (совпадают во всех элементах) с **фоновым слоем**, представляющим собой совокупность различных схематичных элементов, ассоциирующихся с Россией (церкви, матрёшки, космические спутники, тройка лошадей, жар-птицы, национальные узоры и т.д.), выполненном в синем цвете, схематичные элементы выполнены тёмно-синим цветом, **который** содержится в Руководстве по использованию официальной символики FIFA (апрель 2018 г., редакция №3), и **является частью Официальной концепции визуального оформления, то есть опознавательной символикой по смыслу пп.г п.19 ст.2 Закона о Чемпионате мира по футболу**.

Официальной концепция визуального оформления включает в себя более чем 100 отдельных элементов, объединенных в различные композиции или используемых отдельно в сочетании с официальной эмблемой или логотипом (композиции, связанные с Россией, и композиции, связанные с городами-организаторами). Каждый элемент официальной концепции визуального оформления охраняется как отдельно, так и в сочетании с другими элементами, авторским правом и правом промышленной собственности. В официальную концепцию визуального оформления входит Общая композиция о России, Композиция города-организатора, Фоновый слой, Официальные логотипы Фестиваля болельщиков, Официальный мяч. Фоновый слой представляет собой различные элементы, совокупность которых составляет Официальную концепцию визуального оформления.

Кроме того, ОАО АК «Уральские авиалинии» использовало на принадлежащем обществу сайте словосочетание «Чемпионат мира по футболу 2018», то есть словосочетание, образованное на основе официальных наименований мероприятий и обозначений FIFA «Чемпионат мира», «Россия 2018», «FIFA 2018» и слова «футбол», следовательно, данным образом также использовало символику Чемпионата мира по футболу FIFA 2018.

ФАС России в письме от 15.05.2018 №АК/34269-ПП/18 «Об изменении законодательства о подготовке и проведению в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года в части применения положений о недобросовестной конкуренции» разъяснила, что под запреты ч.1 ст.20 Закона о Чемпионате мира по футболу подпадают факты нарушений имущественных прав FIFA путем использования обозначений и слов, не являющихся зарегистрированными товарными знаками FIFA, однако, формирующих у потребителя представление о FIFA либо создающих ложное представление о причастности производителя товара и (или) рекламодателя к FIFA и иным образом затрагивающими имущественные права FIFA.

Фоновый слой, а также словосочетание «Чемпионат мира по футболу 2018» не являются зарегистрированными товарными знаками FIFA, являясь при этом символикой Чемпионата мира по футболу FIFA 2018, в отношении которой FIFA обладает исключительными правами.

Комиссия отклоняет довод ОАО АК «Уральские авиалинии» о том, что обществом не нарушены интеллектуальные права FIFA при использовании фонового слоя под расписанием матчей на сайте <https://www.uralairlines.ru>, поскольку сам правообладатель в Руководстве по использованию официальной символики FIFA (апрель 2018 г., редакция №3) на стр.17 в разделе «Расписание матчей» допускает использование или воспроизведение официального расписания матчей FIFA. Правообладатель прямо указывает в вышеупомянутом руководстве на допустимость исключительно редакционного некоммерческого использования или воспроизведения официального расписания матчей FIFA, при котором исключается расположение расписания матчей рядом или в непосредственной близости с логотипами или коммерческими ссылками компаний. В рассматриваемом случае фоновый слой использован на сайте, принадлежащем ОАО АК «Уральские авиалинии», используемом в коммерческих целях, все страницы сайта при их просмотре содержат адрес сайта <https://www.uralairlines.ru> и логотип «URAL AIRLINES», идентифицирующие ОАО АК «Уральские авиалинии».

При этом, заявитель указал на отсутствие договора на право использования символики Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 между ОАО АК «Уральские авиалинии» и FIFA. Ответчик доказательств обратного в материалы дела не представил, следовательно, использовал на сайте <https://www.uralairlines.ru> символику спортивных соревнований, а именно, Фоновый слой и словосочетание «Чемпионат мира по футболу 2018» в нарушение п.1 ч.1 ст.20 Закона о Чемпионате мира по футболу.

Использование ОАО АК «Уральские авиалинии» ассоциации о причастности 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; вышеуказанные действия, создают впечатление о причастности ОАО АК «Уральские авиалинии» к соответствующим мероприятиям, влекут перераспределение потребительского спроса к услугам данного лица, что не может не сказаться на доходах его конкурентов.

Актом недобросовестной конкуренции признается такое действия хозяйствующего субъекта, которое способно оказать влияние на конкуренцию, то есть повлиять на распределение спроса, предоставить лицу необоснованные конкурентные преимущества над конкурентами и причинить им вред.

Вред может выражаться в убытках или ущербе деловой репутации, при этом для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий и доказательств реального вреда не требуется.

Под убытками ст. 15 ГК РФ понимает расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также недополученные доходы, которое это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было бы нарушено (упущенная выгода).

При этом в результате незаконного использования ответчиком при осуществлении хозяйственной деятельности символики спортивных соревнований Чемпионата мира по футболу FIFA 2018, а также распространения информации, неизбежно ассоциирующейся у потребителей с данными мероприятиями, в связи с чем, у потребителей существует возможность ошибочного обращения к ОАО АК «Уральские авиалинии» как лицу, составляющему коммерческую ассоциацию с FIFA, конкурентам могут быть причинены убытки в виде упущенной выгоды.

На основании вышеизложенного Комиссия приходит к выводу о том, что действия ОАО АК «Уральские авиалинии», выразившиеся в распространении в журнале «Аэроэкспресс» № 6 (92) за июнь 2018 года рекламы ОАО АК «Уральские авиалинии» со слоганом «Летим на футбол» и списком городов проведения матчей Чемпионата, то есть осуществление ОАО АК «Уральские авиалинии» маркетинга (в том числе направленного на целевую аудиторию, а именно болельщиков и посетителей мероприятий) при размещении информации об авиакомпании и ее услугах, продвижении услуг по перевозке воздушным пассажирским транспортом, призванного сформировать у потребителя представление о FIFA и мероприятиях посредством создания ассоциативной связи с Мероприятиями Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 и наличия коммерческой ассоциации с FIFA в отсутствие договора с FIFA, а также в размещении на сайте <https://www.uralairlines.ru>, принадлежащем ОАО АК «Уральские авиалинии», раздела, посвященного Чемпионату мира по футболу 2018 ([https://www.uralairlines.ru/passengers-info/fifa-worldcup-2018/index.php?sphrase\\_id=1332611](https://www.uralairlines.ru/passengers-info/fifa-worldcup-2018/index.php?sphrase_id=1332611)) с призывом покупать «авиабилеты на лучшее событие этого года прямо сейчас», то есть оказание услуг (заказ билета онлайн), при котором символика спортивных соревнований, а именно, Фоновый слой и словосочетание «Чемпионат мира по футболу 2018», использовалась

незаконно (без разрешения FIFA), нарушают требования ст. 14.8 Закона о защите конкуренции и пунктов 1, 2 части 1 статьи 20 Закона о Чемпионате мира по футболу.

При принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия согласно п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

В связи с тем, что ОАО АК «Уральские авиалинии» прекратило распространять рекламу со слоганом «Летим на футбол» и списком городов проведения матчей Чемпионата, а также удалило с сайта <https://www.uralairlines.ru>, раздел, посвященный Чемпионату мира по футболу 2018 (<https://www.uralairlines.ru/passengers-info/fifa-worldcup-2018/index.php?sphraseid=1332611>), необходимость в выдаче предписания отсутствует.

За нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации (ч.1 ст.37 Закона о защите конкуренции).

Антимонопольный орган осуществляет следующие полномочия:

- выдает в случаях, указанных в настоящем Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства (пп.к п.2 ч.1 ст.23 Закона о защите конкуренции);

- привлекает к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие организации и некоммерческие организации, их должностных лиц, должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностных лиц государственных внебюджетных фондов, физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, в случаях и в порядке, которые установлены законодательством Российской Федерации (п.5 ч.1 ст.23 Закона о защите конкуренции).

Согласно ч.3 ст.51 Закона о защите конкуренции лицо, чьи действия (бездействие) в установленном настоящим Федеральным законом порядке признаны монополистической деятельностью или недобросовестной конкуренцией и являются недопустимыми в соответствии с антимонопольным законодательством, по



предписанию антимонопольного органа обязано перечислить в федеральный бюджет [доход](#), полученный от таких действий (бездействия). В случае неисполнения этого предписания доход, полученный от монополистической деятельности или недобросовестной конкуренции, подлежит взысканию в федеральный бюджет по иску антимонопольного органа. Лицо, которому выдано предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного от монополистической деятельности или недобросовестной конкуренции, не может быть привлечено к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства, в отношении которого выдано данное предписание, если данное предписание исполнено.

В соответствии с ч. 5 ст. 39 Закона о защите конкуренции, если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 1.2. ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.33, 14.31.1 – 14.33 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Согласно п.5 примечания к ст. 14.31 КоАП РФ лицо, которому выдано предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного от монополистической деятельности или недобросовестной конкуренции, не может быть привлечено к административной ответственности в соответствии с настоящей статьей, [статьями 14.32](#) и [14.33](#) настоящего Кодекса, если такое предписание исполнено.

Лица, права и интересы которых нарушены в результате нарушения антимонопольного законодательства, вправе обратиться в установленном порядке в суд, арбитражный суд с исками, в том числе с исками о восстановлении нарушенных прав, возмещении убытков, включая упущенную выгоду, возмещении вреда, причиненного имуществу (ч.3 ст.37 Закона о защите конкуренции).

ФАС России в письме от 05.12.2016 №АК/84114-ПР/16 «Об особенностях рассмотрения дел по фактам нарушения имущественных прав FIFA, связанных с осуществлением мероприятий по подготовке и проведению в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года и Кубка конфедераций FIFA 2017 года» обратила внимание территориальных органов на необходимость максимально возможного сокращения срока рассмотрения дел по фактам нарушений Закона о Чемпионате мира по футболу в период проведения мероприятий FIFA (по возможности в пределах 1-3 суток с момента поступления заявления о факте нарушения в антимонопольный орган).

При этом последствием нарушения является доход, получаемый и по настоящее время.

Согласно ст.47.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган по ходатайству лиц, участвующих в деле, или по собственной инициативе в **порядке**, установленном антимонопольным органом, в целях полного, всестороннего и объективного рассмотрения дел вправе выделить в отдельное производство одно или несколько дел. О выделении дела в отдельное производство антимонопольным органом выносятся определение. Состав комиссии по рассмотрению выделенных дел определяется приказом антимонопольного органа.

При таких условиях вопрос о размере дохода, полученного от недобросовестной конкуренции, целесообразно рассмотреть в отдельном производстве, в связи с чем, Определением от 25.06.2018 из данного дела выделено дело в отдельное производство.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### РЕШИЛА:

Признать в действиях **ОАО АК «Уральские авиалинии»** (ОГРН 1026605388490, ИНН/КПП 6608003013/668501001, адрес регистрации: 620025, Свердловская область, г. Екатеринбург, Утренний пер., д. 1-Г) факт нарушения ст. 14.8 Закона о защите конкуренции и пунктов 1, 2 части 1 статьи 20 Закона о Чемпионате мира по футболу, выразившегося в распространении в журнале «Аэроэкспресс» № 6 (92) за июнь 2018 года рекламы ОАО АК «Уральские авиалинии» со слоганом «Летим на футбол» и списком городов проведения матчей Чемпионата, то есть осуществление ОАО АК «Уральские авиалинии» маркетинга (в том числе направленного на целевую аудиторию, а именно болельщиков и посетителей мероприятий) при размещении информации об авиакомпании и ее услугах, продвижении услуг по перевозке воздушным пассажирским транспортом, призванного сформировать у потребителя представление о FIFA и мероприятиях посредством создания ассоциативной связи с Мероприятиями Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 и наличия коммерческой ассоциации с FIFA в отсутствие договора с FIFA, а также в размещении на сайте <https://www.uralairlines.ru>, принадлежащем ОАО АК «Уральские авиалинии», раздела, посвященного Чемпионату мира по футболу 2018 ([https://www.uralairlines.ru/passengers-info/fifa-worldcup-2018/index.php?sphrase\\_id=1332611](https://www.uralairlines.ru/passengers-info/fifa-worldcup-2018/index.php?sphrase_id=1332611)) с призывом покупать «авиабилеты на лучшее событие этого года прямо сейчас», то есть оказание услуг (заказ билета онлайн), при котором использовалась символика спортивных соревнований, а именно, Фоновый слой и словосочетание «Чемпионат мира по футболу 2018», использовалась незаконно (без разрешения FIFA).

*Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия. Датой принятия Решения считается дата изготовления Решения в полном объеме. Дела об обжаловании решения и (или) предписания*

*антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.*

*Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.*

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>