

РЕШЕНИЕ

по делу № 09-ФАС22-НК/08-18

Решение вынесено 20 сентября 2018г. г.Барнаул

В полном объеме решение изготовлено 28 сентября 2018г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

Б <...> – врио заместителя руководителя управления,

члены Комиссии:

М<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля закупок,

К<...> - главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

П<...> – специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

в отсутствие представителей:

ответчика – ИП Иванова <...> (ОГРНИП 314222312800024, ИНН 222299713448) Г<...> по доверенности от 25.09.2017г. (извещен надлежащим образом),

заинтересованного лица – представитель правообладателя ООО «Агентство интеллектуальной собственности», г.Москва, Павелецкая набережная, 2, оф. 41, ИНН 7728900602 (извещен надлежащим образом),

рассмотрев дело № 09-ФАС22-НК/08-18 по признакам нарушения ИП Ивановым <...> пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

в заседание Комиссии представители ответчика и заинтересованного лица, не явились, пояснений на заключение об обстоятельствах дела не представили; о дате, времени и месте рассмотрения дела извещены надлежащим образом, что в силу статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не является препятствием для рассмотрения дела в данном заседании в отсутствие указанных лиц.

03 августа 2018 года Алтайским краевым УФАС России в результате наблюдения информации, распространяемой на сайте <https://grilnica.ru/>, выявлен факт использования исключительных прав FIFA, что зафиксировано актом наблюдения № 40.

В соответствии со статьей 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения материалов антимонопольным органом в отношении ИП Иванова <...>, ООО «Грильница» возбуждено дело по признакам нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», устанавливающей запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения.

Из материалов и обстоятельств дела следует, что на главной странице сайта <https://grilnica.ru/>, во вкладке «АКЦИИ», размещены акции, из выпадающего списка которых можно выбрать, в том числе акцию в виде подарочного сертификата на сумму 500 рублей с изображением кубка Чемпионата мира по футболу и информацией «FIFA WORLD CUP RUSSIA 2018» на фоне Официальной концепции визуального оформления мероприятий Чемпионата.

Отношения, возникающие в связи с подготовкой и проведением в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года и Кубка конфедераций FIFA 2017 года, регулируются Федеральным законом 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 – Федеральный закон № 108-ФЗ).

Согласно статье 2 настоящего Федерального закона, символикой чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года признаются:

- а) флаг FIFA, логотип, гимн, девиз FIFA;
- б) официальные наименования мероприятий 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) зарегистрированные в качестве товарных знаков логотипы и эмблемы мероприятий с использованием словосочетаний "Футбол ради надежды" и "Зеленый гол" или без использования таких словосочетаний, иные охраняемые на территории Российской Федерации товарные знаки FIFA;
- г) талисманы спортивных соревнований, эмблемы, плакаты, опознавательная символика, наименования мероприятий, предметы дизайна и девизы мероприятий, кубки и медали участников спортивных соревнований, которые разработаны FIFA для официального использования на мероприятиях и в отношении которых FIFA обладает исключительными правами;
- д) произведения изобразительного искусства, музыкальные, литературные и иные произведения, объекты смежных прав, содержащие указанные в настоящем пункте обозначения и объекты и предназначенные для индивидуализации мероприятий;
- е) иные обозначения и объекты, которые разработаны FIFA для официального использования на мероприятиях и в отношении которых FIFA обладает исключительными правами.

В соответствии со статьей 1225 Гражданского кодекса РФ право на товарный знак, принадлежащее правообладателю, охраняется законом.

В силу статьи 1484 Гражданского кодекса РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе путем размещения товарного знака:

- 1) 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;
- 2) при выполнении работ, оказании услуг;
- 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

5) 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.

На сайте <https://grilnica.ru/> на фоне Официальной концепции визуального оформления мероприятий Чемпионата мира по футболу использовано изображение официальной символики FIFA – официальной эмблемы в виде кубка с надписью «FIFA WORLD CUP RUSSIA 2018», выполненного специально созданным для Чемпионата официальным шрифтом «DUSHA».

Указанная официальная символика в виде эмблемы является зарегистрированным товарным знаком по свидетельству № 600424 от 28.12.2016г., в том числе в отношении товаров (услуг) 35, 43 классов МКТУ, правообладателем которого является ФИФА (Федерасьон Интернасьональ де Футбол Ассосиасьон). Официальная концепция визуального оформления включает в себя более чем 100 отдельных элементов, объединенных в различные композиции (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.

Фоновый слой представляет собой различные элементы, совокупность которых составляет Официальную концепцию визуального оформления.

Исходя из содержания информации, размещенной на сайте <https://grilnica.ru/>, указанный сайт создан с целью предоставления возможности клиентам, в том числе потенциальным, оформить по телефону заказ с доставкой готовых продуктов питания (пицца, шаурма, роллы, сеты, салаты, десерты и т.д.), а также воспользоваться имеющимися акциями, в том числе подарочным сертификатом. На указанном сайте во вкладке «КОНТАКТЫ» размещен режим работы заведений сети быстрого питания «Грильница», номера телефонов службы доставки, отдела контроля качества, а также информация о лице, оказывающем услуги: ИП Иванов Евгений Дмитриевич, ИНН 222299713448, 656065, АК, г.Барнаул, Энтузиастов ул., 36-4. Кроме того, на сайте <https://grilnica.ru/> во вкладке «О НАС» размещены правила продажи ООО «Грильница», согласно которым Общество либо иное привлеченное на основании договора лицо, обязавшееся осуществить доставку товаров клиенту, именуется продавцом.

На сайте представителя правообладателя ООО «Агентство интеллектуальной собственности» <http://ais-agency.ru/> приведен полный список зарегистрированных товарных знаков ФИФА, имеется руководство по использованию официальной символики ФИФА, а также списки партнеров/спонсоров, лицензиатов/сублицензиатов, в которых ни ИП Иванов <...>, ни ООО «Грильница», директором которого является И<...>, не значатся.

Порядок использования Символики спортивных соревнований установлен статьей 19 Федерального закона № 108-ФЗ.

Так, 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.

Использование символики Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года с нарушением требований статьи 19 Федерального закона № 108-ФЗ признается незаконным и влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно статье 20 Федерального закона № 108-ФЗ, признаются недобросовестной конкуренцией и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе:

- 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;
- 3) 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, организатора, агента, лицензиата, официального поставщика товаров, работ, услуг либо в любом ином качестве.

Согласно Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ред. от 02.10.1979), актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В частности, подлежат запрету:

- 1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», недобросовестная конкуренция - 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.

FIFA (Международная Федерация футбольных ассоциаций) 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 Федерального закона «О защите конкуренции».

Объективную сторону нарушений, предусмотренных положениями Федерального

закона № 108-ФЗ, образуют действия, приводящие к формированию у покупателя искаженного представления об отношении товара (услуги) либо его продавца к FIFA.

В соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 Федерального 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 том числе незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

При установлении факта введения товара в оборот следует руководствоваться правовой позицией, изложенной в определении Верховного суда Российской Федерации от 09 декабря 2015 года № 304-КГ15-8874 по делу № А67-4453/2014, согласно которому не только продажа и обмен товара, но и любое иное введение в гражданский оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности является недобросовестной конкуренцией (производство, предложение к продаже, демонстрация товара на выставках и ярмарках, размещение обозначения, сходного с товарным знаком правообладателя на интернет-сайте) может повлечь нарушение исключительных прав правообладателя, поскольку продвижение товара является неотъемлемой частью введения товара в оборот.

Международная Федерация футбольных ассоциаций (FIFA) вводит в оборот, в том числе товарный знак «FIFAWORLDCUPRUSSIA 2018» по свидетельству № 600424 от 28 декабря 2016 путем заключения соответствующих договоров с хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на территории Российской Федерации, а, следовательно, 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 мероприятиями, к которым относятся мероприятия FIFA) либо иным способом, создающим ассоциации о причастности нарушителя к деятельности и мероприятиям FIFA без заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями 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 без заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA 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 без правовых оснований либо используют

подобные обозначения на основании соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA. 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. Использование на сайте <https://grilnica.ru/> на фоне Официальной концепции визуального оформления мероприятий Чемпионата мира по футболу изображения официальной эмблемы Чемпионата (кубок с надписью «FIFA WORLD CUP RUSSIA 2018»), схожего до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком по свидетельству № 600424 от 28.12.2016г., вводит потребителей услуг сети быстрого питания «Грильница» как реальных, так и потенциальных, относительно причастности предприятия к деятельности и проводимым ФИФА мероприятиям, в частности Чемпионату мира по футболу, и может обеспечить необоснованные преимущества в предпринимательской деятельности за счет повышенного интереса потребителей к проводимому Чемпионату перед хозяйствующими субъектами того же рынка, которые во исполнение нормативных требований воздерживаются от использования подобных обозначений и иных ассоциаций без правовых оснований.

В результате проведенного антимонопольным органом обзора состояния конкуренции на рынке услуг быстрого питания за период с августа 2017 года по август 2018 года на территории Алтайского края действуют 144 организации, оказывающие услуги быстрого питания. Наиболее популярными и известными организациями быстрого питания на территории Алтайского края являются: McDonalds, KFS, Manhattan-piza, Грильница и т.д.

Исходя из документов и пояснений, предоставленных представителем ООО «Грильница» и ИП Иванова <...>, следует, что размещение на сайте <https://grilnica.ru/> информации относительно ООО «Грильница» не актуально с 2017 года. Общество никакого отношения к размещению на сайте информации о деятельности сети быстрого питания «Грильница» не имеет, поскольку фактически никакой хозяйственной деятельности не ведет. Администрирование сайта осуществляет ИП Иванов <...>, на его имя зарегистрирован домен grilnica.ru. ИП Иванов <...> осуществляет деятельность по предоставлению прав пользования объектами интеллектуальной собственности «Грильница». ИП Ивановым <...> было дано поручение ведущему специалисту отдела маркетинга С<...> проработать привлекательные сертификаты для сети быстрого питания «Грильница», при этом, надеясь на опыт работника, каких-либо пожеланий относительно дизайна не высказывалось. Всего, исходя из материалов дела, было изготовлено 100 сертификатов в обложке, на которой использована Символика Чемпионата мира по футболу 2018 года.

Таким образом, действия ИП Иванова <...> указывают на недобросовестную конкуренцию, запрет которой установлен пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 37 Федерального закона «О защите конкуренции» 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, 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.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать актом недобросовестной конкуренции действия ИП Иванова <...> (ОГРНИП 314222312800024, ИНН 222299713448), выразившиеся в использовании на сайте <https://grilnica.ru/> на фоне Официальной концепции визуального оформления мероприятий Чемпионата мира по футболу изображения официальной эмблемы Чемпионата (кубок с надписью «FIFA WORLD CUP RUSSIA 2018»), схожего до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком по свидетельству № 600424 от 28.12.2016г., правообладателем которого является FIFA, что нарушает требования статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Предписание о прекращении нарушения статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» ИП Иванову <...> не выдавать в связи с нецелесообразностью, ввиду того, что в сети Интернет на сайте <https://grilnica.ru/> изображение официальной эмблемы Чемпионата (кубок с надписью «FIFA WORLD CUP RUSSIA 2018»), схожее до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком по свидетельству № 600424 от 28.12.2016г., более не размещается.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии Б<...>

Члены Комиссии М<...>

К<...>

П<...>