

ООО «ЭНВИ»

пер. Ривьерский, д.5А, пом.25,
27-30, 32, 33,

г. Сочи, 354000

ООО «АИС»

ул. Павлецкая набережная, д. 2,
стр. 2 Бизнес центр LOFT VILLE,
оф. 41,

г. Москва, 115114

ул. Радиальная 6-я, д.5, корп.4,
кв.250, г. Москва, 115404

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 446А/2018

23 октября 2018 г.

г. Краснодар

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарское УФАС России) ..., рассмотрев материалы дела № 266/2018, возбужденного в отношении **ООО «ЭНВИ»** (адрес регистрации: 354000, Краснодарский край, г. Сочи, пер. Ривьерский, д. 5А, пом. 25, 27-30, 32, 33; ИНН:

2317083627; ОГРН: 1172375003240; дата регистрации: 20.01.2017г.) протоколом Краснодарского УФАС России № 446А/2018 от 11.09.2018 г. об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения ООО «ЭНВИ» пункта 1 статьи 14.6, статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции»), выразившегося в распространении информации на баннере на фасаде бара «Neban», расположенного по адресу: 354000, г. Сочи, Ривьерский переулок, д.5а, содержания: «*neban. FIFA WORLD CUP. RUSSIA 2018, в SOCHI. БОЛЕЛЬЩИКИ НА ОСОБОМ ПОЛОЖЕНИИ! Ривьерский, 5А...*», в которой используются обозначения, сходные до степени смешения с международным товарным знаком «FIFA WORLD CUP» по свидетельству № 613159 от 27.10.1993г., а также с товарным знаком «RUSSIA 2018» по свидетельству № 471195 от 20.09.2012г., правообладателем которых является Федерасьон Интернасьональ де Футбол Ассосиасьон (ФИФА), которая направлена на формирование у потребителя представления о FIFA и проводимых FIFA мероприятиях, а также на создание ложного представления о причастности ООО «ЭНВИ» к мероприятиям FIFA 2018,

в присутствии представителя по доверенности от 10.09.2018 г. ООО «ЭНВИ», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и мест рассмотрения дела № 446А/2018 – ...,

в отсутствие представителя ООО «Агентство Интеллектуально Собственности», надлежащим образом уведомленного о дате, времени месте рассмотрения дела № 446А/2018,

УСТАНОВИЛ:

Ранее по результатам рассмотрения дела № 266/2018 от 20.06.2018 г. в отношении ООО «ЭНВИ» 13.07.2018 г. Комиссией Краснодарского УФАС России было принято решение, которым установлен факт нарушения пункта 1 статьи 14.6, статьи 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в распространении информации на баннере на фасаде бара «Neban», расположенного по адресу: 354000, г. Сочи, Ривьерский переулок, д.5а, содержания: «*neban. FIFA WORLD CUP. RUSSIA 2018, в SOCHI. БОЛЕЛЬЩИКИ НА ОСОБОМ ПОЛОЖЕНИИ!*

Ривьерский, 5А...», в которой используются обозначения, сходные до степени смешения с международным товарным знаком «FIFA WORLD CUP» по свидетельству № 613159 от 27.10.1993г., а также с товарным знаком «RUSSIA 2018» по свидетельству № 471195 от 20.09.2012г., правообладателем которых является Федерасьон Интернасьональ де Футбол Ассосиасьон (ФИФА), которая направлена на формирование у потребителя представления о FIFA и проводимых FIFA мероприятиях, а также на создание ложного представления о причастности ООО «ЭНВИ» к мероприятиям FIFA 2018.

Согласно ч. 1.2 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 -14.33 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

По результатам рассмотрения дела № 266/2018 Краснодарским УФАС России принято решение о признании указанных действий ООО «ЭНВИ» нарушением п. 1 ст. 14.6, ст. 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции». Кроме того, Комиссией принято решение предписание ООО «ЭНВИ» не выдавать, ввиду того, что вышеуказанный баннер с размещенной на нем символикой FIFA, 17.06.2018г. был демонтирован и изъят правоохранительными органами г. Сочи (протокол осмотра принадлежащих юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю помещений, территорий и находящихся там вещей и документов от 17.06.2018г. и протокол изъятия вещей и документов от 17.06.2018г. в деле).

Решение по делу № 266/2018 принято Краснодарским УФАС России 10.07.2018 г. (изготовлено в полном объеме 13.07.2018 г.).

Протоколом Краснодарского УФАС России 446А/2018 об административном правонарушении от 11.09.2018 г. в отношении ООО «ЭНВИ» было возбуждено дело об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ по факту нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в следующем.

В соответствии с п. 1.3 Порядка проведения анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Федерального закона «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводился с особенностями, установленными п. 10.6 настоящего порядка.

Исследование рынка по осуществлению розничной продажи алкогольной продукции, деятельности по подаче напитков, деятельности ресторанов и услуг по доставке продуктов питания проводилось с целью определения состояния конкуренции на рынке по осуществлению розничной продажи алкогольной продукции, деятельности по подаче напитков, деятельности ресторанов и услуг по доставке продуктов питания на территории Краснодарского края с 18.06.2018 г. - по настоящее время.

В качестве источников исходной информации в соответствии с п. 1.5 Приказа № 220 использовались документы и материалы, представленные заявителем - ООО «Агентство интеллектуальной собственности» (адрес регистрации: 115404, г. Москва, ул. Радиальная 6-я, д.5, корп.4, кв.250; ИНН: 7724897437; ОГРН: 5137746042506).

Заявление о факте недобросовестной конкуренции в действиях ООО «ЭНВИ» поступило от ООО «АИС» 18.06.2018г. Таким образом, временной интервал исследования рынка по осуществлению розничной продажи алкогольной продукции, деятельности по подаче напитков, деятельности ресторанов и услуг по доставке продуктов питания определен с 18.06.2018 г. по 13.07.2018г.

Согласно ОК 029 – 2014 Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, утвержденному Приказом Росстандарта от 31.01.2014 N 14 –ст., деятельность по предоставлению продуктов питания и напитков относится к классификационной группе 56.

Учитывая вышеизложенное, а также цель проведения анализа товарного рынка, продуктовые границы рынка определены как деятельность по подаче напитков (ОКВЭД 56.30), деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания (ОКВЭД 56.10) на территории Краснодарского края.

Географическими границами товарного рынка определены административно-территориальные границы Краснодарского края, так как хозяйствующий субъект, являющийся объектом антимонопольного контроля - ООО «ЭНВИ», в действиях которого Краснодарским УФАС России усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции, находится на территории Краснодарского края (г. Сочи).

ООО «ЭНВИ» является хозяйствующим субъектом, поскольку обладает

всеми признаками, установленными п.5 ст.4 Федерального закона «О защите конкуренции».

Таким образом, географическими границами товарного рынка приняты административно – территориальные границы Краснодарского края.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ от 20.06.2018 г. ООО «ЭНВИ» в качестве основного вида деятельности осуществляет деятельность по подаче напитков (ОКВЭД 56.30), одним из дополнительных видов деятельности ООО «ЭНВИ» является деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания (ОКВЭД 56.10).

При этом ООО «ЭНВИ» имеет лицензию на осуществление розничной продажи алкогольной продукции, местом действия которой является Краснодарский край, Центральный район, г. Сочи, пер. Ривьерский, д. 5А, пом. 25, 27-30, 32, 33 – бар «НЕБАР».

Следовательно, осуществляя деятельность по подаче напитков, а также деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания ООО «ЭНВИ» используется бар «НЕБАР», расположенный по адресу: Краснодарский край, Центральный район, г. Сочи, пер. Ривьерский, д. 5А.

Согласно ч.1 ст.17 Федерального закона «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» FIFA принадлежат имущественные права, связанные с осуществлением мероприятий, включая права на использование символики спортивных соревнований, права на осуществление контроля за доступом к местам осуществления мероприятий, права на реализацию входных билетов на мероприятия или документов, дающих право на получение входных билетов на мероприятия, права определения коммерческих партнеров FIFA и контрагентов FIFA, права на размещение рекламы, продажу и иное распространение товаров, выполнение работ, оказание услуг в местах осуществления мероприятий, права на определение производителей спортивной экипировки, спортивного оборудования и инвентаря, используемых при осуществлении мероприятий, права на освещение мероприятий посредством трансляции изображения и (или) звука любыми способами и (или) с помощью любых технологий, права демонстрировать мероприятия в общественных местах с использованием аудио-, видеозаписи и (или) фотосъемки мероприятий.

Согласно ч.2 ст.17 Федерального закона «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» FIFA вправе использовать имущественные права, указанные в части 1 настоящей статьи, в любой форме и любым способом. Использование указанных имущественных прав третьими лицами допускается при условии заключения соответствующего договора с FIFA или с уполномоченными организациями FIFA. Использование третьими лицами символики спортивных соревнований осуществляется в соответствии со статьей 19 настоящего Федерального закона.

Согласно ч.1 ст. 19 Федерального закона «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, включая обозначения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг (в том числе без ограничений в фирменных наименованиях, коммерческих обозначениях, товарных знаках, знаках обслуживания, в составе доменных имен и иным способом), если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к FIFA или мероприятиям, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом "Россия-2018" товаров, работ, услуг и (или) указывает каким-либо образом на связь указанных лиц и (или) товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями, допускается только при условии заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA, подлежащего в установленных федеральным законом случаях государственной регистрации. Использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, которая является объектом интеллектуальной собственности и на которую FIFA обладает исключительными правами, осуществляется в соответствии с гражданским законодательством.

На официальном сайте ООО «АИС» - представителя FIFA на территории Российской Федерации <http://ais-agency.ru> в открытом доступе размещен, в том числе, список партнеров/спонсоров, среди которых ООО «ЭНВИ» не указано.

Кроме того, из заявления ООО «АИС» следует, что FIFA не заключала с ООО «ЭНВИ» договоров, дающих право ассоциировать себя с Чемпионатом мира FIFA 2018 года, в том числе путем размещения

рекламных баннеров.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 части 1 статьи 20 Федерального закона «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» признаются недобросовестной конкуренцией и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации продажа, обмен или иное введение в оборот товаров либо выполнение работ, оказание услуг, если при этом незаконно использовались символика спортивных соревнований и обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с символикой спортивных соревнований, либо измененная символика спортивных соревнований; осуществление любых видов маркетинга (в том числе деятельности по реализации и (или) продвижению товаров, работ, услуг), призванных сформировать у потребителя представление о FIFA и (или) мероприятиях посредством использования символики спортивных соревнований и иным образом, без разрешения FIFA; введение в заблуждение, в том числе посредством создания ложного представления о причастности производителя товара и (или) рекламодателя к FIFA или мероприятиям в качестве спонсора, партнера, помощника, соорганизатора, агента, лицензиата, официального поставщика товаров, работ, услуг либо в любом ином качестве.

Согласно части 5 статьи 19 Федерального закона «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года с нарушением требований настоящей статьи признается незаконным и влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии со ст. 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

Согласно ч.1 ст. 1484 ГК 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 способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

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

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 п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются 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.

Согласно п.1 ст.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.

В части квалификации акта недобросовестной конкуренции по п.1 ст.14.6 Краснодарское УФАС Росси исходит из того, что в информации, распространенной ООО «ЭНВИ» на баннере на фасаде бара «Nebor», расположенного по адресу: 354000, г. Сочи, Ривьерский переулок, д.5а, содержания: *«nebar. FIFA WORLD CUP. RUSSIA 2018, e SOCHI. БОЛЕЛЬЩИКИ НА ОСОБОМ ПОЛОЖЕНИИ! Ривьерский, 5А...»*, используются обозначения, сходные до степени смешения с международным товарным знаком «FIFA WORLD CUP» по свидетельству № 613159 от 27.10.1993г., а также с товарным знаком «RUSSIA 2018» по свидетельству № 471195 от 20.09.2012г., правообладателем которых является ФИФА.

В соответствии со ст. 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции наряду с предусмотренными статьями 14.1 - 14.7 настоящего Федерального закона.

Общая оценка содержания и изображений, использованных в маркетинговых мероприятиях, совпадение сроков размещения/проведения с мероприятиями FIFA, наличие ассоциативной связи с городами проведения мероприятий, в совокупности с изображением 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 в совокупности может привести к формированию у потребителя представления о FIFA и проводимых FIFA мероприятиях, а также создать ложное представление о причастности продавца/рекламодателя к мероприятиям FIFA 2018, что в силу прямого указания Федерального закона «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» признается недобросовестной конкуренцией.

В части квалификации акта недобросовестной конкуренции по ст.14.8

Федерального закона «О защите конкуренции» Краснодарское УФАС России исходит из того, что информация содержания: *«nebar. FIFA WORLD CUP. RUSSIA 2018, e SOCHI. БОЛЕЛЬЩИКИ НА ОСОБОМ ПОЛОЖЕНИИ! Ривьерский, 5А...»* направлена на формирование у потребителя представления о FIFA и проводимых FIFA мероприятиях, а также на создание ложного представления о причастности ООО «ЭНВИ» к мероприятиям FIFA 2018.

В соответствии с п.5 ст.4 Федерального закона «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

ООО «ЭНВИ» обладает всеми признаками, установленными п.5 ст.4 Федерального закона «О защите конкуренции», а, следовательно, является хозяйствующим субъектом.

При этом, 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, однако 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 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.

На рассмотрение дела № 266/2018 о нарушении антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции явился представитель ответчика - ООО «ЭНВИ» по доверенности от 30.08.2017 г. – ... в назначенное время 29.06.2018 г. в 14 часов 30 минут. Представитель заявителя – ООО «АИС» на рассмотрение дела № 266/2018 в назначенное время 29.06.2018 г. в 14 часов 30 минут не явился, предварительно направив ходатайство (эл./почта вх.№ 6373 от 29.06.2018 г.) о рассмотрении дела № 266/2018 в отсутствие заявителя.

Из представленных ООО «ЭНВИ» документов и материалов (вх.№ 7049 от 29.06.2018 г.) следует, что ООО «ЭНВИ» использует помещение, расположенное по адресу: Краснодарский край, Центральный район, г. Сочи, пер. Ривьерский, д. 5А, на основании договора субаренды недвижимого имущества № 1С от 14.04.2017г., заключенного ООО «ЭНВИ» с ООО «Зависть», на срок до 01.02.2022г.

В ходе рассмотрения Комиссией Краснодарского УФАС России дела № 266/2018 представитель ООО «ЭНВИ» ... пояснил, что размещение вышеуказанных товарных знаков, правообладателем которых является Федерасьон Интернасьональ де Футбол Ассосиасьон (ФИФА), было допущено им по неосторожности. Коммерческой выгоды данными действиями не преследовал, свою вину, как лица, ответственного за размещение информации на рекламных носителях ООО «ЭНВИ», признал полностью.

Кроме того, представитель ООО «ЭНВИ» ... пояснил, что вышеуказанный баннер с размещенной на нем символикой ФИФА был демонтирован по предписанию правоохранительных органов и передан им.

Данная позиция была выражена представителем ООО «ЭНВИ» ... в ходе рассмотрения дела, а также в пояснениях на заявление о нарушении антимонопольного законодательства (вх.№ 7049 от 29.06.2018 г.), представленных в материалы дела № 266/2018.

Краснодарским УФАС России на основании п. 3 ч. 1.1 ст. 47 и ч. 3 ст.

48. 1 Федерального закона «О защите конкуренции» было вынесено определение об отложении рассмотрения дела № 266/2018 в связи с вынесением Комиссией Краснодарского УФАС России заключения об обстоятельствах дела.

На рассмотрение дела № 266/2018 о нарушении антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции 10.07.2018 г. в 11 часов 40 минут явился представитель ответчика - ООО «ЭНВИ» по доверенности от 30.08.2017 г. – ..., представитель заявителя – ООО «АИС» на рассмотрение дела № 266/2018 в назначенное время не явился, предварительно направив ходатайство (эл./почта вх.№ 6700 от 10.07.2018 г.) о рассмотрении дела № 266/2018 в отсутствие заявителя.

ООО «ЭНВИ» своих возражений на заключение об обстоятельствах дела в Краснодарское УФАС России не представило.

В качестве подтверждения того, что баннер, расположенный на фасаде бара «Neban» по адресу: 354000, г. Сочи, Ривьерский переулок, д.5а с размещенной на нем информацией содержания: *«neban. FIFA WORLD CUP. RUSSIA 2018, e SOCHI. БОЛЕЛЬЩИКИ НА ОСОБОМ ПОЛОЖЕНИИ! Ривьерский, 5А...»* был демонтирован по предписанию правоохранительных органов и передан им, представитель ООО «ЭНВИ» ... представил в материалы дела следующие документы и материалы: протокол осмотра принадлежащих юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю помещений, территорий и находящихся там вещей и документов от 17.06.2018г., протокол изъятия вещей и документов от 17.06.2018г., а также фотоматериалы с общим видом здания бара «Neban», расположенного по адресу: 354000, г. Сочи, Ривьерский переулок, д.5а, подтверждающие снятие баннера с размещенной на нем символикой ФИФА.

На заседании Комиссии 10.07.2018г. представитель ООО «ЭНВИ» ..., являясь лицом, ответственным за размещение информации на рекламных носителях ООО «ЭНВИ», еще раз признал свою вину за данное правонарушение.

Таким образом, в действиях ООО «ЭНВИ», выразившихся в распространении информации на баннере на фасаде бара «Neban», расположенного по адресу: 354000, г. Сочи, Ривьерский переулок, д.5а, содержания: *«neban. FIFA WORLD CUP. RUSSIA 2018, e SOCHI. БОЛЕЛЬЩИКИ НА ОСОБОМ ПОЛОЖЕНИИ! Ривьерский, 5А...»*, в которой используются обозначения, сходные до степени смешения с международным товарным знаком «FIFA WORLD CUP» по свидетельству

№ 613159 от 27.10.1993г., а также с товарным знаком «RUSSIA 2018» по свидетельству № 471195 от 20.09.2012г., правообладателем которых является Федерация Интернациональ де Футбол Ассоциасьон (ФИФА), которая направлена на формирование у потребителя представления о ФИФА и проводимых ФИФА мероприятиях, а также на создание ложного представления о причастности ООО «ЭНВИ» к мероприятиям FIFA 2018, и которая направлена на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречит законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинила или может причинить убытки другому хозяйствующему субъекту - конкуренту либо нанесла или могла нанести вред его деловой репутации, установлено нарушение пункта 1 статьи 14.6, статьи 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно ч. 1.2 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел о административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 -14.33 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

По результатам рассмотрения дела № 266/2018 Краснодарским УФАС России принято решение о признании указанных действий ООО «ЭНВИ» нарушением п. 1 ст. 14.6, ст. 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции».

На составление протокола об административном правонарушении по делу № 446А/2018 представитель ООО «ЭНВИ» по доверенности ... заявила ходатайство о признании ООО «ЭНВИ» ненадлежащим ответчиком по делу в связи с тем, что собственником баннера, размещенного на фасаде бара «Nebars», расположенного по адресу: 354000, г. Сочи, Ривьерский переулок, д.5а, в период с 15.06.2018 г. по 17.06.2018 г., с информацией содержания: «nebars. FIFA WORLD CUP. RUSSIA 2018, в SOCHI. БОЛЕЛЬЩИКИ НА ОСОБОМ ПОЛОЖЕНИИ! Ривьерский, 5А...» является гражданин ...

Согласно пояснениям представителя ООО «ЭНВИ» является стороной по агентскому договору № 04/01012 от 28.01.2018г. заключенному с ООО «ЭНВИ», в соответствии с которым «... заказал, оплатил из личных денежных средств спорный баннер с символикой ФИФА, по личной инициативе, а также установил баннер на фасаде. ООО «ЭНВИ» выполненную работу не приняло, акт приема - передачи не

подписало в связи с выявленными нарушениями условий заказа, работ не оплатило. ..Ранее данные пояснения представителя ООО «ЭНВИ» п доверенности ... являются самооговором...».

Краснодарское УФАС России считает данные доводи необоснованными по следующим основаниям.

Согласно ч.1 ст. 1008 Гражданского Кодекса Российской Федерации ходе исполнения агентского договора агент обязан представлят принципалу отчеты в порядке и в сроки, которые предусмотрены договором.

Согласно ч.3 ст. 1008 Гражданского Кодекса Российской Федерации принципал, имеющий возражения по отчету агента, должен сообщить их агенту в течение тридцати дней со дня получения отчета, есл соглашением сторон не установлен иной срок. В противном случа отчет считается принятым принципалом.

Данные положения Гражданского Кодекса Российской Федерации продублированы в п.2.1.3 агентского договора по предоставлению услу представительства и консультирования № 04/01012 от 28.01.2018г заключенному ООО «ЭНВИ» (Принципал) с гр. ... (Агент).

Однако, вопреки указанным положениям Гражданского Кодекса Российской Федерации и агентского договора № 04/01012 о 28.01.2018г. какая-либо отчетность гражданином ... ООО «ЭНВИ» в связ с размещением 15.06.2018г. баннера с вышеуказанным содержанием н здании, субарендатором которого является ООО «ЭНВИ» предоставлена не была.

Данный баннер был размещен на здании, субарендатором которого является ООО «ЭНВИ», с 15.06.2018г. до 22 часов 17.06.18г., то есть не менее двух суток, и впоследствии был демонтирован и изъят правоохрнительными органами г. Сочи (протокол осмотра принадлежащих юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю помещений, территорий и находящихся там вещей и документов от 17.06.2018г. и протокол изъятия вещей и документов от 17.06.2018г. в деле).

При этом ООО «ЭНВИ» не предоставило каких-либо возражений гражданину Кугук Д.Ю. относительно размещения на их здании вышеуказанного баннера. Таким образом, фактическое исполнение агентского договора № 04/01012 от 28.01.2018г. гр. ... является не подтвержденным и, соответственно, пояснения представителя ООО «ЭНВИ» ... о том, что гр. действовал при размещении данного

баннера как сторона по агентскому договору № 04/01012 от 28.01.2018г., являются несостоятельными.

Кроме того, что ООО «ЭНВИ» не предоставило каких-либо возражений гражданину ... относительно размещения на их здании вышеуказанного баннера, ООО «ЭНВИ» также не осуществило каких-либо мер по демонтажу баннера с незаконно использованной символикой FIFA, то есть исходя из обстоятельств дела, ООО «ЭНВИ» было согласно с размещением на их здании вышеуказанного баннера. То есть в случае размещения гражданином ... по собственной инициативе вышеуказанного баннера на здании бара «Nebag», расположенного по адресу: Краснодарский край, Центральный район, г. Сочи, пер. Ривьерский, д. 5А, пом. 25, 27-30, 32, 33, в котором ООО «ЭНВИ» осуществляет свою деятельность и субарендатором которого является, правонарушение ООО «ЭНВИ» вышеуказанных норм выражено, в том числе, в форме бездействия, которое выражено в отсутствии принятия мер по демонтажу баннера с незаконно использованной символикой FIFA с фасада здания, находящегося в субаренде у ООО «ЭНВИ».

Кроме того, в материалах дела имеются письменные объяснения представителя ООО «ЭНВИ» гр. ... (вх.№ 7049 от 29.06.2018г.), согласно которым данное правонарушение произошло по его вине, как лица, в должностные обязанности которого согласно должностной инструкции от 01.07.2017г. входит контроль информации и размещение ее на рекламных носителях. Также на заседаниях комиссии по рассмотрению дела № 266/2018 29.06.2018г., 10.07.2018г. гр. ... свою вину по данному факту правонарушения признал полностью. Также на заключение об обстоятельствах дела от 29.06.2018г. ООО «ЭНВИ» не было представлено каких-либо возражений.

Кроме того, решение по делу № 266/2018, которым был установлен факт нарушения ООО «ЭНВИ» п. 1 ст. 14.6, ст. 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции» не было обжаловано.

Таким образом, Краснодарское УФАС России не находит законных оснований для замены ответчика по делу № 446А/2018 с ООО «ЭНВИ» на гр. ...

Место совершения административного правонарушения – 354000, г. Сочи, Ривьерский переулок, д.5а.

Время совершения административного правонарушения - 15.06.2018 г.- 17.06.2018 г.

Согласно части 1 статьи 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Руководствуясь ч. 1 ст.14.33, ст.ст. 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ООО «ЭНВИ» (адрес регистрации: 354000, Краснодарский край, г. Сочи, пер. Ривьерский, д. 5А, пом. 25, 27-30, 32, 33; ИНН: 2317083627; ОГРН: 1172375003240; дата регистрации: 20.01.2017г.) к административной ответственности по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

Штраф должен быть уплачен по следующим реквизитам:

161 1 16 02010 01 6000 140 – Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти

ИНН: 2309053192 КПП 231001001

Получатель УФК по Краснодарскому краю
(Управление Федеральной
антимонопольной службы ПС
Краснодарскому краю)

