

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-14-15/00-08-18

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «17» апреля 2018 г.

В полном объеме решение изготовлено «07» мая 2018 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <.....>, рассмотрев в присутствии на заседании представителя Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA) <.....> (доверенность № б/н от 20.09.2017) и в отсутствие представителей ООО «Группа компаний «Пивоваренный дом Бавария», ООО «Агрофирма ФАТ», надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте заседания Комиссии ФАС России, дело № 1-14-15/00-08-18 по признакам нарушения ООО «Группа компаний «Пивоваренный дом Бавария» (ОГРН 1071516001810, ИНН 1516614020, адрес: 362011, Республика Северная Осетия-Алания, г. Владикавказ, ул. Тельмана, д. 45) и ООО «Агрофирма ФАТ» (ОГРН 1021500576569, ИНН 1502013608, адрес: 362011, Республика Северная Осетия-Алания, г. Владикавказ, ул. Тельмана, д. 45) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA) (далее также – Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Группа компаний «Пивоваренный дом Бавария» (далее — ООО «ГК «ПД Бавария», Общество) и ООО «Агрофирма ФАТ», выразившемся в недобросовестной конкуренции, связанной с проведением стимулирующих мероприятий (рекламных акций), в рамках которых при покупке продукции (пива) покупатель может стать участником розыгрыша билетов на финал чемпионата мира по футболу FIFA 2018, с использованием обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA.

Международная федерация футбольных ассоциаций (FIFA) является руководящим органом мирового футбола и организатором Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года. Одним из официальных партнеров (спонсоров) Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA) является международная пивоваренная корпорация, крупнейший в мире производитель пива Anheuser-Busch Inbev SA/NV/

Анхойзер-Буш Инбев СА/НВ.

ООО «Агрофирма ФАТ» под контролем управляющей организации ООО ГК ПД «Бавария» производит живое пиво, а также сладкие газированные напитки, холодный чай, натуральный квас живого брожения, сокосодержащие напитки «Фруктовит», минеральную лечебно-столовую воду «Казбек Аква», природную горную родниковую воду «ТБАУ».

Заявителем был установлен факт проведения на сайте <http://bavaria-group.ru>, а также в социальных сетях Интернет рекламной акции, в рамках которой при покупке продукции (пива) покупатель может стать участником розыгрыша билетов на финал чемпионата мира по футболу FIFA 2018, а также использования обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA.

Данные действия Заявитель считает нарушением запрета на недобросовестную конкуренцию, установленного Законом «О защите конкуренции».

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1-14-15/00-08-18 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев все имеющиеся в материалах дела доказательства, выслушав представителя Заявителя, установила следующие обстоятельства.

Международная федерация футбольных ассоциаций (FIFA) является руководящим органом мирового футбола и организатором Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года. Одним из официальных партнеров (спонсоров) Международная федерация футбольных ассоциаций (FIFA) является международная пивоваренная корпорация, крупнейший в мире производитель пива Anheuser-Busch Inbev SA/NV/ Анхойзер-Буш Инбев СА/НВ.

ООО «Агрофирма ФАТ» под контролем управляющей организации ООО ГК ПД «Бавария» производит живое пиво, а также сладкие газированные напитки, холодный чай, натуральный квас живого брожения, сокосодержащие напитки «Фруктовит», минеральную лечебно-столовую воду «Казбек Аква», природную горную родниковую воду «ТБАУ».

Как установлено ФАС России, ООО «ГК «ПД Бавария» проводит стимулирующее мероприятие (рекламная акция), в рамках которого при покупке продукции (пива) покупатель может стать участником розыгрыша билетов на финал чемпионата мира по футболу FIFA 2018.

Информация о рекламной акции размещена на сайте <http://bavaria-group.ru>, а также в социальных сетях Интернет по следующим адресам:

· <https://www.instagram.com/p/BcFOvsshctn/7taken-bv~bavaria> group;

· <https://www.facebook.com/bavariavlad/photos/a.169312753417299.10737418.169235796758328/507145966300641/?type=3&theater>;

· <https://vk.com/gkpd Bavaria>.

При этом все указанные страницы в социальных сетях также адресуют пользователей на сайт <http://bavaria-group.ru>, где можно получить всю информацию о проводимой акции, в том числе о её организаторе, что

подтверждается протоколом осмотра интернет-сайта от 07.12.2017, составленным нотариусом г. Москвы <.....> .

Согласно открытым источникам интернет-сайт <http://bavaria-qroup.ru> принадлежит компании ООО «Агрофирма ФАТ».

В соответствии с данными указанного сайта и сведениями из ЕГРЮЛ, ООО «ГК «ПД Бавария» является управляющей компанией ООО «Агрофирма ФАТ», которая в свою очередь является производителем пива.

Заявителем было выявлено предложение к продаже и продажа пива «Бавария», которое имеет ярлык с информацией о проводимой акции и её условиях в г. Невинномысске Ставропольского края в магазине, принадлежащем ООО «Прохлада», что подтверждается кассовым чеком и фотографией товара с описываемым ярлыком.

В соответствии с пунктом 1 статьи 17 Федерального закона от 07 июня 2013 г. № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Специальный закон), FIFA принадлежат имущественные права, в том числе права на реализацию входных билетов на мероприятия или документов, дающих право на получение входных билетов на мероприятия чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года.

В соответствии с пунктом 1 статьи 21 Специального закона, реализация (продажа, перепродажа, распределение, распространение, обмен и иное использование, связанное или не связанное с извлечением прибыли) входных билетов на мероприятия или документов, дающих право на получение входных билетов на мероприятия, без заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA не допускается.

При этом согласно подпункту 7 пункта 1 статьи 20 Специального закона, признается недобросовестной конкуренцией и влечет за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством, использование входных билетов на мероприятия или документов, дающих право на получение входных билетов на мероприятия, в рекламных целях и для проведения розыгрышей, конкурсов, игр, пари, рекламных акций, а также включение стоимости входных билетов на мероприятия или документов, дающих право на получение входных билетов на мероприятия, в перечни услуг по туристическому обслуживанию, гостиничных услуг или других услуг без официального письменного разрешения FIFA.

Однако Заявитель не заключал с ООО «ГК «ПД Бавария» и ООО «Агрофирма ФАТ» договоров, дающих право использовать билеты на мероприятия чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года для проведения рекламных акций, розыгрышей и конкурсов.

Кроме того, Заявитель является владельцем исключительного права на широкий перечень товарных знаков, зарегистрированных на территории Российской Федерации, в том числе товарных знаков по свидетельству № 600424 и по международной регистрации № 747778, зарегистрированных в отношении товаров 32 класса МКТУ (пиво) и услуг 35, 41 классов МКТУ (продвижение товаров, а

именно: предоставление выгодных программ для клиентов; услуги по продаже билетов; услуги по распространению билетов на спортивные соревнования, мероприятия (развлечения) и пр.).

Заявитель реализует свое исключительное право на товарные знаки путем предоставления третьим лицам на территории Российской Федерации права использовать принадлежащие ему товарные знаки при производстве и введении в гражданский оборот широчайшего перечня товаров и услуг, в том числе включенных в указанные выше классы МКТУ. В частности, одним из лицензиатов Заявителя, на законном основании использующим на территории Российской Федерации товарные знаки по свидетельству № 600424 и по международной регистрации № 747778 в отношении пива, является компания «Анхойзер-Буш Инбев СА/НВ» (Anheuser-Busch InBev (AB InBev)), Бельгия. Информация о заключенном в установленном Гражданским кодексом Российской Федерации порядке лицензионном договоре № РД0238210 от 28.11.2017 размещена в открытых источниках на сайте www.fips.ru.

Заявителем было обнаружено, что при организации рекламной акции ООО «ГК «ПД Бавария» и ООО «Агрофирма ФАТ» используются также обозначения, сходные с товарными знаками Заявителя.

Однако Заявитель не выражал своего согласия и не заключал с ООО «ГК «ПД Бавария» и ООО «Агрофирма ФАТ» договоров, дающих право использования принадлежащих Заявителю товарных знаков и сходных с ними до степени смешения обозначений, в том числе в сети интернет при проведении рекламных акций, а также при маркировке пива «Бавария».

Комиссией ФАС России было принято заключение об обстоятельствах дела № 1-14-15/00-08-18 о нарушении антимонопольного законодательства, направленное лицам, участвующим в рассмотрении дела, письмом ФАС России от 02.04.2018 № АК/22439/18.

Определением от 02.04.2018 (исх. № АК/23417/18 от 04.04.2018) Комиссией ФАС России лицам, участвующим в рассмотрении дела, было предложено представить пояснения, доказательства и доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

ООО «ГК «ПД Бавария» представило свои письменные возражения на заключение об обстоятельствах дела №1-14-15/00-08-18 о нарушении антимонопольного законодательства от 02.04.2018, в которых указало, что является управляющей компанией ООО «Агрофирма Фат», выполняя функции единоличного исполнительного органа последней на основании договора передачи полномочий №11/163 от 09.11.2009. При этом договор о передаче полномочий не предполагает получение ООО «ГК «ПД Бавария» процентов от прибыли ООО «Агрофирма Фат».

Как указывает ООО «ГК «ПД Бавария», Общество не совершало действий, которые являются предметом рассмотрения данного дела, поскольку ООО «ГК «ПД Бавария» не осуществляет производство и введение в гражданский оборот пива.

При этом вывод о возможном перераспределении спроса между ООО «ГК «ПД Бавария», ООО «Агрофирма ФАТ» и иными производителями пива, не использующими товарные знаки Заявителя, является необоснованным.

По мнению Общества, Международная федерация футбольных ассоциаций (FIFA) и ООО «Агрофирма ФАТ» не являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку ООО «Агрофирма ФАТ» не осуществляет деятельность в области спорта, в том числе организации футбольных мероприятий.

Действия ООО «Агрофирма Фат» не затронули исключительные права, принадлежащие лицензиату FIFA компании Анхойзер-Буш ИнБев (Anheuser-Busch InBev), следовательно, не приводят к оттоку потребительского спроса от товара официального спонсора Заявителя к товару конкурента.

Из письменных пояснений ООО «ГК «ПД Бавария» следует, что ООО «Агрофирма ФАТ» проводило стимулирующее мероприятие только в отношении пива «Бавария Светлое» стекло 0,5 л.

При этом визуальное сравнение этикеток пива производства компании Анхойзер-Буш ИнБев и ООО «Агрофирма ФАТ» свидетельствует об отсутствии их сходства до степени смешения.

Кроме того, «галстук», расположенный на бутылке пива компании Анхойзер-Буш ИнБев с информацией о стимулирующем мероприятии, не содержит сведений о том, что производитель пива является спонсором Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA) либо иным образом причастен к проведению мероприятий FIFA.

По мнению Общества, вывод о возможном причинении убытков спонсору Международной федерации футбольных ассоциаций Anheuser-Busch InBev не обоснован и не подтвержден материалами дела.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Согласно пункту 1 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в 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.

Таким образом, оценив в совокупности все имеющиеся в деле доказательства и обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения дела, Комиссия ФАС России

приходит к выводу, что является установленным факт осуществления ООО «ГК «ПД Бавария» и ООО «Агрофирма ФАТ» действий по использованию при проведении стимулирующего мероприятия обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками Заявителя.

При этом Комиссия ФАС России не принимает ссылку Общества на то, что между Заявителем и ООО «Агрофирма ФАТ» отсутствуют конкурентные отношения, поскольку в рассматриваемом случае ООО «ГК «ПД Бавария» и ООО «Агрофирма ФАТ» получают преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности по сравнению с другими хозяйствующими субъектами-конкурентами, включая в том числе спонсора Международной федерации футбольных ассоциаций Anheuser-Busch InBev, осуществляющими деятельность по производству и введению в гражданский оборот пива.

Кроме того, довод Общества о том, что в материалах дела отсутствуют доказательства причинения убытков спонсору Международной федерации футбольных ассоциаций Anheuser-Busch InBev, Комиссия ФАС России признает необоснованным в связи со следующим.

Действия ООО «ГК «ПД Бавария» и ООО «Агрофирма ФАТ» по проведению рекламной акции, в рамках которой при покупке продукции (пива) покупатель может стать участником розыгрыша билетов на финал чемпионата мира по футболу FIFA 2018, с использованием обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками Заявителя, приводит (может привести) к оттоку потребительского спроса от товаров официального спонсора Заявителя и, соответственно, к убыткам спонсора Международной федерации футбольных ассоциаций Anheuser-Busch InBev в связи с недополучением им прибыли от своей предпринимательской деятельности, на которую он мог бы рассчитывать при обычных условиях гражданского оборота.

Кроме того, ссылка ООО «ГК «ПД Бавария» на то, что в материалах дела отсутствуют документально подтвержденные сведения причинения убытков спонсору Международной федерации футбольных ассоциаций Anheuser-Busch InBev, не дает ООО «ГК «ПД Бавария» и ООО «Агрофирма ФАТ» права использования при проведении стимулирующего мероприятия обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками Заявителя, ввиду того, что данное право у ООО «ГК «ПД Бавария» и ООО «Агрофирма ФАТ» может возникнуть только после заключения соответствующего договора с Международной федерацией футбольных ассоциаций.

Комиссия ФАС России также признает несостоятельным довод ООО «ГК «ПД Бавария» о том, что ООО «Агрофирма ФАТ» проводило стимулирующее мероприятие только в отношении пива «Бавария Светлое» стекло 0,5 л, поскольку в материалах дела имеются документально подтвержденные сведения о том, что рекламная акция проводилась не только в отношении пива «Бавария Светлое», но также в отношении пива «Австрийское», «Бельгийское», «Темное» в стекле 0,5 л.

При этом Комиссия ФАС России учитывает, что согласно подпункту 7 пункта 1 статьи 20 Специального закона признается недобросовестной конкуренцией и влечет за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством, использование входных билетов на мероприятия или документов, дающих право на получение входных билетов на мероприятия, в

рекламных целях и для проведения розыгрышей, конкурсов, игр, пари, рекламных акций, а также включение стоимости входных билетов на мероприятия или документов, дающих право на получение входных билетов на мероприятия, в перечни услуг по туристическому обслуживанию, гостиничных услуг или других услуг без официального письменного разрешения FIFA.

Однако между Заявителем и ООО «ГК «ПД Бавария», ООО «Агрофирма ФАТ» отсутствуют какие-либо заключенные договоры, дающие право использовать билеты на мероприятия чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года для проведения рекламных акций, розыгрышей и конкурсов, в том числе лицензионные договоры на предоставление права использования товарных знаков, принадлежащих Заявителю.

Более того, Комиссия ФАС России считает необоснованным довод Общества о том, что ООО «ГК «ПД Бавария» не совершало действий, которые являются предметом рассмотрения данного дела, так как в материалах дела имеются фотографии интернет-страниц, подтверждающие, что стимулирующее мероприятие, в рамках которого при покупке продукции (пива) покупатель может стать участником розыгрыша билетов на финал чемпионата мира по футболу FIFA 2018, с использованием обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками Заявителя, проводилось также на официальном интернет-сайте Общества, что является доказательством того, что ООО «ГК «ПД Бавария» знало о размещении данной информации от его имени, но не предприняло мер по устранению данного нарушения.

При этом Комиссия ФАС России полагает необходимым отметить, что вопросы, связанные с копированием или имитацией ООО «Агрофирма ФАТ» внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот компанией Анхойзер-Буш ИнБев, упаковки такого товара, его этикетки, при возбуждении и рассмотрении дела № 1-14-15/00-08-18 о нарушении антимонопольного законодательства не рассматривались, поскольку не являются предметом рассмотрения данного дела.

Предметом рассмотрения дела является оценка с точки зрения добросовестности действий ООО «ГК «ПД Бавария», ООО «Агрофирма ФАТ» по использованию обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA, при проведении стимулирующего мероприятия, в рамках которого при покупке продукции (пива) покупатель может стать участником розыгрыша билетов на финал чемпионата мира по футболу FIFA 2018.

Вместе с тем, тот факт, что в размещаемой на упаковке пива компании Анхойзер-Буш ИнБев информации о стимулирующем мероприятии отсутствуют сведения о том, что производитель пива является спонсором Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA) либо иным образом причастен к проведению мероприятий FIFA, на что ссылается Общество, не дает ООО «ГК «ПД Бавария», ООО «Агрофирма ФАТ» права использования при проведении стимулирующего мероприятия обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками Заявителя, ввиду того, что данное право у ООО «ГК «ПД Бавария», ООО «Агрофирма ФАТ» может возникнуть только после заключения лицензионного договора с Международной федерацией футбольных ассоциаций (FIFA) или получения соответствующего письменного разрешения со стороны Заявителя.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что все признаки

недобросовестной конкуренции, содержащиеся в пункте 9 части 4 Закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях Общества:

1. Направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности выразилось в проведении стимулирующего мероприятия с использованием обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками Заявителя, создающего впечатление, что ООО «ГК «ПД Бавария» и ООО «Агрофирма ФАТ» являются спонсорами Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA) либо иным образом причастны к проведению мероприятий FIFA, что в свою очередь влечет к возможному перераспределению спроса между ООО «ГК «ПД Бавария», ООО «Агрофирма ФАТ» и иными производителями пива, не использующими товарные знаки Заявителя.

2. Противоречие законодательству выражается в нарушении статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающей всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

3. Указанные действия ООО «ГК «ПД Бавария» и ООО «Агрофирма ФАТ» способны причинить убытки официальному спонсору Заявителя, поскольку использование при проведении рекламной акции обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками Заявителя, влечет отток потребительского спроса от товара официального спонсора Заявителя к товару конкурента, и, как следствие, к уменьшению прибыли, на которую мог бы рассчитывать официальный спонсор Заявителя при обычных условиях гражданского оборота.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства и руководствуясь статьей 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Закона «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Основания для прекращения рассмотрения дела отсутствуют.

2. Признать действия ООО «Группа компаний «Пивоваренный дом Бавария» (ОГРН 1071516001810, ИНН 1516614020, адрес: 362011, Республика Северная Осетия-Алания, г. Владикавказ, ул. Тельмана, д. 45) и ООО «Агрофирма ФАТ» (ОГРН 1021500576569, ИНН 1502013608, адрес: 362011, Республика Северная Осетия-Алания, г. Владикавказ, ул. Тельмана, д. 45), выразившиеся в проведении стимулирующих мероприятий (рекламных акций), в рамках которых при покупке продукции (пива) покупатель может стать участником розыгрыша билетов на финал чемпионата мира по футболу FIFA 2018, с использованием обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA, актом недобросовестной конкуренции, противоречащим пункту 1 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции».

3. Выдать ООО «Группа компаний «Пивоваренный дом Бавария» (ОГРН 1071516001810, ИНН 1516614020, адрес: 362011, Республика Северная Осетия-Алания, г. Владикавказ, ул. Тельмана, д. 45) и ООО «Агрофирма ФАТ» (ОГРН 1021500576569, ИНН 1502013608, адрес: 362011, Республика Северная Осетия-Алания, г. Владикавказ, ул. Тельмана, д. 45) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

4. Передать материалы дела № 1-14-15/00-08-18 уполномоченному должностному лицу ФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Группа компаний «Пивоваренный дом Бавария» и ООО «Агрофирма ФАТ» производства по делу об административном правонарушении.