

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-14-67/00-08-16

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «25» июля 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено «15» августа 2016 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 1-14-67/00-08-16 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>,

рассмотрев в присутствии представителей ПАО «МегаФон»: <...> (доверенность № 5/607-15 от 06.10.2015), <...> (доверенность № 5/601-15 от 06.10.2015), <...> (доверенность № 5/604-15 от 06.10.2015), <...> (доверенность № 5-61/16 от 07.06.2016) и представителя ПАО «МТС» <...> (доверенность № 0147/15 от 17.07.2015),

дело № 1-14-67/00-08-16 по признакам нарушения ПАО «Мобильные ТелеСистемы» пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.06 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление ПАО «МегаФон» (далее - Заявитель) о недобросовестной конкуренции со стороны ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее также Общество, ПАО «МТС»), связанной с введением в гражданский оборот на территории Российской Федерации стартовых комплектов и СИМ-карт тарифа «Свободный», имитирующих фирменный стиль Заявителя, в том числе внешний вид и цветовую гамму, товара, вводимого в гражданский оборот ПАО «МегаФон», а также с использованием в оформлении товарных знаков, принадлежащих Заявителю.

По мнению Заявителя, действия ПАО «МТС» по введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации стартовых комплектов и СИМ-карт тарифа «Свободный», оформленных в зеленой цветовой гамме с использованием элемента – полукруг, способны вызвать смешение с товарами (услугами) вводимыми ПАО «МегаФон» в гражданский оборот на территории Российской Федерации, что является нарушением запрета, установленного пунктами 1 и 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

ПАО «МТС» не отрицает введение в гражданский оборот стартовых комплектов

тарифа «Свободный» и СИМ-карт, выполненных в зеленой цветовой гамме и с использованием изобразительного элемента в форме полукруга.

Вместе с тем, Общество в рамках рассмотрения заявления ПАО «МегаФон», а также в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства представило письменную позицию о несогласии с доводами Заявителей по делу № 1-14-67/00-08-16 о нарушении антимонопольного законодательства.

Общество в своих письменных пояснениях от 06.04.2016 указало, что ПАО «МТС» не нуждается в использовании изображений, сходных до степени смешения с товарными знаками иных операторов мобильной связи, поскольку такие товарные знаки менее известны клиентам и рынку в целом. В подтверждение своей позиции ПАО «МТС» представило распечатку с сайта информационно-аналитического портала «Центр гуманитарных технологий» (рейтинг 100 самых дорогих мировых брендов 2014), в соответствии с которой бренд «МТС» занял 80-е место, а бренд «МегаФон» не вошел в данный рейтинг.

По мнению ПАО «МТС», используемые в оформлении стартовых комплектов и СИМ-карт тарифа «Свободный» цветовая гамма и композиция геометрических фигур отличается от цветовой гаммы и композиции приведенных в заявлении ПАО «МегаФон» товарных знаков, а исключительные права на цветовой товарный знак (цвет – зеленый) у Заявителя отсутствуют.

Кроме того ПАО «МТС» было отмечено, что абонент при выборе тарифного плана точно и ясно понимает, какой оператор связи будет оказывать ему услуги, поскольку оказание услуг подвижной радиотелефонной связи осуществляется только на основании договора, заключенного между оператором связи и абонентом.

В связи с изложенным Общество полагает, что в его действиях отсутствует нарушение антимонопольного законодательства.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1-14-67/00-08-16 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев все приложенные к материалам дела доказательства, выслушав представителей сторон, установила следующие обстоятельства.

ПАО «МТС» и ПАО «МегаФон» осуществляют деятельность на одном товарном рынке - услуг подвижной радиотелефонной связи в географических границах Российской Федерации, то есть являются конкурентами.

В ноябре 2015 года ПАО «МТС» запустило в продажу серию стартовых комплектов и СИМ-карт, оформленных в цветовых решениях, отличных от его фирменных цветов, в том числе 35 960 комплектов, выполненных в зеленом цвете с использованием изобразительного элемента в форме полукруга.

В январе 2016 года ПАО «МегаФон» был выявлен указанный факт, в связи с чем им была направлена претензия в адрес Общества, которое незамедлительно изъяло и уничтожило весь спорный товар, что подтверждается представленными в материалы дела Актами о списании и уничтожении товара.

Одновременно, ПАО «МегаФон» обратилось в ФАС России с заявлением от 14.01.2016, указывающим на признаки нарушения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

В материалы дела Заявителем представлены образцы упаковки стартового комплекта и СИМ-карты тарифа «Свободный» ПАО «МТС», выполненных в спорном цветовом сочетании, данные о регистрации ряда товарных знаков, принадлежащих Заявителю, приказ ОАО «МегаФон» от 07.07.2014 № 5-СЕО-П07-08/14 «О введении нового корпоративного стиля для официальной документации».

Кроме того, в обоснование своих доводов о возможности создания смешения действиями ПАО «МТС» ПАО «МегаФон» дополнением к Заявлению от 30.03.2016 были представлены следующие доказательства:

1) заключение Патентно-правовой фирмы «ЮС», согласно выводам которого внешний вид стартовых комплектов тарифа «Свободный» и СИМ-карт ПАО «МТС», выполненных в зеленом цвете, сходны до степени смешения с товарными знаками ПАО «МегаФон»;

2) заключение ВЦИОМ «Определение мнения респондентов о сходстве/различии рекламных упаковок ПАО «МТС» и товарных знаков ПАО «МегаФон», а также о возможности введения в заблуждение потребителей относительно их производителей/правообладателей», согласно которому большинство респондентов считает рассматриваемые рекламную упаковку и СИМ-карту ПАО «МТС» в той или иной мере схожими с товарными знаками ПАО «МегаФон»;

3) заключение ВЦИОМ «Определение мнения респондентов о сходстве/различии рекламных упаковок ПАО «МегаФон» и ПАО «МТС», а также о возможности введения в заблуждение потребителей относительно их производителей», согласно которому большинство респондентов считает рассматриваемые рекламную упаковку и СИМ-карту ПАО «МТС» в той или иной мере схожими с рекламной упаковкой и СИМ-картой ПАО «МегаФон».

По результатам рассмотрения заявления и представленных ПАО «МегаФон» материалов ФАС России пришло к выводу о наличии в действиях ПАО «МТС» признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции и, в связи с этим приказом от 11.05.2016 № 581/16 было возбуждено дело № 1-14-67/00-08-16 и создана комиссия по его рассмотрению (далее – Комиссия ФАС России).

На заседании Комиссии 09.06.2016 ПАО «МегаФон» ходатайствовало о дополнительной квалификации действий ПАО «МТС», связанных с введением в гражданский оборот на территории Российской Федерации стартовых комплектов и СИМ-карт тарифа «Свободный» в зеленой цветовой гамме с использованием элемента полукруг, по пункту 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

При этом в обоснование своей позиции ПАО «МегаФон» ссылалось на имеющиеся в материалах дела заключение Патентно-правовой фирмы «ЮС», заключение ВЦИОМ «Определение мнения респондентов о сходстве/различии рекламных упаковок ПАО «МТС» и товарных знаков ПАО «МегаФон», а также о возможности введения в заблуждение потребителей относительно их производителей/правообладателей». Кроме того, Заявитель ссылается на позицию Президиума Высшего арбитражного суда Российской Федерации,

изложенную в пункте 13 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 13.12.2007 № 122, согласно которой экспертиза назначается только для разрешения возникших при рассмотрении дела вопросов, требующих специальных знаний. Вопрос о сходстве до степени смешения двух словесных обозначений, применяемых на товарах истца и ответчика, может быть разрешен судом с позиции рядового потребителя и специальных знаний не требует

В период рассмотрения заявления ФАС России с целью установления факта использования Обществом в оформлении упаковки стартового комплекта и СИМ-карты товарных знаков Заявителя, письмом от 17.02.2016 № АК/9619/16 обратился в Роспатент с указанием в запросе на все товарные знаки, которые были упомянуты Заявителем в материалах заявления от 14.01.2016 на дату направления запроса (товарные знаки по свидетельствам №№ 544856, 544687, 544868, 544870), а также с приложением образцов упаковки стартового комплекта и СИМ-карты ПАО «МТС», выполненных в спорном цветовом сочетании.

30.03.2016 Заявителем с целью подтверждения наличия в действиях ПАО «МТС» признаков нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции представлены следующие документы:

1) заключение Патентно-правовой фирмы «ЮС», согласно выводам которой внешний вид стартовых комплектов тарифа «Свободный» и СИМ-карт ПАО «МТС», выполненных в зеленом цвете, сходны до степени смешения с товарными знаками ПАО «МегаФон»:

-стартовый комплект – товарные знаки по свидетельствам №№ 544684, 544686, 544687, 544689, 544856, 544857;

- СИМ-карта - товарные знаки по свидетельствам №№ 544684, 544686, 544687, 544689, 544856, 544857, 544868, 544870;

2) заключение ВЦИОМ «Определение мнения респондентов о сходстве/различии рекламных упаковок ПАО «МТС» и товарных знаков ПАО «МегаФон», а также о возможности введения в заблуждение потребителей относительно их производителей/правообладателей», согласно которому:

- 33% респондентов считают товарные знаки ПАО «МегаФон» и рекламную упаковку ПАО «МТС» схожими, 42% скорее схожими, чем нет;

- 35% респондентов считают товарные знаки ПАО «МегаФон» и СИМ-карту ПАО «МТС» схожими, 37% скорее схожими, чем нет.

06.04.2016 ФАС России была получена справка, подготовленная ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (далее – ФИПС) по указанному в запросе ФАС России вопросу. Согласно указанной справке ФИПС было установлено наличие сходных элементов и композиционного решения сравниваемых объектов, вместе с тем, используемая цветовая гамма, а также словесный элемент «МегаФон», присутствующий в товарных знаках, придают отличие сравниваемым обозначениям.

При принятии решения по указанному ходатайству ПАО «МегаФон» Комиссия ФАС

России руководствовалась следующим.

Статьей 14.6 Закона о защите конкуренции установлен запрет на создание лицом смешения с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с его товарами или услугами, как путем использования обозначения, тождественного товарному знаку хозяйствующего субъекта-конкурента, либо сходного с ним до степени смешения (пункт 1), так и путем копирования или имитации внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (пункт 2).

Согласно определению, данному в энциклопедическом словаре экономики и права, фирменный стиль представляет собой совокупность постоянных изобразительных, визуальных, информационных средств, с помощью которых фирма подчеркивает свою индивидуальность.

Базовыми элементами фирменного стиля, согласно ряду научных изданий, являются:

- товарный знак;
- корпоративные цвета;
- корпоративный шрифт;
- и иное.

Таким образом, понятие «фирменный стиль» является более широким и включает в себя наряду с корпоративным цветом, корпоративным шрифтом, слоганом, в том числе такой элемент, как товарный знак.

С учетом изложенного, при рассмотрении данной категории дел антимонопольному органу необходимо установить, вследствие чего именно происходит смешение товара хозяйствующего субъекта, в отношении которого подано заявление, с товаром конкурента (в силу использования обозначения тождественного (сходного до степени смешения) с товарным знаком конкурента, или же в силу использования в оформлении товара фирменного стиля конкурента в целом).

По результатам анализа заключения ВЦИОМ «Определение мнения респондентов о сходстве/различии рекламных упаковок ПАО «МТС» и товарных знаков ПАО «МегаФон», а также о возможности введения в заблуждение потребителей относительно их производителей/правообладателей» Комиссией ФАС России установлено следующее:

- 33% респондентов считают товарные знаки ПАО «МегаФон» и рекламную упаковку ПАО «МТС» схожими, 42% скорее схожими, чем нет;

при этом 86% из указанного числа считают, что указанное сходство достигается в связи с использованием схожей цветовой гаммы и 42% о наличии в обоих случаях круга или полукруга.

- 35% респондентов считают товарные знаки ПАО «МегаФон» и СИМ-карту ПАО «МТС» схожими, 37% скорее схожими, чем нет;

при этом 83% из указанного числа считают, что указанное сходство достигается в связи с использованием схожей цветовой гаммы и 40% о наличии в обоих случаях круга или полукруга.

Таким образом, с учетом специфики формулировки составов нарушения, установленных пунктами 1 и 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, по мнению Комиссии ФАС России, выводы по результатам социологического опроса не могут являться бесспорным свидетельством, подтверждающим наличие сходства до степени смешения некоего обозначения с зарегистрированным товарным знаком, поскольку мнение потребителей, не обладающих специальными знаниями в области интеллектуальной собственности и антимонопольного законодательства, не может служить бесспорным и однозначным основанием для определения наличия либо отсутствия сходства до степени смешения, поскольку во многом является отражением субъективного мнения конкретных людей, участвовавших в опросе.

Федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по оказанию государственных услуг в сфере правовой охраны изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, программ для электронно-вычислительных машин, баз данных и топологий интегральных микросхем, в том числе входящих в состав единой технологии, товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров является Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент) (пункт 1 Положения о Федеральной службе по интеллектуальной собственности, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 21.03.2012 № 218).

Кроме того, Роспатент организует прием, регистрацию и экспертизу [заявок](#) на государственную регистрацию товарного знака и на предоставление исключительного права на него (5.11.1 указанного положения).

Исходя из изложенного, Комиссия ФАС России по результатам анализа имеющихся в материалах дела № 1-14-67/00-08-16 сведений пришел к выводу о целесообразности руководствоваться при принятии решения выводами, изложенными в справке, подготовленной ФИПС в ответ на запрос ФАС России в Роспатент.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1-14-67/00-08-16 также пришла к выводу о наличии сходных элементов и композиционного решения между товарными знаками ПАО «МегаФон» и спорного товара ПАО «МТС».

Однако товарные знаки Заявителя представляют собой изобразительные обозначения, выполненные в цветовых сочетаниях: белого и зеленого; белого, зеленого с фиолетовыми элементами; при этом исключительные права на цветовой товарный знак (цвет зеленый) у ПАО «МегаФон» отсутствуют. Кроме того, на всех товарных знаках ПАО «МегаФон» присутствует словесный элемент «МегаФон», выполненный в зеленом/сером цвете фирменным шрифтом.

Представленные же образцы спорной продукции ПАО «МТС» выполнены в двух оттенках зеленого цвета и на них отсутствует словесный элемент «МегаФон», присутствующий в товарных знаках Заявителя, что наряду с различиями в цветовой гамме придает отличие сравниваемым объектам.

Имитация внешнего вида товара конкурента (фирменного стиля в целом), если при этом используются некоторые элементы, присутствующие в товарном знаке конкурента, должны быть квалифицированы по пункту 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, согласно сформулированному в [пункте 1 статьи 50](#) Конституции Российской Федерации принципу никто не должен дважды нести ответственность за одно и то же правонарушение.

Учитывая все вышеизложенное, Комиссия ФАС России установила, что в данном конкретном случае, принимая во внимание имеющиеся различия между товарными знаками, принадлежащими ПАО «МегаФон» и внешним видом стартовых комплектов и СИМ-карт ПАО «МТС» тарифа «Свободный», а также что подавляющее большинство из считающих указанные товарные знаки и внешний вид товара схожими пришли к такому выводу из-за сходства цветовой гаммы, признание действий ПАО «МТС» нарушающими одновременно пункт 1 и пункт 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, с последующим привлечением его к административной ответственности по указанным составам, будет противоречить принципам, закрепленным в Конституции Российской Федерации.

В связи с изложенным Комиссией ФАС России было принято решение об отказе в удовлетворении ходатайства ПАО «МегаФон» о дополнительной квалификации действий ПАО «МТС» по пункту 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Относительно квалификации действий ПАО «МТС», связанных с введением в гражданский оборот на территории Российской Федерации стартовых комплектов и СИМ-карт в зеленой цветовой гамме, как нарушающих пункт 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции Комиссией ФАС России установлено следующее.

ПАО «МегаФон» в материалы дела № 1-14-67/00-08-16 о нарушении антимонопольного законодательства представлен приказ ОАО «МегаФон» от 07.07.2014 № 5-СЕО-П07-08/14 «О введении нового корпоративного стиля для официальной документации», как доказательство имитации ПАО «МТС» фирменного стиля ПАО «МегаФон».

В материалах дела также имеется отчет ВЦИОМ «Определение мнения респондентов о сходстве/различии рекламных упаковок ПАО «МегаФон» и ПАО «МТС», а также о возможности введения в заблуждение потребителей относительно их производителей», согласно которому:

- 75% опрошенных ассоциируют упаковку СИМ-карты тарифа «Свободный», выпущенную ПАО «МТС», с ПАО «МегаФон»;
- у 72% опрошенных СИМ-карта ПАО «МТС» (в зеленой цветовой гамме) ассоциируется с компанией «МегаФон»;
- 61% опрошенных считают оформление СИМ-карт ПАО «МТС» и ПАО «МегаФон» в той или иной степени схожими;
- оформление рекламных упаковок ПАО «МТС» и ПАО «МегаФон» считают в той или иной степени схожими 64% опрошенных;

При этом более 80% из вышеуказанных респондентов пришли к таким выводам в силу совпадения цветовой гаммы продукции.

Таким образом, на рассматриваемом товарном рынке цветное решение имеет решающее значение для идентификации фирменного стиля компании.

Указанный вывод также подтверждает представленный Заявителем отчет ВЦИОМ «Результаты исследования на тему «Выявление ассоциации респондентов с цветом Pantone № 340С», согласно которому 63% респондентов ассоциирует указанный цвет с оператором сотовой связи «МегаФон».

Кроме того, ФАС России письмом от 01.03.2016 № АК/12789/16 у Роспатента была запрошена заявка ПАО «МТС» № 2013744961 на предоставление правовой охраны цветовому товарному знаку (цвет красный).

В материалах указанной заявки содержатся данные исследования цветового обозначения (красный цвет) для регистрации товарного знака, проведенного ЗАО «Аналитика» по заказу ПАО «МТС».

Так, согласно данным указанного исследования по результатам анализа уровня спонтанного знания цветовых обозначений, используемых компаниями для маркировки услуг мобильной (сотовой) телефонной связи, 70% респондентов назвали зеленый цвет как цвет, индивидуализирующий компанию «МегаФон», что свидетельствует об информированности ПАО «МТС» о значимости цветового обозначения на рынке мобильной (сотовой) телефонной связи для индивидуализации компании и о восприятии его потребителем.

В своем заявлении ПАО «МегаФон» также указывает, что он обладает деловой репутацией оператора связи, оказывающего высококачественные услуги связи, в частности 4G.

В обоснование данного довода Заявитель ссылается на статью от 27.11.2015 «Comnews определил и наградил лучших» опубликованную на сайте www.comnews.ru, согласно которой в категории «Самое большое количество базовых станций 4G и LTE-Advanced» победителем стал «МегаФон». В 2014 г. оператор установил более 18,6 тыс. таких станций, что на 3815 БС больше, чем у МТС, и на 11 375 БС больше, чем у ПАО «ВымпелКом».

Также Заявителем представлена распечатка статьи «В Москве замерили скорость 4G интернета» размещенная на сайте <http://hitech.vesti.ru>, согласно которой в 2014 году сервис 4GSpeed провел независимое исследование скорости мобильного Интернета в 4G-сетях операторов «большой тройки» («МегаФон», «МТС», «Билайн»). Лидером был признан 4G-Интернет «МегаФона» — как по скорости, так и по стабильности подключения.

ПАО «МТС» в своих пояснениях указывает, что количество базовых станций для LTE-сетей у него больше, чем у ПАО «МегаФон», ссылаясь на статью «Количество частотных заявок на базовые станции LTE снизилось на 36%» с сайта газеты «ВЕДОМОСТИ».

Вместе с тем, как следует из вышеуказанной статьи – «больше всего базовых

станций всех стандартов на конец августа 2015 г., по данным Роскомнадзора, было у «Мегафона» – 138 973 шт., у МТС было 120 611, у «Вымпелкома» – 88 311, а у «Т2 РТК холдинга» (бренд Tele2) – 67 735».

Кроме того, Комиссией ФАС России был проведен детальный анализ внешнего вида товаров Общества, в том числе:

- эскизов идентификационных модулей (СИМ-карт) изготовленных ООО «Жемальто» по заказу ПАО «МТС», выполненных в цветовых сочетаниях иных, чем красно-белый, в том числе в зеленом цвете, представленных ООО «Жемальто» в ответ на запрос ФАС России от 17.02.2016 № АК/9401/16;

- внешнего вида стартовых комплектов тарифа «Свободный» и СИМ-карт спорного цветового оформления, представленных Заявителем;

- внешнего вида стартовых комплектов и СИМ-карт ПАО «МТС», оформленных в красно-белой цветовой гамме, представленных на обозрение Комиссии ФАС России Заявителем на заседании Комиссии ФАС России по делу № 1-14-67/00-08-16,

По результатам указанного анализа Комиссией ФАС России по рассмотрению дела № 1-14-67/00-08-16 установлено следующее.

При оформлении ПАО «МТС» стартовых комплектов и СИМ-карт в красно-белом цветовом сочетании, а также СИМ-карт в черном цвете, на лицевой стороне указанных стартовых комплектов и СИМ-карт содержится указание на оператора, предоставляющего услуги связи, в том числе изобразительное обозначение в виде яйца на красном фоне, что, в силу размера нанесенной надписи и яркости способствует идентификации оператора связи.

Однако на СИМ-картах ПАО «МТС», оформленных в зеленой цветовой гамме такое указание представляет собой текст «Услуги связи предоставляются ПАО «МТС», выполненный в белом цвете мелким шрифтом на обратной стороне в нижней части СИМ-карты; на стартовых комплектах тарифа «Свободный» какое-либо указание на оператора, предоставляющего услуги связи, отсутствует.

В своих письменных пояснениях ПАО «МТС» также указывает, что абонент при выборе тарифного плана понимает, какой оператор связи будет оказывать ему услуги, поскольку оказание услуг подвижной радиотелефонной связи осуществляется только на основании договора между оператором связи и абонентом.

Вместе с тем, согласно данным исследования ВЦИОМ «Определение мнения респондентов о сходстве/различии рекламных упаковок ПАО «МегаФон» и ПАО «МТС», а также о возможности введения в заблуждение потребителей относительно их производителей» 22% опрошенных заявили, что в случае, если они, собираясь заключить договор на оказание услуг связи, рекламируемых на упаковке ПАО «МТС», узнают, что эти услуги предоставляются не компанией «МегаФон», они все равно заключат договор на оказание этих услуг, еще 25% опрошенных полагают, им необходимо будет время для принятия решения или откажутся от покупки.

Таким образом, в рассматриваемых Комиссией ФАС России обстоятельствах имеет место объективная угроза причинения действиями ПАО «МТС» убытков ПАО «МегаФон».

Комиссия ФАС России по результатам исследования всех доказательств и доводов сторон по делу № 1-14-67/00-08-16, на заседании 09.06.2016 установила в действиях ПАО «МТС» установила все признаки недобросовестной конкуренции по смыслу пункта 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции в виде нарушения пункта 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

В связи с изложенным и на основании статьи 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссией ФАС России было принято Заключение об обстоятельствах дела, которое направлено письмом от 17.06.2016 № 08/41200/16 в адреса лиц, участвующих в деле.

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.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 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.

В силу пункта 2 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 копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Принимая во внимание, вышеупомянутые 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 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия ПАО «МТС» (Россия, 109147, Москва, ул. Марксистская, дом 4; ОГРН/ИНН 1027700149124/7740000076), связанные с введением в гражданский оборот на территории Российской Федерации стартовых комплектов и СИМ-карт тарифа «Свободный» с использованием в их оформлении элементов фирменного стиля ПАО «МегаФон», в том числе цветовой гаммы товара, вводимого в гражданский оборот ПАО «МегаФон», актом недобросовестной конкуренции, противоречащим пункту 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства ПАО «МТС» (Россия, 109147, Москва, ул. Марксистская, дом 4; ОГРН/ИНН 1027700149124/7740000076) не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения.