

Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – «...» – заместитель руководителя Удмуртского УФАС России;

Члены Комиссии:

«...» – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

«...» – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № ЕС04-02/2018-19 по признакам нарушения ООО «Перспектива» и ИП «...» пункта 1) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии представителя ответчика – ООО «Перспектива» - «...», действующей на основании доверенности от 17.07.2018 года,

в отсутствии:

представителя ответчика - ИП «...» (почтовая корреспонденция, содержащая копию определения о назначении дела №ЕС04-02/2018-19, направлена посредством электронной почты 03.07.2018 года на адрес»);

представителя заинтересованного лица – ООО «Агентство интеллектуальной собственности», уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовая корреспонденция, содержащая копию определения о назначении дела №ЕС04-02/2018-19, направлена посредством электронной почты 03.06.2018 года на адрес «...»);

представителя заинтересованного лица – ООО «Рекламное Агентство «Центральное», уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовое отправление № 42607225805609 от 09.07.2018 года),

у с т а н о в и л а:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) во исполнение поручения Прокуратуры Удмуртской Республики от 30.08.2016 № 7-49-2016 «О мерах по обеспечению законности при использовании символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедерации FIFA 2017 года» был выявлен факт размещения информации с использованием символики Международной федерация футбольных ассоциаций (Federation Internationale de Football Association) (далее – FIFA), что содержит признаки нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

20.06.2018 года сотрудниками Удмуртского УФАС России зафиксирован факт распространения у входа в торговый зал «Корпорация «Центр», расположенного на 1 этаже торгового объекта «Пушкинский» по адресу: г. Ижевск, ул. Пушкинская, д. 130, панно с информацией следующего содержания: «Центр Все как для своих RUSSIA 2018 БОЛЕЕМ ЗА СВОИХ!» с изображением футбольного игрока, отбивающего мяч ногой, на футболке которого содержится надпись «Центр».

Установлено, что розничную продажу товаров в торговом объекте «Корпорация «Центр», расположенном на 1 этаже торгового объекта «Пушкинский» по адресу: г. Ижевск, ул. Пушкинская, д. 130, осуществляет ООО «Перспектива» (ИНН 1834035010, ОГРН 1051801809927, адрес: г. Ижевск, ул. Ворошилова, д. 53), что подтверждается кассовым чеком от 20.06.2018 года чек: 111, смена: 291.

21.06.2018 года сотрудниками Удмуртского УФАС России осуществлен осмотр Интернет-

сайта по адресу: <https://kcentr.ru>, составлен акт.

Осмотр информации, находящейся в общем доступе на сайте <https://kcentr.ru> свидетельствует о том, что на указанном сайте размещена информация о деятельности торговой сети «Корпорации «Центр».

Исходя из анализа информации размещенной в разделе «Адреса магазинов»: <https://kcentr.ru/shops/list/>, установлено, что одним из адресов торговой сети «Корпорации «Центр» является адрес: г. Ижевск, ул. Пушкинская, д. 130, ТЦ «Пушкинский», 1 этаж.

В разделе «Контакты»: <https://kcentr.ru/about/contact/> размещена информация о юридическом лице: индивидуальный предприниматель «...».

По факту незаконного использования ООО «Перспектива» и ИП «...» символики FIFA, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике приказом № 91 от 25.06.2018 года возбуждено дело № ЕС04-02/2018-19 по признакам нарушения пункта 1) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 25.06.2018 года рассмотрение дела № ЕС04-02/2018-19 назначено на 28.06.2018 года в 15 часов 00 минут, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и сведения.

28.06.2018 года на заседании Комиссии лица, участвующие в деле не явились, запрашиваемые документы и сведения, не представили.

В связи с необходимостью получения документов и информации по делу № ЕС04-02/2018-19 был объявлен перерыв в рассмотрении дела № ЕС04-02/2018-19 до 02.07.2018 года в 14 часов 00 минут. Копия выписки из протокола заседания Комиссии отправлена лицам, участвующим в рассмотрении дела посредством электронной почты.

Определением от 02.07.2018 года рассмотрение дела № ЕС04-02/2018-19 отложено на 18.07.2018 года в связи с привлечением к участию в деле в качестве заинтересованного лица ООО «Рекламное Агентство «Центральное», а также в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

10.07.2018 года ООО «Перспектива» представило возражения от 05.07.2018 года б/н (вх. № 4932) на акт наблюдения за соблюдением обязательных требований антимонопольного законодательства Российской Федерации в г. Ижевске, согласно которым данный акт составлен в нарушение законодательства, является актом внеплановой выездной проверки контроля соблюдения антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, сотрудниками Удмуртского УФАС России не учтено, что ООО «Перспектива» является малым предприятием и не может являться проверяемым лицом без согласования с органом прокуратуры в силу части 5 статьи 25.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Общество указывает, что Удмуртским УФАС России были нарушены требования статей 25.1, 25.3, 25.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», поскольку данная проверка не согласовывалась с органами прокуратуры, ООО «Перспектива» не уведомлялось о проведении внеплановой выездной проверки, осмотр проводился в отсутствие понятых, акт не направлялся в адрес Общества.

Таким образом, Общество считает рассматриваемый акт недостоверным и недопустимым доказательством, выражает просьбу об исключении его из материалов дела №ЕС04-02/2018-19.

К возражениям были приложены выписки из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 05.07.2018 года и Единого государственного реестра юридических

лиц от 05.07.2018 года.

10.07.2018 года ИП «...» представила возражения от 05.07.2018 года б/н (вх. № 4931) на акт наблюдения за соблюдением обязательных требований антимонопольного законодательства Российской Федерации в г. Ижевске, согласно которым данный акт составлен в нарушение законодательства, является актом внеплановой выездной проверки контроля соблюдения антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, сотрудниками Удмуртского УФАС России не учтено, что ИП «...» является малым предприятием и не может являться проверяемым лицом без согласования с органом прокуратуры в силу части 5 статьи 25.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Предприниматель указывает, что Удмуртским УФАС России были нарушены требования статей 25.1, 25.3, 25.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», поскольку данная проверка не согласовывалась с органами прокуратуры, ИП «...» не уведомлялась о проведении внеплановой выездной проверки, осмотр проводился в отсутствие понятых, акт не направлялся в адрес предпринимателя.

Таким образом, ИП «...» считает рассматриваемый акт недостоверным и недопустимым доказательством, выражает просьбу об исключении его из материалов дела №ЕС04-02/2018-19.

К возражениям была приложена выписка из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 05.07.2018 года.

17.07.2018 года ООО «Рекламное Агентство «Центральное» представило письменное пояснение от 10.07.2018 года б/н (вх. № 5087), копию агентского договора от 01.04.2012 года, копию акта выполненных работ от 20.06.2018 года.

Согласно письменному пояснению, Общество, в соответствии с агентским договором от 01.04.2012 года, оказывает рекламные услуги ИП «...» Рассматриваемое панно было изготовлено на основании макета, представленного предпринимателем, установлен по адресу: г. Ижевск, ул. Пушкинская, д. 130, работы сданы по акту от 20.06.2018 года.

17.07.2018 года ООО «Перспектива» представило ходатайство от 17.07.2018 года (вх. № 5105) об отложении рассмотрения дела до 23.07.2018 года в связи с невозможностью явки представителя данного лица 18.07.2018 года.

Также общество уточняет, что товарный знак № 1240318 отсутствует в реестре зарегистрированных российских и международных товарных знаков. Объем охраны товарного знака определяется классами МКТУ.

Следовательно, без разъяснения и указания на товары и услуги в соответствующем классе МКТУ применительно к указанным в определении товарным знакам и разъяснения по поводу отсутствующего в реестрах товарного знака № 1240318 Общество в полной мере не может пояснить относительно предъявляемых нарушений, что лишает его права на защиту.

17.07.2018 года ИП «...» представила ходатайство от 17.07.2018 года (вх. № 5102) об отложении рассмотрения дела до 23.07.2018 года в связи с невозможностью явки данного лица на рассмотрение дела 18.07.2018 года, в виду нахождения в командировке в г. Екатеринбурге, что подтверждено копией приказа о направлении работника в командировку № 23 от 17.07.2018 года.

Предприниматель уточняет, что товарный знак № 1240318 отсутствует в реестре зарегистрированных российских и международных товарных знаков. Объем охраны товарного знака определяется классами МКТУ.

Следовательно, без разъяснения и указания на товары и услуги в соответствующем классе МКТУ применительно к указанным в определении товарным знакам и разъяснения по поводу отсутствующего в реестрах товарного знака № 1240318 ИП «...» в полной мере не может пояснить относительно предъявляемых нарушений, что лишает ее права на защиту.

17.07.2018 года ИП «...» представила письменное пояснение от 12.07.2018 года (вх. № 5095) с приложением копии ассортиментного перечня товаров, реализуемых в розничных магазинах на 2018 года, копии товарных знаков № 471074 от 08.12.2010 года, № 471195 от 20.09.2012 года, № 4343255 от 01.04.2011 года, копии приложения от 09.06.2018 года к агентскому договору от 01.04.2012 года, копии акта выполненных работ от 20.06.2018 года, копии платежного поручения № 598 от 13.07.2018 года.

Согласно письменному пояснению, содержание фотошита направлено исключительно на привлечение внимания к спорту. Фотошит не содержит рекламы каких-либо товаров, его размещение не преследует коммерческих целей, получение прибыли. Предпринимательскую деятельность ИП «...» по адресу: г. Ижевск, ул. Пушкинская, д. 130, не осуществляет.

Предприниматель осуществляет деятельность по розничной торговле прочими бытовыми изделиями в специализированных магазинах. Ассортиментный перечень товаров утвержден и не включает в себя каких-либо спортивных товаров.

Слова «RUSSIA» и «2018» размещена не как словосочетание, а в качестве отдельных слов: «RUSSIA» - наименование государства Россия на английском языке, «2018» - текущий год в оригинальном написании.

Товарные знаки № 471195, 434255, 471074 охраняют словосочетание «RUSSIA 2018» в заявленных классах МКТУ по перечню товаров и услуг, связанных с проведением Чемпионата по футболу, среди которых отсутствует деятельность по розничной торговле бытовыми товарами.

Предприниматель отмечает, что рассматриваемый стенд был размещен 20.06.2018 года и уже утром 21.06.2018 года демонтирован.

ООО «Агентство интеллектуальной собственности» необоснованно привлечено к участию в данном деле.

На основании изложенного, предприниматель просит производство по делу прекратить.

17.07.2018 года ООО «Перспектива» представило письменное пояснение от 11.07.2018 года (вх. № 5096) с приложением копии ассортиментного перечня товаров, реализуемых в розничном магазине по адресу: г. Ижевск, ул. Пушкинская, д. 130, на 2018 год, копии приказа от 27.12.2005 «Об установлении режима работы».

Согласно письменному пояснению, Общество не реализует спортивные товары, фотошит с коммерческими целями не использовался, считает указанные товарные знаки не сходны с надписью, размещенной на щите.

Также Общество выражает несогласие с немотивированным отказом в удовлетворении заявления об исключении ООО «Перспектива» из числа ответчиков по данному делу.

18.07.2018 года ИП «...» представила ходатайство о приобщении к материалам дела заключение эксперта от 17.07.2018 года, аналитический отчет по результатам интернет-опроса общественного мнения.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 18.07.2018 года представитель ООО «Перспектива» поддержала представленные ранее ходатайства, а также ходатайствовала об указании на товарные знаки, при использовании которых установлены признаки нарушения.

Комиссия Удмуртского УФАС России, обсудив представленные ходатайства, приходит к следующим выводам.

Приобщить к материалам дела №ЕС04-02/2018-19:

- возражения ООО «Перспектива» от 05.07.2018 года б/н (вх. № 4932) на акт наблюдения за соблюдением обязательных требований антимонопольного законодательства Российской Федерации в г. Ижевске;
- возражения ИП «...» от 05.07.2018 года б/н (вх. № 4931) на акт наблюдения за соблюдением обязательных требований антимонопольного законодательства Российской Федерации в г. Ижевске;
- заключение эксперта от 17.07.2018 года,
- аналитический отчет по результатам интернет-опроса общественного мнения;
- письменное пояснение ООО «Рекламное Агентство «Центральное» от 10.0.2018 года б/н (вх. № 5087) с приложениями;
- письменное пояснение ИП «...» от 12.07.2018 года (вх. № 5095) с приложениями;
- письменное пояснение ООО «Перспектива» от 11.07.2018 года (вх. № 5096) с приложениями.

Ходатайства ООО «Перспектива» от 17.07.2018 года (вх. № 5105) и ИП «...» от 17.07.2018 года (вх. № 5102) об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью явки представителей данных лиц удовлетворить.

Относительно устного ходатайства представителя ООО «Перспектива» об указании на товарные знаки, при использовании которых установлены признаки нарушения, Комиссия Удмуртского УФАС России поясняет следующее.

Согласно определению о назначении дела № ЕС04-02/2018-19 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 25.06.2018 года, указанное дело возбуждено по факту незаконного использования, а именно: размещения в отсутствие правоустанавливающих документов на панно у входа в торговый зал «Корпорация «Центр», расположенного на 1 этаже торгового объекта «Пушкинский» по адресу: г. Ижевск, ул. Пушкинская, д. 130, изображения «RUSSIA 2018», являющегося сходным с товарными знаками «RUSSIA 2018» № 471195 от 20.09.2012 года, № 434255 от 01.04.2011 года и № 471074 от 19.09.2012 года, правообладателем которых является FIFA.

Данные действия противоречат обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, создают преимущество при розничной торговле бытовыми изделиями на территории г. Ижевска, в виду увеличения числа потенциальных клиентов, поскольку создают ложное впечатление о причастности к FIFA и могут причинить убытки хозяйствующим субъектам-конкурентам.

В силу специальной нормы – части 1 статьи 20 Федерального закона от 07.06.2013 №108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», признаются недобросовестной конкуренцией и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации осуществление любых видов маркетинга, призванных сформировать у потребителя представление о FIFA и (или) мероприятиях посредством использования символики спортивных соревнований и иным образом, без разрешения FIFA.

При рассмотрении материалов дела, Комиссия приходит к выводу о необходимости

обращения в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности с целью получения заключения о степени сходства изображения «RUSSIA 2018» и товарных знаков «RUSSIA 2018» № 471195 от 20.09.2012 года, № 434255 от 01.04.2011 года и № 471074 от 19.09.2012 года, правообладателем которых является FIFA.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о необходимости привлечения к участию в деле ООО «Рекламное Агентство «Центральное» в качестве заинтересованного лица.

В силу пунктов 1), 2) части 1 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия вправе отложить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с невозможностью явки этого лица или его представителя на заседание комиссии по уважительной причине, подтвержденной соответствующими документами, а также в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Таким образом, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, а также наличие ходатайств ИП «...» и ООО «Перспектива», рассмотрение дела № ЕС04-02/2018-19 откладывается.

В соответствии с пунктами 1), 2) части 1 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

о п р е д е л и л а:

1. Рассмотрение дела № ЕС04-02/2018-19 отложить.

2. Назначить рассмотрение дела № ЕС04-02/2018-19 на **31 июля 2018 года в 10 часов 00 минут** по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Ухтомского, 24, зал заседаний.

3. Ответчику – ООО «Перспектива» представить в Удмуртское УФАС России следующие документы и сведения:

3.1. информацию о том, является ли обозначение «Центр» товарным знаком, при наличии - указать сведения о регистрационном номере и правообладателе, а также представить документы, подтверждающие право использования,

3.2. сведения об объеме выручки на рынке розничной торговли бытовыми изделиями в специализированных магазинах в территориальных границах города Ижевска за период времени размещения рассматриваемого панно;

3.3. письменные пояснения по обстоятельствам дела;

3.4. иные документы и сведения, которые будут способствовать рассмотрению дела по существу.

4. Ответчику – ИП «...» представить в Удмуртское УФАС России следующие документы и сведения:

4.1. информацию о том, является ли обозначение «Центр» товарным знаком, при наличии - указать сведения о регистрационном номере и правообладателе, а также представить документы, подтверждающие право использования,

4.2. сведения об объеме выручки на рынке розничной торговли бытовыми изделиями в специализированных магазинах в территориальных границах города Ижевска за период времени размещения рассматриваемого панно;

4.3. письменные пояснения по обстоятельствам дела;

4.4. иные документы и сведения, которые будут способствовать рассмотрению дела по существу.

5. Заинтересованному лицу – ООО «Рекламное Агентство «Центральное», представить следующие документы и сведения:

5.1. при наличии - письменные пояснения по обстоятельствам дела;

5.2. иные документы и сведения, которые будут способствовать рассмотрению дела по существу.

6. Заинтересованному лицу – ООО «Агентство интеллектуальной собственности», представить следующие документы и сведения:

6.1. при наличии - письменные пояснения по обстоятельствам дела;

6.2. иные документы и сведения, которые будут способствовать рассмотрению дела по существу.

Документы и информация должны быть представлены в Удмуртское УФАС России **в срок до 27 июля 2018 года.**

Копии направляемых документов должны быть заверены и представлены с сопроводительным письмом со ссылкой на регистрационный номер и дату исходящего документа Удмуртского УФАС России.

В случае невозможности представления запрашиваемых документов, прошу в установленный срок уведомить об этом Управление в письменной форме, с указанием причин.

С материалами дела можно ознакомиться по адресу: г. Ижевск, ул. Ухтомского, 24, каб. 312, согласовав дату и время по тел. (3412) 57-22-52 с «...».

Примечание: В соответствии с частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный [орган](#), его территориальный [орган](#) сведений (информации), предусмотренных антимонопольным [законодательством](#) Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по [требованию](#) указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных [частями 3 и 4](#) настоящей статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»