

РЕШЕНИЕ

по делу № 08/01/14.8-100/2019

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «21» октября 2019 г.

В полном объеме решение изготовлено «01» ноября 2019 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 08/01/14.8-100/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>

рассмотрев в присутствии представителей ОАО АК «Уральские авиалинии» <...>, в отсутствие законного представителя ООО «Агентство интеллектуальной собственности», извещенного о месте, дате и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

дело № 08/01/14.8-100/2019 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ОАО АК «Уральские авиалинии» (ОГРН 1026605388490, ИНН 6608003013, адрес регистрации: 620025, Свердловская обл., г. Екатеринбург, Утренний пер., д. 1-Г) статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции») и пунктов 1, 2 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, чемпионата Европы по футболу UEFA 2020 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»,

УСТАНОВИЛА:

Свердловским УФАС России было возбуждено и рассмотрено дело № 2А о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ОАО АК «Уральские авиалинии» статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пунктов 1, 2

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, чемпионата Европы по футболу UEFA 2020 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» по факту распространения в журнале «Аэроэкспресс» № 6 (92) за июнь 2018 года рекламы ОАО АК «Уральские авиалинии» со слоганом «Летим на футбол» и списком городов проведения матчей Чемпионата, а также на сайте <https://www.uralairlines.ru>, принадлежащем ОАО АК «Уральские авиалинии», раздела, посвященного Чемпионату мира по футболу 2018 (<https://www.uralairlines.ru/passengers-info/fifa-worldcup-2018/index.php?sphraseid=1332611>) с призывом покупать «авиабилеты на лучшее событие этого года прямо сейчас».

Решением Свердловского УФАС России от 03.07.2018 по делу № 2А о нарушении антимонопольного законодательства в действиях ОАО АК «Уральские авиалинии» установлен факт нарушения статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пунктов 1, 2 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, чемпионата Европы по футболу UEFA 2020 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», выразившегося в распространении в журнале «Аэроэкспресс» № 6 (92) за июнь 2018 года рекламы ОАО АК «Уральские авиалинии» со слоганом «Летим на футбол» и списком городов проведения матчей Чемпионата, то есть осуществление ОАО АК «Уральские авиалинии» маркетинга (в том числе направленного на целевую аудиторию, а именно болельщиков и посетителей мероприятий) при размещении информации об авиакомпании и ее услугах, продвижении услуг по перевозке воздушным пассажирским транспортом, призванного сформировать у потребителя представление о FIFA и мероприятиях посредством создания ассоциативной связи с Мероприятиями Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 и наличия коммерческой ассоциации с FIFA в отсутствие договора с FIFA, а также в размещении на сайте <https://www.uralairlines.ru>, принадлежащем ОАО АК «Уральские авиалинии», раздела, посвященного Чемпионату мира по футболу 2018 (<https://www.uralairlines.ru/passengers-info/fifa-worldcup-2018/index.php?sphraseid=1332611>) с призывом покупать «авиабилеты на лучшее событие этого года прямо сейчас», то есть оказание услуг (заказ билета онлайн), при котором символика спортивных соревнований, а именно фоновый слой и словосочетание «Чемпионат мира по футболу 2018», использовалась незаконно (без разрешения FIFA).

ОАО АК «Уральские авиалинии» обжаловало решение Свердловского УФАС России от 03.07.2018 по делу № 2А о нарушении антимонопольного законодательства в Арбитражный суд Свердловской области. Решением Арбитражного суда Свердловской области от 27.06.2019 по делу № А60-56887/2018 отказано в удовлетворении заявления ОАО АК «Уральские авиалинии» о признании незаконным решения Свердловского УФАС России от 03.07.2018. Постановлением Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 07.10.2019 решение Арбитражного суда Свердловской области от 27.06.2019 оставлено без изменения, апелляционная жалоба ОАО АК «Уральские авиалинии» без удовлетворения.

Из Свердловского УФАС России письмом от 18.07.2019 № 15821 (вх. № 130503/19 от 25.07.2019) в ФАС России поступило дело № 2А/1 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении ОАО АК «Уральские авиалинии» по признакам нарушения статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пунктов 1, 2 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, чемпионата Европы по футболу UEFA 2020 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Проанализировав имеющиеся в материалах дела № 08/01/14.8-100/2019 о нарушении антимонопольного законодательства доказательства и установленные по делу обстоятельства, заслушав представителей ОАО АК «Уральские авиалинии», Комиссия ФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно определению Свердловского УФАС России от 25.06.2018 по делу № 2А из указанного дела в отдельное производство выделено дело № 2А/1 в отношении ОАО АК «Уральские авиалинии» по признакам нарушения статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пунктов 1, 2 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, чемпионата Европы по футболу UEFA 2020 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» в части определения размера дохода, полученного в результате недобросовестной конкуренции.

В соответствии со статьей 39 Закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства,

принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания.

Основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является:

- 1) поступление из государственных органов, органов местного самоуправления материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства (далее - материалы);
- 2) заявление юридического или физического лица, указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства (далее - заявление);
- 3) обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства;
- 4) сообщение средства массовой информации, указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства;
- 5) результат проверки, при проведении которой выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства коммерческими организациями, некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, государственными внебюджетными фондами.

Согласно части 1 статьи 47.1 Закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган по ходатайству лиц, участвующих в деле, или по собственной инициативе в порядке, установленном антимонопольным органом, в целях полного, всестороннего и объективного рассмотрения дел вправе объединить в одно производство два и более дела о нарушении антимонопольного законодательства, а также выделить в отдельное производство одно или несколько дел.

В силу пункта 3.128 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339 (Зарегистрировано в Минюсте России 07.08.2012 N 25125) решение о выделении дела в отдельное производство принимается в случае:

- если в ходе рассмотрения дела выявлены новые признаки нарушения антимонопольного законодательства, достаточные для выделения дела в

отдельное производство;

- если это будет способствовать полному, всестороннему и объективному рассмотрению выделенного дела.

Однако из определения Свердловского УФАС России от 25.06.2018 по делу № 2А не усматривается установление Комиссией Свердловского УФАС России по рассмотрению дела № 2А о нарушении антимонопольного законодательства каких-либо новых признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ОАО АК «Уральские авиалинии» за исключением тех, на основании которых было возбуждено дело № 2А о нарушении антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, отсутствует также указание на те обстоятельства, которые необходимо установить в целях полного, всестороннего и объективного рассмотрения выделенного дела. Из резолютивной части определения Свердловского УФАС России от 25.06.2018 усматривается, что единственным поводом к выделению дела № 2А/1 в отдельное производство является определение размера дохода, полученного ОАО АК «Уральские авиалинии» от недобросовестной конкуренции, что имеет отношение к рассмотрению дела № 2А о нарушении антимонопольного законодательства, но не к рассмотрению дела № 2А/1.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу об отсутствии в материалах дела доказательств наличия в действиях ОАО АК «Уральские авиалинии» признаков какого-либо иного правонарушения, что позволило бы выделить их рассмотрение в отдельное производство в соответствии со статьей 47.1 Закона «О защите конкуренции».

При этом Комиссия Свердловского УФАС России в определении от 25.06.2018 ссылается на норму части 5 статьи 39 Закона «О защите конкуренции».

В силу части 5 статьи 39 Закона «О защите конкуренции» если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) поводами к возбуждению дела об административном правонарушении являются:

- 1) непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения;
- 2) поступившие из правоохранительных органов, а также из других государственных органов, органов местного самоуправления, от общественных объединений материалы, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения;
- 3) сообщения и заявления физических и юридических лиц, а также сообщения в средствах массовой информации, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения (за исключением административных правонарушений, предусмотренных частью 2 статьи 5.27 и статьей 14.52 настоящего Кодекса);
- 4) фиксация административного правонарушения в области дорожного движения или административного правонарушения в области благоустройства территории, предусмотренного законом субъекта Российской Федерации, совершенного с использованием транспортного средства либо собственником или иным владельцем земельного участка либо другого объекта недвижимости, работающими в автоматическом режиме специальными техническими средствами, имеющими функции фото- и киносъемки, видеозаписи, или средствами фото- и киносъемки, видеозаписи;
- 5) подтверждение содержащихся в сообщении или заявлении собственника (владельца) транспортного средства данных о том, что в случаях, предусмотренных пунктом 4 настоящей части, транспортное средство находилось во владении или в пользовании другого лица.

В силу части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Однако в определении Свердловского УФАС России от 25.06.2018 отсутствуют указания на выявленные в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения. В то же время поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного

законодательства Российской Федерации, то есть речь идет о принятии решения по делу № 2А о нарушении антимонопольного законодательства, которое влечет возбуждение дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.33 КоАП РФ.

Постановлением Свердловского УФАС России от 01.07.2019 по делу № 066/04/14.33-1238/2019 об административном правонарушении ОАО АК «Уральские авиалинии» признано виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ и ему назначено административное наказание в виде административного штрафа в размере 100 тысяч рублей.

Решением Арбитражного суда Свердловской области от 23.10.2019 по делу № А60-41076/2019 постановление Свердловского УФАС России оставлено в силе, в удовлетворении требования ОАО АК «Уральские авиалинии» о признании постановления незаконным и его отмене отказано.

Вместе с тем, пунктом 5 примечания к статье 14.31 КоАП РФ предусмотрено, что лицо, которому выдано предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного от монополистической деятельности или недобросовестной конкуренции, не может быть привлечено к административной ответственности в соответствии с настоящей статьей, статьями 14.32 и 14.33 настоящего Кодекса, если такое предписание исполнено.

На исключение возможности одновременного привлечения к административной ответственности в виде штрафа и выдачи предписания о перечислении в бюджет дохода, полученного в результате нарушения антимонопольного законодательства, указано также в пункте 27 письма ФАС России от 24.12.2015 № ИА/74666/15 «О применении "четвертого антимонопольного пакета"».

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что рассмотрение дела № 2А/1 о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется в отношении тех же действий ОАО АК «Уральские авиалинии», которые были предметом рассмотрения и оценки в рамках дела № 2А о нарушении антимонопольного законодательства и за которые ОАО АК «Уральские авиалинии» привлечено к ответственности, предусмотренной частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 48 Закона «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении

антимонопольного законодательства в случае наличия вступившего в силу решения антимонопольного органа об установлении факта нарушения антимонопольного законодательства в отношении рассматриваемых комиссией действий (бездействия).

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 47.1, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Решением Свердловского УФАС России от 03.07.2018 по делу № 2А о нарушении антимонопольного законодательства в действиях ОАО АК «Уральские авиалинии» (ОГРН 1026605388490, ИНН 6608003013, адрес регистрации: 620025, Свердловская обл., г. Екатеринбург, Утренний пер., д. 1-Г) установлен факт нарушения статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пунктов 1, 2 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, чемпионата Европы по футболу UEFA 2020 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», выразившегося в распространении в журнале «Аэроэкспресс» № 6 (92) за июнь 2018 года рекламы ОАО АК «Уральские авиалинии» со слоганом «Летим на футбол» и списком городов проведения матчей Чемпионата, то есть осуществление ОАО АК «Уральские авиалинии» маркетинга (в том числе направленного на целевую аудиторию, а именно болельщиков и посетителей мероприятий) при размещении информации об авиакомпании и ее услугах, продвижении услуг по перевозке воздушным пассажирским транспортом, призванного сформировать у потребителя представление о FIFA и мероприятиях посредством создания ассоциативной связи с Мероприятиями Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 и наличия коммерческой ассоциации с FIFA в отсутствие договора с FIFA, а также в размещении на сайте <https://www.uralairlines.ru>, принадлежащем ОАО АК «Уральские авиалинии», раздела, посвященного Чемпионату мира по футболу 2018 (<https://www.uralairlines.ru/passengers-info/fifa-worldcup-2018/index.php?sphraseid=1332611>) с призывом покупать «авиабилеты на лучшее событие этого года прямо сейчас», то есть оказание услуг (заказ билета онлайн), при котором символика спортивных соревнований, а именно фоновый слой и словосочетание «Чемпионат мира по футболу 2018»,

использовалась незаконно (без разрешения FIFA).

2. Рассмотрение дела № 08/01/14.8-100/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО АК «Уральские авиалинии» (ОГРН 1026605388490, ИНН 6608003013, адрес регистрации: 620025, Свердловская обл., г. Екатеринбург, Утренний пер., д. 1-Г) прекратить в связи с наличием вступившего в силу решения антимонопольного органа об установлении факта нарушения антимонопольного законодательства в отношении рассматриваемых комиссией действий (бездействия).