

резольютивная часть оглашена 12 сентября 2018 года

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 25 сентября 2018 года

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 № ЕС04-02/2018-20 по признакам нарушения ИП «...» пункта 1) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в отсутствие:

заявителя - «...», уведомленной о времени и месте рассмотрения дела (копия определения об отложении дела №ЕС04-02/2018-20 направлена на адрес электронной почты «...»);

ответчика - ИП «...», уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (копия определения об отложении дела №ЕС04-02/2018-20 направлена на адрес электронной почты «...»);

представителя заинтересованного лица - ООО «Агентство интеллектуальной собственности», уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (копия определения об отложении дела №ЕС04-02/2018-20 направлена на адрес электронной почты «...»);

заинтересованного лица – «...» (почтовая корреспонденция, содержащая копию определения об отложении дела №ЕС04-02/2018-20, вернулась в Удмуртское УФАС России с отметкой почты «Истек срок хранения», также копия определения об отложении дела №ЕС04-02/2018-20 направлена на адрес электронной почты «...»),

УСТАНОВИЛА:

В Удмуртское УФАС России 22.06.2018 года поступило заявление «...» (вх. № 4478э) о распространении в социальной сети Инстаграм (сайт www.instagram.com) на странице «russian_handmade» (адрес: https://www.instagram.com/russian_handmade/) информации о реализации товаров - аксессуаров из кожи с незаконным использованием символики Международной федерации 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».

По факту распространения вышеуказанной информации 25.06.2018 года сотрудниками Удмуртского УФАС России осуществлен осмотр Интернет-сайтов по адресам: https://www.instagram.com/russian_handmade/ и <http://russian-handmade.shop>, составлен акт.

Осмотр информации, находящейся в общем доступе на сайтах https://www.instagram.com/russian_handmade/ и <http://russian-handmade.shop> свидетельствует о том, что на указанных сайтах размещена информация о

деятельности ИП «...» (ОГРН «...») по производству и реализации изделий ручной работы из кожи и дерева

Также установлен факт реализации аксессуаров в стилистике Чемпионата мира по футболу 2018: обложек для паспорта и брелков для ключей с использованием изображения товарного знака № 600424 от 28.12.2016 года: стилизованный кубок (синего и красного цвета) надпись «FIFA WORLD CUP RUSSIA 2018».

Исходя из анализа информации размещенной на странице «КОНТАКТЫ» (адрес: <http://russian-handmade.shop/page/kontakty>), установлено, что юридическим адресом ИП «...» является адрес: «...».

По факту незаконного использования ИП «...» символики FIFA, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике приказом № 92 от 25.06.2018 года возбуждено дело № ЕС04-02/2018-20 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 № ЕС04-02/2018-20 назначено на 28.06.2018 года в 16 часов 00 минут, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и сведения.

28.06.2018 года лица, участвующие в деле на заседание Комиссии не явились, запрашиваемые документы не представили.

По результатам рассмотрения дела 28.06.2018 года Комиссией Удмуртского УФАС России принято заключение по обстоятельствам дела, в связи с чем, дело № ЕС04-02/2018-20 было отложено на 09.07.2018 года.

05.07.2018 года в Удмуртское УФАС России поступило письменное пояснение «...» (вх. № 4799э), согласно которому рассматриваемая информация в социальной сети Инстаграм (адрес: https://www.instagram.com/russian_handmade/) размещена данным лицом самостоятельно на основании договоренности с ИП «...». Согласно данной договоренности, «...» обязался распространять в сети Интернет информацию о товарах производимых предпринимателем. Указанные действия ИП «...» не контролировались. Также «...» отмечает, что товары с использованием символики FIFA предприниматель не производит.

09.07.2018 года ИП «...» представил письменное пояснение (вх. № 4855э), согласно которому предприниматель осуществляет лишь производство изделий из кожи, реализацию осуществляют третьи лица на условиях перепродажи. Товары с использованием символики FIFA предприниматель не производит.

Предприниматель поясняет, что в конце мая – начале июня 2018 года в его адрес поступило предложение от «...» относительно оказания услуг по продвижению товаров в сети Интернет, которое было принято ИП «...». Факт распространения в социальной сети Инстаграм фотографий с изображением кожаных аксессуаров с символикой FIFA предпринимателю известен не был. ИП «...» сообщает, что никакими Интернет-ресурсами не владеет, информацию на сайтах не размещает. Кроме того, 09.07.2018 года Комиссией Удмуртского УФАС России установлено, что в социальной сети Инстаграм на странице «russian_handmade» (адрес: https://www.instagram.com/russian_handmade/) информация о реализации товаров - аксессуаров из кожи с использованием символики FIFA удалена.

Определением от 09.07.2018 года рассмотрение дела № ЕС04-02/2018-20 отложено на 18.07.2018 года в связи с привлечением к участию в деле в качестве заинтересованного лица «...», а также в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

С целью установления владельцев абонентских номеров, указанных на странице

«russian_handmade» (адрес: https://www.instagram.com/russian_handmade/) и на сайте <http://russian-handmade.shop> (+7-967-877-35-20 и 8-912-461-83-90) в адрес ПАО «Вымпел-Коммуникации» и ПАО «Мобильные ТелеСистемы» были направлены соответствующие запросы.

13.07.2018 года ПАО «Вымпел-Коммуникации» представило сведения с отметкой «Коммерческая тайна» (вх. № 98ДСП), исходя из которых номер телефона +7-967-877-35-20, указанный на странице «russian_handmade» (адрес: https://www.instagram.com/russian_handmade/) и на сайте <http://russian-handmade.shop>, в качестве контактного для заказа товаров, принадлежит ИП «...».

17.07.2018 года ИП «...» представил письменное пояснение (вх. № 5103), согласно которому какие-либо договоры по продвижению товаров, производимых ИП «...», в письменной или устной форме между предпринимателем и гражданином «...» отсутствуют. Деятельность «...» по продвижению товаров в сети Интернет осуществлена по его собственной инициативе на условиях перепродажи товаров, производимых предпринимателем.

ИП «...» подтверждает, что договоры купли-продажи производимых им товаров с «...» не заключались, товары последний не приобретал.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 18.07.2018 года лица, участвующие в деле не явились. Документы и информация, запрашиваемые у «...» определением об отложении рассмотрения дела №ЕС04-02/2018-20 от 09.07.2018 года, представлены не были.

Определением от 18.07.2018 года рассмотрение дела № ЕС04-02/2018-20 отложено на 12.09.2018 года в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 12.09.2018 года лица, участвующие в деле не явились, запрашиваемые документы и информация, представлены не были.

Рассмотрев представленные в материалы дела № ЕС04-02/2018-20 документы и информацию, Комиссия приходит к следующим выводам.

25.06.2018 года установлен факт распространения в социальной сети Инстаграм (сайт www.instagram.com) на странице «russian_handmade» (адрес: https://www.instagram.com/russian_handmade/) информации о реализации товаров - аксессуаров из кожи с использованием символики FIFA, а именно: обложек для паспорта и брелков для ключей с использованием изображения товарного знака № 600424 от 28.12.2016 года: стилизованный кубок (синего и красного цвета) надпись «FIFA WORLD CUP RUSSIA 2018».

Осмотр информации, находящейся в общем доступе на сайтах https://www.instagram.com/russian_handmade/ и <http://russian-handmade.shop> свидетельствует о том, что на указанных сайтах размещена информация, в том числе, о деятельности ИП «...» по производству и реализации изделий ручной работы из кожи и дерева.

Согласно пункту 1) 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» (далее – Закон №108-ФЗ) 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.

Использование символики в оформлении торгового места, размещение товара при реализации, слоганах и при иных способах использования символики в маркетинговых целях, влияют на восприятие приобретателя товаров, работ и услуг и способны привести к формированию у покупателя искаженного представления об отношении товара либо его продавца к FIFA.

В соответствии с частью 1, частью 2 статьи 17 Закона №108-ФЗ FIFA принадлежат имущественные права, связанные с осуществлением мероприятий, включая права на использование символики спортивных соревнований, которые FIFA вправе использовать 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 статьи 19 Закона №108-ФЗ.

Символика с изображением стилизованного кубка (синего и красного цвета) и надписи «FIFA WORLD CUP RUSSIA 2018» является товарным знаком № 600424 от 28.12.2016 года, правообладателем которого является FIFA.

Следовательно, в соответствии с положением Закона № 108-ФЗ, реализация товаров с использованием символики FIFA в отсутствие правоустанавливающих документов, является актом недобросовестной конкуренции.

Согласно пункту 9) статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция – это 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 соответствии с пунктом 1) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента, 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, для признания действий недобросовестной конкуренцией они должны одновременно выполнять несколько условий, а именно:

- наличие конкурентных отношений между субъектами, а также наличие соперничества, состязательности между ними на данном рынке;
- совершаться хозяйствующими субъектами (группой лиц);
- быть направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;

- противоречить законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинить или быть способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанести ущерб его деловой репутации (причинение вреда).

Отсутствие одного из данных обстоятельств исключает возможность квалификации действий хозяйствующего субъекта в качестве нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации в виде недобросовестной конкуренции. Вместе с тем, в Удмуртском УФАС России отсутствуют доказательства принадлежности страницы «russian_handmade» (адрес: https://www.instagram.com/russian_handmade/) ИП «...», а также доказательства осуществления данным лицом действий по размещению рассматриваемой информации в данном Интернет-ресурсе.

Кроме того, на сайте <http://russian-handmade.shop>, содержащим сведения о деятельности ИП «...» по производству и реализации изделий ручной работы из кожи и дерева, отсутствует информация о производстве и реализации данным лицом аксессуаров из кожи с использованием символики FIFA, а именно: обложек для паспорта и брелков для ключей с использованием изображения товарного знака № 600424 от 28.12.2016 года: стилизованный кубок (синего и красного цвета) надпись «FIFA WORLD CUP RUSSIA 2018», что подтверждается актом осмотра Интернет-сайта от 25.06.2018 года.

Согласно пункту 1) части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

На основании изложенного, а также учитывая письменное пояснение ИП «...» от 09.07.2018 года вх. № 4855э, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в действиях данного лица.

Относительно действий гражданина «...» Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым отметить следующее.

Согласно письменному пояснению от 05.07.2018 года вх. № 4799э, рассматриваемая информация в социальной сети Инстаграм (адрес: https://www.instagram.com/russian_handmade/) размещена гражданином «...» без предварительного согласования с ИП «...».

Вместе с тем, согласно нормам Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» одним из квалифицирующих признаков акта недобросовестной конкуренции является совершение противоправных действий хозяйствующим субъектом.

В силу пункта 5) статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

Исходя из представленной информации, гражданин «...» не является

хозяйствующим субъектом, поскольку не имеет статуса индивидуального предпринимателя, а также не является физическим лицом осуществляющим профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации. Следовательно, в Удмуртском УФАС России отсутствуют доказательства принадлежности гражданина «...» к категории хозяйствующий субъект.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, пунктом 1) части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Удмуртского УФАС России

р е ш и л а:

Производство по делу № ЕС04-02/2018-20, возбужденному в отношении индивидуального предпринимателя «...» (ИНН «...», ОГРНИП «...») по признакам нарушения пункта 1) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии «...»

Члены Комиссии «...»

«...»