

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу №078/04/14.33-576/2019

«7» августа 2019 года

Санкт-Петербург

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Санкт-Петербургское УФАС России, управление) <...>, рассмотрев протокол от 24.06.2019 №01/21182/19 и другие материалы дела об административном правонарушении №078/04/14.33-576/2019, возбужденного в отношении Тамбова <...> (заместитель генерального директора ООО «СтритФуд», паспорт <...>, зарегистрирован по адресу: <...>) по части 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ)

УСТАНОВИЛ:

1. Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России рассмотрела дело №1-14.6-258/78-01-18. В ходе рассмотрения дела она установила следующие обстоятельства.

В Санкт-Петербургское УФАС России поступило заявление Егорова С.К. (вх.№17413/18 от 09.07.2018) о нарушении ООО «СтритФуд» антимонопольного законодательства. Заявитель сообщил, что ООО «СтритФуд» использует символику Федерасьон Интернасьональ де Футбол Ассосиасьон (далее — ФИФА). Заявитель представил изображение фасада дома, в котором ответчик осуществляет свою деятельность. На стекле заведения общественного питания ответчика нанесён товарный знак по свидетельству № 600424.

Товарный знак по свидетельству №600424 комбинированным обозначением со словесным обозначением «RUSSIA 2018». Данный товарный знак представляет собой изображение эмблемы кубка мира по футболу красно-синего цвета и словесное обозначение «Russia 2018» красного цвета. Правообладателем товарного знака по свидетельству №600424 является ФИФА. Дата государственной

регистрации — 28 декабря 2016 года.

В силу пункта 1 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 данной статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак. Согласно пункту 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Пунктом 2 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

2) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

3) при выполнении работ, оказании услуг;

4) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

5) в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

ФИФА не давала разрешения ООО «СтритФуд» использовать товарный знак по свидетельству № 600424. Следовательно, ответчик использует данный товарный знак незаконно.

ФИФА владеет комплексом имущественных прав, связанных с осуществлением мероприятий по подготовке и проведению в Российской Федерации Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года. Полный перечень имущественных прав ФИФА, связанных с проведением Чемпионата, приведен в статье 17 Федерального закона от 07 июня 2013 года № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018, Кубка конфедераций 2017 и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее — Закон о Чемпионате 2018 года).

Одним из таких прав является право определения коммерческих партнеров (спонсоров) FIFA, которым предоставляется эксклюзивное право ассоциировать себя (свои товары, работы, услуги) с FIFA и Чемпионатом, в том числе и не только посредством использования символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года. Действия третьих лиц, не являющихся коммерческими партнерами FIFA, по реализации (продвижению) товаров, работ или услуг, способные создать представление о принадлежности указанных лиц к FIFA или мероприятиям, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом «Россия-2018» товаров, работ, услуг и (или) о связи указанных лиц и (или) товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями — т.е. есть коммерческую ассоциацию с ФИФА или мероприятиями — являются незаконными.

Согласно статье 20 Закона о Чемпионате 2018 года признаются недобросовестной конкуренцией и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации:

1) 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;

2) осуществление любых видов маркетинга (в том числе деятельности по реализации и (или) продвижению товаров, работ, услуг), призванных сформировать у потребителя представление о FIFA и (или) мероприятиях посредством использования символики спортивных соревнований и иным образом, без разрешения FIFA;

3) введение в заблуждение, в том числе посредством создания

ложного представления о причастности производителя товара и (или) рекламодателя к FIFA или мероприятиям в качестве спонсора, партнера, помощника, соорганизатора, агента, лицензиата, официального поставщика товаров, работ, услуг либо в любом ином качестве;

4) введение в заблуждение, в том числе посредством создания ложного представления об одобрении, о рекомендации, сертификации FIFA и (или) Оргкомитетом «Россия-2018» товаров, работ, услуг, а также о связи таких товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями;

5) подготовка и (или) проведение в коммерческих целях массовых мероприятий, создающих ложное представление о них как о мероприятиях, а также финансовое обеспечение, в том числе спонсорская помощь, таких массовых мероприятий без официального письменного разрешения FIFA;

6) использование без официального письменного разрешения FIFA мероприятий для организации либо осуществления рекламной или маркетинговой деятельности, получения спонсорской помощи, в том числе если такая деятельность направлена на целевую аудиторию, включая владельцев входных билетов на мероприятия или документов, дающих право на получение входных билетов на мероприятия;

7) 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.

Объективную сторону нарушений, предусмотренных положениями Закона о Чемпионате 2018 года, образуют действия, приводящие к формированию у покупателя искаженного представления об отношении товара либо его продавца к ФИФА, поскольку, на восприятие покупателя влияет целый ряд факторов: как место, время проведения маркетинговых акций, оформление торгового места, размещение товара при реализации, слоганы и содержание рекламной кампании и тому подобное.

ФИФА не заключала с ООО «СтритФуд» договоров, дающих право ассоциировать себя с Чемпионатом мира по футболу FIFA 2018 года, в том числе путём проведения маркетинговых акций и использования Символики спортивных соревнований. Следовательно, ответчик, сообщая неограниченному кругу лиц о своей причастности к ФИФА, вводит потребителей в заблуждение.

ООО «СтритФуд» разместило на стекле окна заведения общественного питания, которое оно использует для осуществления предпринимательской деятельности, товарный знак по свидетельству №600424. В этой связи оно получило ничем необоснованное преимущество, которое выразилось в том, что ввело потребителей в заблуждение относительно своего особого статуса и причастности к ФИФА.

ООО «СтритФуд» воспользовалось ситуацией, что в России проходит чемпионат мира по футболу FIFA 2018, и решило воспользоваться Символикой спортивных соревнований. При этом ответчик использовал товарный знак ФИФА. Действия ответчика является формой «паразитической» конкуренции. Ответчик решил воспользоваться заведомо позитивной и успешной репутацией ФИФА.

ООО «СтритФуд» получило ничем необоснованные преимущества, которые выразились в том, что ввело потребителей в заблуждение относительно своего особого статуса и причастности к ФИФА. При этом ответчик не понёс каких-либо расходов, связанных с вознаграждением ФИФА за использование её товарных знаков и (или) со спонсорством (иной поддержкой) ФИФА.

Ущерб хозяйствующим субъектам-конкурентам, который нанесли действия ответчика, следует отнести к упущенной выгоде. У граждан возникло ложное представление, что у ООО «СтритФуд» есть особая связь с ФИФА. В этой связи потребители вступили в правоотношения ООО «СтритФуд» вместо того, чтобы обратиться к представительству ФИФА, или например, к конкурентам, добросовестно воздерживающихся от использования обозначений, которые могут ввести потребителей в заблуждения об особой связи данных лиц с ФИФА. Своими действиями ООО «СтритФуд» лишило указанных лиц возможности получить доход от законной и добросовестной деятельности.

ООО «СтритФуд» осуществляет свою деятельность на конкурентном рынке общественного питания. Эти выводы также подтверждаются

анализом состояния конкуренции на товарном рынке, который провело управление.

2. Под недобросовестной конкуренцией согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» понимаются 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. При этом под конкуренцией в свою очередь понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Статьёй 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения. Так, 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:

1) 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;

2) 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.

В связи с многообразием форм и методов недобросовестной конкуренции законодателем предусмотрен общий запрет на совершение актов недобросовестной конкуренции. Так, не допускаются не только формы недобросовестной конкуренции, предусмотренные статьями 14.1-14.7 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», но и иные формы недобросовестной конкуренции. Запрет на иные формы недобросовестной конкуренции установлен статьёй 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно положениям статьи 10 bis Конвенция по охране промышленной собственности (Париж 20 марта 1883 года) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

С учётом изложенного, являются актом недобросовестной конкуренции действия ООО «СтритФуд», которые выразились в незаконном использовании (без разрешения ФИФА) товарного знака по свидетельству №600424.

Согласно статье 37 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, влечёт наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет, на юридических лиц — от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

Согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1-14.33 цитируемого Кодекса, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России своим решением от 17 августа 2018 года №78/25175/18 по делу №1-14.6-258/78-01-18 установила в действиях

ООО «СтритФуд» нарушение пункта 1 статьи 14.6 и статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Решение по делу №1-14.6-258/78-01-18 обжаловано не было.

Время совершения административного правонарушения: 9 июля 2019 года.

Место совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, Садовая ул., д. 9-11.

3. В силу части 3 статьи 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо.

Тамбов <...>. является заместителем генерального директора (должностным лицом) ООО «СтритФуд»

4. Письмом от 28 мая 2019 года №78/17939/19 Санкт-Петербургское УФАС России уведомило Тамбова <...> о том, что составление протокола об административном правонарушении состоится 24 июня 2019 года.

Тамбов <...>направил в управление заявление от 20 июня 2019 года (вх.№19058-ЭП/19 от 24.06.2019). Тамбов <...>просил составить протокол без его присутствия.

На составление протокола Тамбов <...>и (или) его защитник не явились. Протокол составлен в отсутствие Тамбова <...>и (или) его защитника.

Определением управления от 24 июня 2019 года №78/21194/19 рассмотрение дела №078/04/14.33-576/2019 об административном правонарушении назначено на 8 июля 2019 года. На рассмотрение дела заместитель генерального директора ООО «СтритФуд» Тамбов <...>и (или) защитник не явились. Сведения о материальном положении Тамбова <...>не представлены.

Определением от 12 июля 2019 года №78/23275/19 управление отложило рассмотрение дела №078/04/14.33-576/2019. Тем же определением управление назначило рассмотрение дела на 7 августа 2019 в 11 часов 00 минут.

Тамбов <...> просил (вх.№22204-ЭП/19 от 23.07.2019) рассмотреть настоящее дело в его отсутствие.

На рассмотрение дела Тамбов <...> и (или) его защитник не явились, уведомлен надлежащим образом. Дело №078/04/14.33-576/2019 рассмотрено в отсутствие Тамбова <...>и (или) его защитника.

Согласно частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В силу статьи 2.4 КоАП РФ административной ответственности

подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители несут административную ответственность как должностные лица.

Вина Тамбова <...> состоит в том, что он, являясь заместителем генерального директора ООО «СтритФуд», не обеспечил выполнение руководимым им хозяйствующим субъектом требований пункта 1 статьи 14.6 и статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Он не предпринял все зависящие от него меры для обеспечения выполнения указанных требований закона.

В рамках производства по делу №078/04/14.33-576/2019 обстоятельств, отягчающих административную ответственность заместителя генерального директора ООО «СтритФуд» Тамбова <...>, не установлено.

ООО «СтритФуд» добровольно до вынесения решения по делу №1-14.6-258/78-01-18 добровольно прекратило допущенное им нарушение антимонопольного законодательства. Данное обстоятельство смягчает ответственность Тамбова <...>.

Согласно пункту 6 статьи 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении необходимо выяснить обстоятельства, исключющие производство по делу об административном правонарушении.

В рамках производства по делу №078/04/14.33-576/2019 обстоятельств, исключющих производство по делу, не установлено.

Оснований освобождения заместителя генерального директора ООО «СтритФуд» Тамбова <...> от наказания за совершение административного правонарушения по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь статьёй 2.1, статьёй 4.1, частью 2 статьи 14.33, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Назначить заместителю генерального директора ООО «СтритФуд» Тамбову <...> (паспорт <...>, зарегистрирован по адресу: <...>)

административное наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцати тысяч) рублей 00 копеек за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

2. Заместителю генерального директора ООО «СтритФуд» Тамбову <...> представить в управление копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа.

Штраф должен быть перечислен на следующие реквизиты:

ИНН 7825413361, КПП 780101001

Получатель: УФК по г. Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России)

Счёт №40101810200000010001

Северо-Западное ГУ Банка России по г. Санкт-Петербургу

БИК 044030001

Код дохода (КБК): 161 1 16 02010 01 6000 140 (Административный штраф, зачисляемый в федеральный бюджет)

ОКТМО 40307000

УИН <...>

Платёжные поручения оформляются плательщиками в соответствии с Правилами указания информации в полях расчётных документов на перечисление налогов, сборов и иных платежей в бюджетную систему Российской Федерации, утверждённых Приказом Минфина РФ от 24.11.2004 № 106н.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьёй 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно частью 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано в надлежащем порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

На основании статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229 «Об исполнительном производстве», постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

Заместитель руководителя управления

<...>