ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 05-13/6-2018

23 июля 2018 года г. Улан-Удэ

Я, <…>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 05-13/6-2018, возбужденного в отношении ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14»,

23 июля 2018 года в помещении Бурятского УФАС России, по адресу: Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Ленина, 55,

в присутствии представителя ПАО «ТГК-14» по доверенности Б.,

**УСТАНОВИЛА:**

В Бурятское УФАС России поступило обращение прокурора Железнодорожного района г. Улан-Удэ (вх. № 3312 от 28.05.2018) о результатах проверки законности использования символики чемпионата мира по футболу 2018 года. По итогам проведенной районной прокуратурой проверки установлено, что ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14» (далее - ПАО «ТГК-14») при проведении в период с 01 по 30 апреля 2018 года маркетинговой (поощрительной) акции неправомерно использовало символику чемпионата мира по футболу.

К материалам проверки приобщены доказательства несанкционированного использования символики чемпионата мира по футболу, а именно снимки со страниц официального сайта ПАО «ТГК-14» в сети «Интернет».

В рамках рассмотрения обращения прокурора Железнодорожного района г. Улан-Удэ 28.05.2018 Бурятским УФАС России в адрес ПАО «ТГК-14» направлен запрос о необходимости представления документов, подтверждающих право ПАО «ТГК-14» на использование символики чемпионата мира по футболу. В соответствии с письмом ПАО «ТГК-14» исх. № 1458 от 01.06.2018 (вх. № 3466 от 01.06.2018) в лице филиала «Теплоэнергосбыт Бурятии» договоры и документы, подтверждающие правомерность использования ПАО «ТГК-14» символики чемпионата мира по футболу, отсутствуют.

04.06.2018 Бурятским УФАС России издан приказ № 46 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ПАО «ТГК-14» пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции в действиях ПАО «ТГК-14» выразились в незаконном использовании символики чемпионата мира по футболу 2018 при проведении поощрительной акции «Чемпионат мира с ТГК-14».

04.06.2018 вынесено определение о назначении дела № 05-11/9-2018 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению.

Заседание Комиссии по рассмотрению дела состоялось 14.06.2018, на котором оглашено заключение об обстоятельствах дела.

14.06.2018 рассмотрение дела было отложено на 20.06.2018, на котором оглашена резолютивная часть решения по делу.

Комиссия Бурятского УФАС России, рассмотрев в порядке главы № 9 Закона о защите конкуренции обстоятельства и материалы дела № 05-11/9-2018, установила следующее.

ПАО «ТГК-14» в лице своего филиала - «Теплоэнергосбыт Бурятии» на основании приказа № 34 от 03.04.2018 «О проведении поощрительной акции в мае 2018 года разместило на официальном сайте в сети «Интернет» по адресу: http://www.tgk-14.com информацию о проведении акции, приуроченной к предстоящему чемпионату мира по футболу. Как следует из письменных пояснений ПАО «ТГК-14» в лице филиала - «Теплоэнергосбыт Бурятии», акция продлилась до конца апреля 2018 года, при этом информация о проведении мероприятия была размещена на официальном сайте ПАО «ТГК-14» с изображением символики чемпионата мира по футболу 2018 года в период с 06.04.2018 по 10.05.2018.

На момент рассмотрения материалов прокуратуры Железнодорожного района г. Улан-Удэ информация о проведении поощрительной акции с использованием символики чемпионата мира по футболу с официального сайта удалена.

Из материалов дела № 05-11/9-2018 установлено, что приказ № 34 от 03.04.2018 «О проведении поощрительной акции

в мае 2018 года» подписан и.о. директора «Теплоэнергосбыт Бурятии» во исполнение приказа ПАО «ТГК-14» № 29 от 24.01.2018 «Об утверждении программы работы с дебиторской задолженностью на 2018 год». Акция проходила под названием «Чемпионат мира с ТГК-14».

На официальном сайте ПАО «ТГК-14» в сети «Интернет» 06.04.2018 опубликован пресс-релиз следующего содержания: *«Уже в июне в России пройдет самое крупное футбольное событие-Чемпионат мира. Посмотреть на футбольную феерию приедут миллионы любителей этого вида спорта со всего света. ПАО «ТГК-14» присоединяется к масштабному ожиданию величайшего события и информирует своих потребителей о старте акции, приуроченной к предстоящему Чемпионату мира по футболу в России. Участниками акции становятся потребители, оплатившие в апреле 2018 года всю имеющуюся задолженность и текущее начисление апреля. Футбольная команда победителей будет отобрана методом случайной выборки. Победители будут награждены фирменными футбольными мячами. Сроки акции с 01 по 30 апреля 2018 года. Количество призов ограничено. Вступай в ряды болельщиков вместе с «ТГК-14»! Более подробную информацию об условиях акции «Чемпионат мира по футболу с «ТГК-14» можно получить у специалистов «ТГК-14» по телефонам 8 (3022) 38-47-68 г. Чита, 8 (3012) 27-82-01 г. Улан-Удэ».*

На сайте был размещен плакат акции «Чемпионат мира по футболу с «ТГК-14», на котором изображен футбольный мяч с изображением товарного знака по свидетельству № 600424 от 28.12.2016.

Кроме того, наименование поощрительной акции «Чемпионат мира с ТГК-14» , сходно до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 1142845 от 20.02.2012 «Чемпионат мира по футболу с FIFA».

FIFA является владельцем исключительного права на широкий перечень товарных знаков, зарегистрированных на территории Российской Федерации, в том числе:

-на товарный знак по свидетельству № 600424 от 28.12.2016 в отношении следующих классов МКТУ 1, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 14, 15, 16, 18, 20, 21, 24, 25, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 33, 34, 35, 36, 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43, 45.

-на товарный знак по свидетельству № 1142845 от 20.02.2012 «Чемпионат мира по футболу с FIFA» в отношении следующих классов МКТУ 1, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 14, 15, 16, 18, 20, 21, 24, 25, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 33, 34, 35, 36, 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43, 45.

В соответствии со статьей 1225 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) право на товарный знак, принадлежащее правообладателю, охраняется законом.

В соответствии со статьей 1484 ГК РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака. 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: 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; при выполнении работ, оказании услуг; на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе; в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

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.

При рассмотрении настоящего дела установлено и не отрицается ПАО «ТГК-14», что FIFA и уполномоченные организации не заключали с ПАО «ТГК-14» договоров, дающих право использования принадлежащих ей товарных знаков и сходных с ними до степени смешения обозначений, и никаким иным образом не выражала своего согласия на использование принадлежащих ей средств индивидуализации.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 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.

Согласно статье 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 - Специальный закон) признаются недобросовестной конкуренцией и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации:

- 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;

- 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.

Данная норма является специальной по отношению к пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции. Следовательно, такие действия признаются недобросовестной конкуренцией и в том случае, если они не приводят и не могут привести к последствиям, упомянутым в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Согласно пп. б. п. 19 ст. 2 Специального закона, к символике чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года (далее- Символика спортивных соревнований) относятся, в том числе официальные наименования мероприятий и обозначения FIFA (в частности обозначение «Чемпионат мира») использующиеся со словом «футбол» или иным образом ассоциирующиеся с футболом как видом спорта и (или) с мероприятиями по организации и проведению в России чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года (далее - Спортивные мероприятия).

Объективную сторону нарушений, предусмотренных положениями Специального закона образуют действия, приводящие к формированию у покупателя искаженного представления об отношении товара либо его продавца к FIFA, при этом на восприятие такого покупателя влияет целый ряд факторов: как место, время проведения акций, оформление торгового места, размещение товара при реализации, слоганы и содержание рекламной компании и т.п.

Использование каким-либо хозяйствующим субъектом обозначения, сходного до степени смешения либо идентичного широко известному товарному знаку, связанному с популярным среди потребителей мероприятием или событием (в том числе, крупнейшими спортивными соревнованиями к которым относятся мероприятия FIFA) либо иных способов, создающих ассоциации о причастности нарушителя к деятельности и мероприятиям FIFA, может обеспечить получение необоснованного преимущества в предпринимательской деятельности за счет повышенного интереса потребителей к соответствующим мероприятиям и товарам (услугам), к ним относящимся.

FIFA не давала ни ПАО «ТГК-14», ни филиалу ПАО «ТГК-14» - «Теплоэнергосбыт Бурятии» разрешение на использование товарного знака по свидетельству № 600424 от 28.12.2016 и обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 1142845 от 20.02.2012, для использования, в том числе при проведении акции «Чемпионат мира по футболу с «ТГК-14».

Незаконное использование обозначения, тождественного с товарным знаком № 600424 28.12.2016 и обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком № 1142845 в рамках акции «Чемпионат мира по футболу с «ТГК-14», позволило ПАО «ТГК-14» получить преимущество при осуществлении коммерческой деятельности. Так согласно Правилам проведения акции, целью проведения поощрительной акции «Чемпионат мира по футболу с «ТГК-14» является снижение дебиторской задолженности в 2018 году, погашение задолженности, в т.ч. уплата пеней, госпошлины.

Обязательным условием участия в акции является оплата текущих начислений за апрель 2018 года, задолженности на 01.04.2018, пеней, госпошлины.

Использование обозначения, тождественного с товарным знаком по свидетельству № 600424 от 28.12.2016 и обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком № 1142845 при проведении поощрительной акции «Чемпионат мира по футболу с ТГК-14», законным правообладателем которого является FIFA, в отсутствие заключенных договоров на санкционированное их использование создает представление об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом «Россия-2018» проводимой ПАО «ТГК-14» поощрительной акции, указывает на ее связь с FIFA или мероприятиями и стимулирует потребителей принять участие в акции.

Таким образом, использование обозначения, тождественного с товарным знаком по свидетельству № 600424 от 28.12.2016 и обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком № 1142845 при проведении поощрительной акции «Чемпионат мира по футболу с ТГК-14» направлено на получение ПАО «ТГК-14» преимуществ в виде снижения дебиторской задолженности и стимулирования потребителей в целях своевременной оплаты за потребленные коммунальные ресурсы.

Действия ПАО «ТГК-14» предоставляют необоснованные преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности в первую очередь перед хозяйствующими субъектами - иными ресурсоснабжающими организациями, которые во исполнение нормативных требований воздерживаются от несанкционированного использования подобных обозначений и иных ассоциаций в отсутствие на то правовых оснований. Действия ПАО «ТГК-14» вводят потребителей коммунальных услуг в заблуждение, создавая впечатление о причастности организатора акции к соответствующим мероприятиям.

Согласно пункту 1 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 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.

ПАО «ТГК-14» не являются партнерами, помощниками, лицензиатами, официальными поставщиками товаров, работ, услуг FIFA, что ПАО «ТГК-14» не оспаривается.

Комиссией Бурятского УФАС России в действиях ответчика установлено нарушение пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, пунктов 2 и 6 части 1 статьи 20 Специального закона.

Комиссия Бурятского УФАС России от 20.06.2018 по делу № 05-11/9-2018 приняла следующее решение:

Признать ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14» нарушившим пункт 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, пункты 2 и 6 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» в части:

-незаконного использования на футбольном мяче обозначения, тождественного товарному знаку по свидетельству № 600424 от 28.12.2016 при проведении акции «Чемпионат мира по футболу с ТГК-14» и ассоциирующейся с мероприятиями по организации и проведению в России чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года;

-незаконного использования обозначения «Чемпионат мира по футболу...», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 1142845 от 20.02.2012 «Чемпионат мира по футболу FIFA» и ассоциирующейся с мероприятиями по организации и проведению в России чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года.

В соответствии с частью 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 об административных правонарушениях.

В соответствии со статьёй 37 Закона 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. Так, за нарушение пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции предусмотрена административная ответственность согласно части 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

Решение по делу № 05-11/9-2018 направлено уполномоченному должностному лицу Бурятского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дел об административном правонарушении в соответствии с частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

Частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ установлена административная ответственность за недобросовестную конкуренцию, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 КоАП РФ и частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

10.07.2018 в отношение ПАО «ТГК-14» составлен протокол об административном правонарушении.

Рассмотрение дела об административном правонарушении состоялось 23.07.2018, на котором установлено, что событие административного правонарушения имело место, состав административного правонарушения образуют:

Объект правонарушения - охраняемые правом общественные отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности и при ее осуществлении, связанные с запретом на недобросовестную конкуренцию;

Объективная сторона правонарушения выражена:

в незаконном использовании на футбольном мяче обозначения, тождественного товарному знаку по свидетельству № 600424 от 28.12.2016 при проведении акции «Чемпионат мира по футболу с ТГК-14» и ассоциирующейся с мероприятиями по организации и проведению в России чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года;

-незаконном использовании обозначения «Чемпионат мира по футболу...», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 1142845 от 20.02.2012 «Чемпионат мира по футболу FIFA» и ассоциирующейся с мероприятиями по организации и проведению в России чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года.

Местом совершения административного правонарушения является Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Трактовая, 26.

Время совершения административного правонарушения - в период с 03.04.2018 (с момента издания приказа о

проведении поощрительной акции) по 10.05.2018 (до момента распространения на сайте ПАО «ТГК-14» информации о проведении акции с изображением символики чемпионата мира по футболу 2018 года).

Субъектом правонарушения является ПАО «ТГК-14».

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме прямого умысла, направленного на нарушение антимонопольного законодательства и наступление в результате этого нарушения вредных последствий.

Таким образом, материалами дела подтверждается вина юридического лица ПАО «ТГК-14» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

При рассмотрении административного дела оснований для освобождения юридического лица ПАО «ТГК-14» от административной ответственности не установлено.

При определении размера административного штрафа обстоятельств, отягчающих ответственность и обстоятельств, смягчающих ответственность, не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 4.1, статей 14.33, статьями 23.48, 29.9, 29.10, 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**ПОСТАНОВИЛА:**

1. Признать публичное акционерное общество «Территориальное генерирующая компания № 14» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на публичное акционерное общество «Территориальное генерирующая компания № 14» административный штраф в размере 100 000 рублей (сто тысяч рублей).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Штраф должен быть перечислен в доход федерального бюджета по реквизитам:

Получатель: ИНН 0323057082 КПП 032601001

УФК МФ РФ по Республике Бурятия

(Бурятское УФАС России

л/с 03021082740)

Банк получателя: р/с 40105810500000010001 отделение

– НБ Республики Бурятия г.Улан-Удэ

БИК 048142001

ОКТМО 81701000

КБК 16111602010016000140

Назначение платежа: штраф за нарушение антимонопольного законодательства.

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

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение одного года со дня вступления в законную силу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, в вышестоящий орган либо в Арбитражный суд Республики Бурятия в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.