

РЕШЕНИЕ

по делу № 07-ФАС22-НК/06-18

Решение вынесено 18 июля 2018г. г.Барнаул

В полном объеме решение изготовлено 23 июля 2018г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

К <...> – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

Б<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

К<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

Л<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело №07-ФАС22-НК/06-18 по признакам нарушения ООО «АЛТАЙ ПЭЛАС» статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

с участием представителя:

ответчика – ООО «Алтай Пэлас» (Алтайский край, Алтайский район, Айский с/с, район горы Каим, ИНН 2204080311) Т<...> по доверенности № 42 от 17.07.2018г.,

в отсутствие представителей:

заявителя (извещен надлежащим образом),

заинтересованного лица – представитель правообладателя ООО «Агентство интеллектуальной собственности» (г.Москва, Павелецкая набережная, 2, оф. 41, ИНН 7728900602), извещено надлежащим образом, заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя,

УСТАНОВИЛА:

в заседание Комиссии представители заявителя и заинтересованного лица, не явились, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещены надлежащим образом, что в силу статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не является препятствием для рассмотрения дела в данном заседании в отсутствие указанных лиц.

22 июня 2018 года в УФАС по Алтайскому краю с заявлением о незаконном использовании на сайте <https://altaipalace.ru/> символики Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года обратился житель города Барнаула Алтайского края. В соответствии со статьей 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения обращения антимонопольным органом в отношении ООО «Алтай Пэлас» возбуждено дело по признакам нарушения статьи 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции», устанавливающей запрет на недобросовестную конкуренцию.

Из материалов и обстоятельств дела следует, что на главной странице сайта <https://altaipalace.ru/> размещена информация «Altai Palace Фан-зона Чемпионата Мира... Вход свободный Бронирование столиков 9(800)444-15-13 Смотрите трансляции вместе с нами!» с изображением официального символа Чемпионата мира по футболу 2018 волка «Забиваки»:

Отношения, возникающие в связи с подготовкой и проведением в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года и Кубка конфедераций FIFA 2017 года, регулируются Федеральным законом 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 – Федеральный закон № 108-ФЗ).

Согласно статье 2 настоящего Федерального закона, символикой чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года признаются:

- а) флаг FIFA, логотип, гимн, девиз FIFA;
- б) официальные наименования мероприятий и обозначения FIFA - "FIFA", "FIFA 2017", "FIFA 2018", "Россия 2017", "Россия 2018", а также "Кубок мира", "Чемпионат мира", "CoupeduMonde", "Mundial", "CopadoMundo", "CopadelMundo", "WM" или "Weltmeisterschaft", "Кубок Конфедераций", "ConfedCup", "CoupedesConfederations", "Copa Confederaciones", "Copa das Confederacoes", "Konfederationen-Pokal", образованные на их основе слова и словосочетания и сходные с ними обозначения, использующиеся со словом "футбол" или иным образом ассоциирующиеся с футболом как видом спорта и (или) с мероприятиями;
- в) зарегистрированные в качестве товарных знаков логотипы и эмблемы мероприятий с использованием словосочетаний "Футбол ради надежды" и "Зеленый гол" или без использования таких словосочетаний, иные охраняемые на территории Российской Федерации товарные знаки FIFA;
- г) талисманы спортивных соревнований, эмблемы, плакаты, опознавательная символика, наименования мероприятий, предметы дизайна и девизы мероприятий, кубки и медали участников спортивных соревнований, которые разработаны FIFA для официального использования на мероприятиях и в отношении которых FIFA обладает исключительными правами;
- д) произведения изобразительного искусства, музыкальные, литературные и иные произведения, объекты смежных прав, содержащие указанные в настоящем пункте обозначения и объекты и предназначенные для индивидуализации мероприятий;
- е) иные обозначения и объекты, которые разработаны FIFA для официального использования на мероприятиях и в отношении которых FIFA обладает исключительными правами.

В соответствии со статьей 1225 Гражданского кодекса РФ право на товарный знак, принадлежащее правообладателю, охраняется законом.

В силу статьи 1484 Гражданского кодекса РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе 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) при выполнении работ, оказании услуг;
- 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 5) 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.

На сайте <https://altaipalace.ru/> использовано изображение официального символа (талисмана) Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года в России – волка «Забиваки», которое является зарегистрированным товарным знаком по свидетельству № 604446 от 03.02.2017г., правообладателем которого является FIFA (Федерасьон Интернасьональ де Футбол Ассосиасьон).

Кроме того, анонс предстоящих матчей Россия-Египет, Россия-Уругвай, трансляцию которых можно посмотреть в Алтай Пэлас, являющееся, исходя из содержания информации, фан-зоной Чемпионата мира, и ее написание, выполнено специально созданным для мероприятия официальным шрифтом «DUSHA», который охраняется свидетельством на товарный знак № 550355 от 12.08.2015г., правообладателем которого является FIFA.

Исходя из содержания информации, размещенной на сайте <https://altaipalace.ru/>, сайт создан с целью привлечения внимания к услугам казино «Алтай Пэлас» и продвижения их на рынке. Размещенная на главной странице сайта информация о предстоящих футбольных матчах, являющихся по своей сути зрелищным мероприятием, направлена на привлечение внимания к казино «Алтай Пэлас», способствует продвижению его на рынке, в том числе через призму создания у потребителей представления о коммерческой причастности Общества к FIFA и мероприятиям им проводимым.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 26.06.2018г., основным видом деятельности ООО «Алтай Пэлас» является деятельность казино (код ОКВЭД – 92.11), одним из дополнительных – деятельность зрелищно-развлекательная прочая, не включенная в другие группировки (код ОКВЭД – 93.29.9).

В соответствии с материалами дела товарный знак (талисман волк «Забивака») по свидетельству № 604446 зарегистрирован, в том числе в отношении услуг 41 класса МКТУ (развлечения).

Согласно статье 17 Федерального закона № 108-ФЗ, FIFA принадлежат имущественные права, связанные с осуществлением мероприятий, включая права на использование символики спортивных соревнований, права на осуществление контроля за доступом к местам осуществления мероприятий, права на реализацию входных билетов на мероприятия или документов, дающих право на получение входных билетов на мероприятия, права определения коммерческих партнеров FIFA и контрагентов FIFA, права на размещение рекламы, продажу и иное распространение товаров, выполнение работ, оказание услуг в местах осуществления мероприятий, права на определение производителей спортивной экипировки, спортивного оборудования и инвентаря, используемых при осуществлении мероприятий, права на освещение мероприятий посредством трансляции изображения и (или) звука любыми способами и (или) с помощью любых технологий, права демонстрировать мероприятия в общественных местах с использованием аудио-, видеозаписи и (или) фотосъемки мероприятий.

FIFA вправе использовать имущественные права, указанные в части 1 настоящей статьи, 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 статьей 19 настоящего Федерального закона. На сайте представителя правообладателя ООО «Агентство интеллектуальной собственности» <http://ais-agency.ru/> приведен полный список зарегистрированных

товарных знаков FIFA имеется руководство по использованию официальной символики FIFA, а также списки партнеров/спонсоров, лицензиатов/сублицензиатов, в которых ООО «Алтай Пэлэс» не значится. Кроме того, представителем FIFA на территории Российской Федерации – ООО «Агентство по интеллектуальной собственности» обращено внимание Комиссии антимонопольного органа на то, что FIFA не заключала с ООО «Алтай Пэлэс» договоров, дающих право ассоциировать себя с Чемпионатом мира по футболу 2018 года, в том числе посредством использования товарных знаков FIFA и Символики спортивных соревнований.

Порядок использования Символики спортивных соревнований установлен статьей 19 Федерального закона № 108-ФЗ.

Так, использование Символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, включая обозначения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг (в том числе без ограничений в фирменных наименованиях, коммерческих обозначениях, товарных знаках, знаках обслуживания, в составе доменных имен и иным способом), если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к FIFA или мероприятиям, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом "Россия-2018" товаров, работ, услуг и (или) указывает каким-либо образом на связь указанных лиц и (или) товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями, допускается только при условии заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA, подлежащего в установленных федеральным законом случаях государственной регистрации.

Использование символики Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года с нарушением требований статьи 19 Федерального закона № 108-ФЗ признается незаконным и влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно статье 20 Федерального закона № 108-ФЗ, признаются недобросовестной конкуренцией и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе:

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;

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, организатора, агента, лицензиата, официального поставщика товаров, работ, услуг либо в любом ином качестве.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального 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.

Объективную сторону нарушений, предусмотренных положениями Федерального

закона № 108-ФЗ, образуют действия, приводящие к формированию у покупателя искаженного представления об отношении товара (услуги) либо его продавца к FIFA.

Использование ООО «Алтай Пэлас» на сайте изображения талисмана Чемпионата мира по футболу (волк «Забивака»), схожего до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком по свидетельству №604446 от 03.02.2017г., а также использование в написании информации о предстоящих матчах букв, выполненных шрифтом, являющимся официальным шрифтом Чемпионата мира «DUSHA», который охраняется свидетельством на товарный знак № 550355, вводит потребителей услуг Общества относительно коммерческой причастности ООО «Алтай Пэлас» к деятельности и проводимым FIFA мероприятиям, в частности Чемпионату мира по футболу 2018 года, и может обеспечить необоснованные преимущества в предпринимательской деятельности за счет повышенного интереса потребителей к проводимому Чемпионату перед хозяйствующими субъектами того же рынка, которые во исполнение нормативных требований воздерживаются от использования подобных обозначений и иных ассоциаций без правовых оснований. Данные обстоятельства, в свою очередь, могут повлечь перераспределение потребительского спроса к услугам ООО «Алтай Пэлас», что не сможет не сказаться на доходах хозяйствующих субъектов – конкурентов. Таким образом, действия ООО «Алтай Пэлас» указывают на недобросовестную конкуренцию, запрет которой установлен статьей 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции», устанавливающей, что иные формы недобросовестной конкуренции наряду с предусмотренными статьями 14.1 — 14.7 настоящего Федерального закона не допускаются.

Присутствующий на заседании Комиссии представитель ООО «Алтай Пэлас» не отрицал факт размещения на официальном сайте казино информации о трансляции предстоящих матчей в рамках Чемпионата мира по футболу 2018 года, выполненной шрифтом, схожим до степени смешения со шрифтом «DUSHA», являющимся официальным и охраняемым свидетельством на товарный знак №550355, а также использование изображения официального талисмана – «Волк Забивака», указал, что данная информация была размещена на сайте начальником отдела продаж и маркетинга Е.И. Гайдук; нарушение антимонопольного законодательства не признал по причине отсутствия ближайших конкурентов (6 игорных зон: Азов-Сити, Приморье, Янтарная, Сибирская Монета, Сочи и Крым). Кроме того, ООО «Алтай Пэлас» указало, что для осуществления трансляций футбольных матчей Обществом официально заключен договор № 5015108087 от 28.05.2018г. об оказании услуг системы спутникового телевидения «НТВ-ПЛЮС» с правом публичного показа и закуплено соответствующее для трансляций оборудование.

В соответствии с частью 1 статьи 37 Федерального 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, 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.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать актом недобросовестной конкуренции действия ООО «АЛТАЙ ПЭЛАС» (Алтайский край, Алтайский район, Айский с/с, район горы Каим, ИНН 2204080311), выразившиеся в использовании на сайте изображения талисмана Чемпионата мира по футболу (волк «Забивака»), схожего до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком по свидетельству №604446 от 03.02.2017г., а также использование в написании информации о предстоящих матчах букв, выполненных шрифтом, являющимся официальным шрифтом Чемпионата мира «DUSHA», который охраняется свидетельством на товарный знак № 550355, правообладателем которых является FIFA, что нарушает требования статьи 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Предписание о прекращении нарушения статьи 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции» ООО «АЛТАЙ ПЭЛАС» не выдавать в связи с нецелесообразностью, по причине окончания Чемпионата мира по футболу 2018 года.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии К<...>

Члены Комиссии Б<...>

К<...>

Л<...>