

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № АМЗ-11/2018

05 июня 2018 года

г. Калининград

Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению дела № АМЗ-11/2018 о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя комиссии В.А. Грибко – руководителя Калининградского УФАС России, членов комиссии: Л.Н. Зуевой – заместителя начальника отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России, А.А. Кадынина – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России, рассмотрев дело № АМЗ-11/2018 по признакам нарушения ООО «СТОМАТОЛОГИЧЕСКАЯ ПРАКТИКА ДОКТОРА ЛЕБЕДЕВА» (ИНН 3906135549, ОГРН 1053902841321, адрес: Московский проспект, д. 97, г. Калининград, 236006) и ООО «ЛЕБЕДЕВ КЛИНИК» (ИНН 3906969921, ОГРН 1153926027738, адрес: ул. Литовский Вал, д. 87а, г. Калининград, Калининградская область, 236006) (далее – Ответчики) статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с Определением о назначении дела о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 31.05.2018 № АМЗ-11/2018, действуя от имени и по поручению нашего Доверителя, Международной федерации футбольных ассоциаций (далее также - Правообладатель, FIFA), считаем необходимым сообщить следующее.

FIFA владеет комплексом имущественных прав, связанных с осуществлением мероприятий по подготовке и проведению в Российской Федерации Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года (далее – Чемпионат, ЧМ). Полный перечень имущественных прав FIFA, связанных с проведением Чемпионата, приведен в ст. 17 Федерального закона от 07.06.2013 № 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 - Специальный закон).

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 **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. **коммерческую ассоциацию с FIFA или мероприятиями - являются незаконными**.

Согласно пп. б) п. 19 ст.2 Федерального закона от 07 июня 2013 г. № 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) обозначение «Чемпионат мира по футболу» относится к символике Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года (далее - Символика спортивных соревнований).

Порядок использования Символики спортивных соревнований установлен ст. 19 Специального закона. Так, **использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 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.**

Использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года с нарушением требований указанной статьи признается незаконным и влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно ч. 1 ст. 20 Специального закона **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, организатора, агента, лицензиата, официального поставщика товаров, работ, услуг либо в любом ином качестве.

FIFA не заключала с ООО «Стоматологическая практика доктора Лебедева» и (или) ООО «Лебедев Клиник» (далее - Общества) договоров, дающих право ассоциировать себя с Чемпионатом мира по футболу FIFA 2018 года, в том числе посредством использования Символики спортивных соревнований, а также создания впечатления о причастности предприятия «L-Clinic» к FIFA и (или) мероприятиям FIFA в качестве официального спонсора, партнера, лицензиата и пр., в том числе посредством размещения соответствующей информации на рекламных плакатах и баннерах.

В силу пп. 2, 3 ч. 1 ст. 20 Специального закона, а также на основании ст. 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», действия ООО «Стоматологическая практика доктора Лебедева» и (или) ООО «Лебедев Клиник» являются недобросовестной конкуренцией и влекут ответственность, предусмотренную антимонопольным законодательством.

На основании вышеизложенного был издан приказ Калининградского УФАС России 31.06.2018 № 60 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства ООО «СТОМАТОЛОГИЧЕСКАЯ ПРАКТИКА ДОКТОРА ЛЕБЕДЕВА» (ОГРН 1053902841321, ИНН/КПП 3906135549/390601001, адрес 236006 г. Калининград, Московский проспект, д.97) и ООО «ЛЕБЕДЕВ КЛИНИК» (ОГРН 1153926027738, ИНН/КПП 3906969921/390601001, адрес 236006, Калининградская область, г. Калининград, ул. Литовский Вал, д. 87 а) по признакам, предусмотренным статьей 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Ответчики ООО «СТОМАТОЛОГИЧЕСКАЯ ПРАКТИКА ДОКТОРА ЛЕБЕДЕВА» и ООО «ЛЕБЕДЕВ КЛИНИК» представили следующие пояснения по существу дела.

В июне 2017 года, организовывая медицинскую службу для проведения ЧМ по футболу 2018 в Калининградской области, главный врач ЧМ 2018 по Калининградской области Кирюшин Денис Николаевич обратился в Министерство здравоохранения Калининградской области с просьбой дать кандидатуру стоматологической клиники, которая будет оказывать возможную стоматологическую помощь членам FIFA, футбольным командам и болельщикам, приезжающим из других стран. По рекомендации главного стоматолога области

Волкова Евгения Борисовича и Министерства здравоохранения Калининградской области была рекомендована ООО «Лебедев Клиник» (L-clinic).

После этого была проведена инспекция L-clinic на соответствие требованиям FIFA на оказание стоматологической помощи. Были улучшены некоторые позиции по оснащению клиники и по внешнему виду. В клинике должны были работать люди, владеющие иностранными языками. Главным врачом ЧМ 2018 по Калининградской области была дана высокая оценка стоматологической клиники, были даны указания об организации круглосуточной стоматологической помощи, клиника должна работать в «ждущем», полноценном режиме без отпусков сотрудников.

21 мая 2018 года после предварительного согласования эскиза был вывешен баннер на здание областного Управления статистики на Московском проспекте (место оформлено законно). Этот баннер был предназначен не для жителей Калининградской области, а для лиц, которые будут посещать футбольные мероприятия в период с 16 июня по 28 июня 2018 года. Это должен был быть информативный баннер для гостей, не коммерческого характера, а чтоб служить дорожной картой и быть путеводителем, для быстрого нахождения клиники.

На сегодняшний день никакой финансовой выгоды от того, что баннер висел в течение 10 дней, клиника не приобрела. Мы лишь следовали рекомендациям медицинского оргкомитета при подготовке к ЧМ-2018. Учитывая неоднозначность законности крепления баннера, по получению письменных определений он сразу же был снят.

В результате изучения материалов дела Комиссией установлено следующее.

Согласно п.1 ст. 19 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) 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.

В соответствии со статьёй 20 указанного Федерального закона признаются недобросовестной конкуренцией и влекут за собой наступление последствий,

предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, а именно:

- 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 смещения 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.

Указанные положения направлены, в том числе, на защиту прав маркетинговых партнеров мероприятий FIFA, а также на предотвращение получения недобросовестными хозяйствующими субъектами необоснованного дохода в связи с предполагаемым резким ростом потребительского интереса и спроса на товары, относящимися к тематике мероприятий FIFA.

При этом согласно пункту 1 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) под товаром

понимается - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; а согласно пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной конкуренцией признаются 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.

То есть для признания действий лица, в отношении которого подано заявление о нарушении антимонопольного законодательства необходимо и достаточно, чтобы указанные действия содержали все необходимые признаки недобросовестной конкуренции, а именно:

- совершались хозяйствующим субъектом - конкурентом;
- были направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;
- противоречили положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинили или способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту конкуренту, либо нанести ущерб его деловой репутации.

С учетом того обстоятельства, что непосредственно Международная Федерация футбольных ассоциаций (FIFA) предпринимательскую деятельность с использованием средств индивидуализации, правообладателем которых она является, не осуществляет и, таким образом, не может рассматриваться как хозяйствующий субъект - участник конкурентных отношений в смысле Закона «О защите конкуренции», Управление полагает необходимым при рассмотрении данного дела учитывать следующее.

Объективную сторону нарушений, предусмотренных положениями Закона № 108-ФЗ, 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 маркетинговых акций, оформление торгового места, размещение товара при реализации, слоганы и содержание рекламной кампании 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 продвижение иным способом хозяйствующего субъекта на рынке, создающих ассоциации о причастности нарушителя к деятельности и мероприятиям FIFA, может обеспечить получение им необоснованного преимущества в предпринимательской деятельности за счет повышенного интереса потребителей к соответствующим мероприятиям и товарам (услугам), к ним относящимся.

Действия таких лиц по созданию 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, предоставляют указанным хозяйствующим субъектам ничем не обоснованные преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности в первую очередь перед хозяйствующими субъектами — участниками того же рынка, которые во исполнение нормативных требований воздерживаются от совершения подобных действий без надлежащих правовых оснований. При этом действия нарушителя вводят потребителей в заблуждение, создавая впечатление о причастности услугодателя к соответствующим мероприятиям, что, в свою очередь, влечет перераспределение потребительского спроса к продукции нарушителя и не может не сказаться на доходах хозяйствующих субъектов - конкурентов.

В соответствии со статьей 14.8. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции.

Согласно пункту 10.6 «Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок) по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка;
- в) определение географических границ товарного рынка;
- г) определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Согласно пункту 11.3 Порядка в случае, если в соответствии с пунктами 1.3, 10.3–10.9 Порядка отдельные этапы анализа состояния конкуренции не проводились, по итогам анализа составляется краткое описание полученных результатов (краткий отчет (обзор)).

На основании вышеизложенного был проведен анализ состояния конкуренции, по итогам которого составлен краткий обзор полученных результатов, который включает в себя следующее:

а) исходя из периода проведения чемпионата мира по футболу FIFA-2018 временной интервал исследования определен как период с 01.01.2018 по 31.05.2018 включительно;

б) размещенная реклама «L-clinic Официальная стоматологическая клиника чемпионата мира по футболу» касалась оказания стоматологических услуг, то продуктовые границы товарного рынка определены как медицинская деятельность;

в) в силу географического положения Калининградской области, не имеющей общих границ с остальной территорией Российской Федерации географические границы товарного рынка определены как географические границы Калининградской области;

г) состав хозяйствующих субъектов определен как все предприниматели и хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность в соответствии с кодом 86.23 (ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС. Ред. 2) – «Стоматологическая практика», государственная регистрация которых осуществлена на территории Калининградской области и получившие лицензию на право осуществления «Медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») указанного вида деятельности». По данным Министерства здравоохранения Калининградской области общее количество выданных лицензий - 169.

С учетом вышеизложенного размещение на фасаде нежилого управленческого здания (территориальный орган Федеральной службы государственной статистики по Калининградской области) по адресу г. Калининград, Московский проспект, д. 97 баннера в виде настенного панно размером 11 м. х 5,8 м. площадью 63,8 кв. м на котором изображён зуб стилизованный под футболиста, бьющего по мячу и текст: «L-clinic Официальная стоматологическая клиника чемпионата мира по футболу тел. 984-009, www.lebedevclinic.ru», образует признаки нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции. Вследствие этого Комиссия считает доказанным факт нарушения ООО «СТОМАТОЛОГИЧЕСКАЯ ПРАКТИКА ДОКТОРА ЛЕБЕДЕВА» (ОГРН 1053902841321, ИНН/КПП 3906135549/390601001, адрес 236006 г. Калининград, Московский проспект, д.97) и ООО «ЛЕБЕДЕВ КЛИНИК» (ОГРН 1153926027738, ИНН/КПП 3906969921/390601001, адрес 236006, Калининградская область, г. Калининград, ул. Литовский Вал, д. 87 а) статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии



В.А.Грибко

Члены Комиссии:



Л.Н. Зуева

А.А. Кадынин