

ИГ/34043/18 от 16.07.2018

ООО «АИС»

Павелецкая наб., д. 2, стр. 2,
Бизнес центр «LOFT VILLE», оф. 41,
г. Москва, 115114

<...>

ООО «4 ПАПАС»

Маломосковская ул., д. 21, корп. 1,
г. Москва, 129164

Кравченко ул., д. 8, стр. 6,
г. Москва, 119331

<...>

ООО «Пи Джей Евразия»

Ярославская ул., д. 17, комн. 2,
г. Москва, 129366

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-14-1114/77-18

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «11» июля 2018 года.
В полном объеме решение изготовлено «16» июля 2018 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дела № 1-14-1114/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия Московского УФАС России, Комиссия) в составе:

председателя Комиссии: <...>,

членов Комиссии: <...>, <...>, <...>,

рассмотрев дело № 1-14-1114/77-18 по признакам нарушения ООО «4 ПАПАС» (ОГРН 1037736007627, ИНН 7736231666) статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), пункта 2 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 о Чемпионате мира по футболу),

в присутствии представителей: ООО «Пи Джей Евразия» в лице <...> (по доверенности <...>, ООО «4 ПАПАС» в лице <...><...>,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 1-14-1114/77-18 возбуждено относительно наличия в действиях ООО «4 ПАПАС» признаков нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции, пункта 2 части 1 статьи 20 Закона о Чемпионате мира по футболу, выразившегося в осуществлении маркетинга (в том числе деятельности по реализации товаров) при организации деятельности ресторанов и услуг по доставке продуктов питания, вводящего в заблуждение и призванного сформировать у потребителя представление о FIFA и мероприятии (чемпионат мира по футболу FIFA 2018 года) посредством использования символики спортивных соревнований и иным образом, без разрешения FIFA.

ООО «4 ПАПАС» заявлено ходатайство о привлечении в качестве заинтересованного лица ООО «Сэйплэй».

Данное ходатайство отклонено Комиссией в связи со следующим.

Между ООО «Сэйплэй» и ООО «4 ПАПАС» заключен лицензионный договор № 116 от 01.11.2014 (далее — Договор), согласно которому ООО «Сэйплэй» обязуется предоставить ООО «4 ПАПАС» право использования ПО (в соответствии с используемыми терминами указанного Договора, ПО — это программное обеспечение (включая часть программ, процедур, правил), расположенное на сайте sailplay.ru, обладателем исключительного права на которое является ООО «Сэйплэй», и с использованием осуществляется хранение и обработка контактов пользователей в CRM-системе, начисление и списание баллов пользователям, выдача пользователям электронных сообщений (email, смс) и иное в соответствии с Договором), с сохранением за ООО «Сэйплэй» права выдачи лицензий на те же способы использования ПО другим лицам на лицензионной территории, оказать ООО «4 ПАПАС» услугу Аккаунт менеджер на условиях указанных в Договоре и приложениях к нему, а ООО «4 ПАПАС» обязуется оплатить ООО «Сэйплэй» вознаграждение за право использования ПО и оказанные услуги Аккаунт менеджера.

Согласно пункту 1.2 Договора, ООО «Сэйплэй» обязуется предоставить ООО «4 ПАПАС» возможность реализации права использования ПО посредством личного кабинета, принадлежащего ООО «Сэйплэй».

В соответствии с пунктом 1.3 Договора, используя личный кабинет, ООО «4 ПАПАС» может самостоятельно настраивать правила для начисления и списания баллов пользователям и устанавливает время и формат рассылок

электронных сообщений.

Согласно пункту 2.8 Договора, ООО «4 ПАПАС» обязуется не делать рассылки сообщений, которые не соответствуют действующему законодательству Российской Федерации.

Кроме того, в пункте 4.5 Договора указывается, что за точность, полноту и качество публикуемой в рассылках информации отвечает ООО «4 ПАПАС».

Условия Договора предполагают самостоятельное использование ООО «4 ПАПАС» программного обеспечения и осуществление рассылки электронных сообщений по собственной базе адресов, создаваемой ООО «4 ПАПАС».

Таким образом, ООО «Сэйплэй» предоставляет техническую возможность ООО «4 ПАПАС» в использовании программного обеспечения для формирования базы данных и распространения рекламной информации на электронные адреса клиентов.

Комиссией Московского УФАС России установлено, что именно ООО «4 ПАПАС» осуществило распространение рассматриваемой рекламы.

Таким образом, учитывая все обстоятельства дела № 1-14-1114/77-18, Комиссия не находит данное ходатайство подлежащим удовлетворению.

По результатам рассмотрения дела № 1-14-1114/77-18, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

Установлено и подтверждается ООО «4 ПАПАС», что 11.06.2018 с электронного адреса pizza@papajohns.ru неопределенному кругу лиц была направлена реклама по сетям электросвязи следующего содержания:

1. «Смотри Чемпионат мира 2018 вместе с Папа Джонс и выигрывай годовой запас пиццы!»;

изображение стадиона с болельщиками;

слова «Главный приз-годовой запас пиццы» и изображение пиццы;

слова «Делай ставки, копи «мячи» забирай призы», «Как копить?»

1. Получай 300 «мячей» за каждые 700 рублей в чеке; 2. Делай ставки и удваивай «мячи» в случае победы! 3. Накопи больше всех «мячей» и выиграй Годовой запас пиццы!», поступившая 11.06.2018 в 12:08.

Более того, установлены следующие факты распространения рекламы:

письма, распространяемые неопределенному кругу лиц с электронного адреса pizza@papajohns.ru:

2. «Не забудь сделать ставку! Сегодня в 18:00 матч Россия — Саудовская Аравия»;

изображение стадиона с болельщиками;

слова «Главный приз-годовой запас пиццы»;

слова «Не забудь сделать ставку! 14.06.2018 сегодня играют Россия-18:00-Саудовская Аравия; сделать ставку», поступившее 14.06.2018 в 13:15;

3. «Не забудь сделать ставку! Сегодня 3 матча!»;

изображение стадиона с болельщиками;

слова «Главный приз-годовой запас пиццы»;

слова «Не забудь сделать ставку! 15.06.2018 сегодня играют

Египет-15:00-Уругвай; Марокко-18:00-Иран; Португалия-21:00-Испания; сделать ставку», поступившее 15.06.2018 в 14:11;

4. «Не забудь сделать ставку! Сегодня 4 матча!»;

изображение стадиона с болельщиками;

слова «Главный приз-годовой запас пиццы»;

слова «Не забудь сделать ставку! 16.06.2018 сегодня играют Франция-13:00-Австралия; Аргентина-16:00-Исландия; Перу-19:00-Дания; Хорватия-22:00-Нигерия; сделать ставку», поступившее 16.06.2018 в 11:09;

5. «Сделай ставку на сегодняшние матчи и выиграй пиццу от Папа Джонс!»;

изображение стадиона с болельщиками;

слова «Главный приз-годовой запас пиццы»;

слова «Не забудь сделать ставку! 17.06.2018 сегодня играют Коста-Рика-15:00-Сербия; Германия-18:00-Мексика; Бразилия-21:00-Швейцария; сделать ставку», поступившее 17.06.2018 в 12:08;

6. «Не забудь сделать ставку и выиграть «мячи»! Сегодня 3 матча!»;

изображение стадиона с болельщиками;

слова «Главный приз-годовой запас пиццы»;

слова «Не забудь сделать ставку! 18.06.2018 сегодня играют Швеция-15:00-Южная Корея; Бельгия-18:00-Панама; Тунис-21:00-Англия; сделать ставку», поступившее 18.06.2018 в 12:06;

7. «Сегодня играет Россия; Сделай свою ставку сейчас!»;

изображение стадиона с болельщиками;

слова «Главный приз-годовой запас пиццы»;

слова «Не забудь сделать ставку! 19.06.2018 сегодня играют Колумбия-15:00-Япония; Польша-18:00-Сенегал; Россия-21:00-Египет; сделать ставку», поступившее 19.06.2018 в 13:16;

8. «Не забудь сделать ставку на сегодняшние матчи!»;

изображение стадиона с болельщиками;

слова «Главный приз-годовой запас пиццы»;

слова «Не забудь сделать ставку! 20.06.2018 сегодня играют Португалия-15:00-Марокко; Уругвай-18:00-Саудовская Аравия; Иран-21:00-Испания; сделать ставку», поступившее 20.06.2018 в 13:33;

9. «Сделай ставку на матч и выиграй пиццу от Папа Джонс!»;

изображение стадиона с болельщиками;

слова «Главный приз-годовой запас пиццы»;

слова «Не забудь сделать ставку! 21.06.2018 сегодня играют Дания-15:00-Австралия; Франция-18:00-Перу; Аргентина-21:00-Хорватия; сделать ставку», поступившее 21.06.2018 в 13:33;

10. «Получи 1 000 000 рублей и годовой заказ пиццы от Папа Джонс!»;

изображение футболистов на фоне стадиона;

слова «Участуй в розыгрыше призового фонда 1 500 000 рублей»;

слова «Сделай ставку. Мы увеличиваем выигрыш! 3 победителя, набравшие наибольшее количество «мячей» разделят между собой Призовой Фонд!»; поступившее 22.06.2018 в 15:50.

Также выявлены факты распространения рекламы в официальной группе «Папа Джонс» в социальной сети «В Контакте»:

11. сообщение «Сегодня в 21:00 в Санкт-Петербурге Россия играет с Египтом! Кого пророчишь в победители? Делай прогноз на нашем сайте, участвуй в конкурсе и получи шанс выиграть крутой приз: <https://vk.cc/8bYtv4>», опубликованное 19.06.2018 в 13:25;

12. сообщение «Лови мячи — ешь пиццу из печи! С 11 июня по 15 июля регистрируйся на сайте: <https://football.papajohns.ru>, делай футбольные прогнозы и заказы пиццы от «Папы». Собирай виртуальные мячи: 1. за верный прогноз победителя — 200 мячей. 2. за верный прогноз счета — 400 мячей. 3. За каждый заказ от 700 рублей — 300 мячей. Выиграй годовой запас пиццы и славу главного футбольного эксперта!», опубликованное 11.06.2018 в 11:00;

13. сообщение «Папа» меняет условия игры! Получи МИЛЛИОН РУБЛЕЙ за любовь к футболу! Заказывай любимую пиццу и оставляй свои футбольные пророчества на <https://vk.cc/8aTP1f>. Копи виртуальные мячи и претендуй на один из трёх денежных призов: 3 место – 200 000 рублей ; 2 место – 300 000 рублей; 1 место – 1 000 000 рублей. Для участия в розыгрыше не забывайте сохранять чеки!», опубликованное 22.06.2018 в 13:14.

В социальной сети «В Контакте» 22.06.2018 распространялся интернет-баннер с пометкой «реклама»:

14. сообщение «Любишь пиццу? Угадай исход матча и выиграй 52 пиццы от Папа Джонс! При заказе используй промокод ПРОМО1», сопровождающийся видеороликом футбольной тематики и продукции «Папа Джонс» (футбольное поле с мячом, игральные фишки с изображением футбольных мячей, коробки пиццы и т. п.), в нижней части баннера после видеоролика указана ссылка football.papajohns.ru, при переходе на которую пользователь попадал на официальный сайт данной маркетинговой акции.

В сети Интернет 22.06.2018 по адресу football.papajohns.ru содержалась следующая информация:

15. «Главный приз — годовой запас пиццы*; регистрация кода; 1. ПОКУПАЙ пиццу ПАПА ДЖОНС В РЕСТОРАНЕ и ОНЛАЙН; 2. ПОЛУЧАЙ 300 мячей за каждые 700р в чеке; 3. КОПИ мячи, делай ставки, выигрывай призы; СДЕЛАЙ СТАВКУ ПРЯМО СЕЙЧАС. ПРИЗОВОЙ ФОНД 1 500 000 РУБЛЕЙ»; далее описывается процедура накопления «мячей»; ниже указано расписание матчей чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года; «топ 100 участников»; «вопросы и ответы».

В социальной сети «Инстаграм» 21.06.2018 размещался интернет-баннер с пометкой «реклама»:

16. сообщение «Делай ставки на ЧМ2018», далее содержался текст «Любишь пиццу? Делай ставки на ЧМ2018 и выигрывай годовой запас пиццы от Папа Джонс! При заказе используй промокод ПРОМО5», сопровождающийся изображением пиццы и болельщиков на фоне футбольного стадиона.

17. Распространение аналогичной рекламы 25.06.2018 установлено и в

видеохостинге YouTube с текстом «Победитель x100; ставка 700 руб; счет x200», сопровождающимся изображением игральных фишек на футбольном поле (в форме интегрированной в сторонние видеоролики рекламы).

Вышеуказанные факты распространения маркетинговых акций по сетям электросвязи сторонами по делу не отрицаются.

В соответствии с документами и сведениями, представленными ООО «4 ПАПАС», а также АО «РСИЦ» (вх. № 30851-ЭП/18), администратором домена parajohns.ru является ООО «4 ПАПАС».

Положения статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» устанавливают, что сайтом в сети «Интернет» является совокупность программ для электронных вычислительных машин и иной информации, содержащейся в информационной системе, доступ к которой обеспечивается через сеть «Интернет» по доменным именам и (или) по сетевым адресам, позволяющим идентифицировать сайты в сети «Интернет». Доменным именем является обозначение символами, предназначенное для адресации сайтов в сети «Интернет» в целях обеспечения доступа к информации, размещенной в сети «Интернет». Владелец сайта в сети «Интернет» — это лицо, самостоятельно и по своему усмотрению определяющее порядок использования сайта в сети «Интернет», в том числе порядок размещения информации на таком сайте. Электронное сообщение — это информация, переданная или полученная пользователем информационно-телекоммуникационной сети.

Таким образом, лицом, ответственным за распространение вышеизложенной информации с использованием сайта в сети Интернет по адресу parajohns.ru является ООО «4 ПАПАС».

Между тем, на официальном сайте рассматриваемой маркетинговой акции football.parajohns.ru указано, что организатором акции является ООО «Пи Джей Евразия».

Согласно представленным доводам на заседании Комиссии, а также дополнительно представленными документами и сведениями ООО «Пи Джей Евразия», Комиссией было установлено, что в действиях ООО «Пи Джей Евразия» признаки нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

В свою очередь ООО «4 ПАПАС» (место нахождения: 129164, г. Москва, ул. Маломосковская, 21, корп. 1) включено в Единый государственный реестр юридических лиц 19.03.2003 за основным государственным регистрационным номером (ОГРН 1037736007627, ИНН 7736231666).

Основным видом деятельности ООО «4 ПАПАС» является деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания (код ОКВЭД 56.10), у Общества имеются лицензии на розничную продажу алкогольной продукции.

ООО «Пи Джей Евразия» (место нахождения: Ярославская ул., д. 17, комн. 2, г. Москва, 129366) включено в Единый государственный реестр юридических лиц 12.11.2007 за основным государственным регистрационным

номером (ОГРН 1077762317588, ИНН 7736567560).

Основным видом деятельности ООО «Пи Джей Евразия» является деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания (код ОКВЭД 56.10), у Общества имеются лицензии на розничную продажу алкогольной продукции.

Согласно пункту 16.2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.02.2011 № 11 «О некоторых вопросах применения Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» недобросовестной конкуренцией признаются продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались олимпийская и (или) паралимпийская символика, а также введение в заблуждение, в том числе создание ложного представления о причастности производителя товара, рекламодателя к Олимпийским и (или) Паралимпийским играм, в том числе в качестве спонсора (*в силу части 1 статьи 8 Федерального закона «Об организации и о проведении XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи, развитии города Сочи как горноклиматического курорта и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»*).

Данная норма является специальной по отношению к пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции. С учетом этого 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.

В соответствии с письмом ФАС России от 05.05.2017 № АК/30702-ПР/17 «Об особенностях рассмотрения дел по фактам нарушения имущественных прав FIFA, связанных с осуществлением мероприятий по подготовке и проведению в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года и Кубка конфедераций FIFA 2017 года» указанный пункт пленума подлежит применению к предупреждениям и делам о нарушении антимонопольного законодательства по аналогии.

С учетом того, что обозначения относящиеся к символике мероприятий FIFA, как и олимпийская символика ранее, размещены в открытом доступе (перечислены в нормативных актах и размещены на официальных сайтах, имеющих отношение к организации и проведению мероприятий FIFA), в предмет доказывания по делу входит в первую очередь факт использования ответчиком охраняемых обозначений или ассоциативных связей с мероприятиями FIFA в отсутствие у него партнерских, спонсорских или лицензионных соглашений, включающих право использования символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, с Международной федерацией футбольных ассоциаций (FIFA) и АНО «Оргкомитет «Россия-2018».

Учитывая изложенное, направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, а также способность причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо

нанести вред их деловой репутации (а равно установление таких субъектов как таковых), не являются обязательными для квалификации действий хозяйствующего субъекта как содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

При рассмотрении вопроса о наличии либо отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства путем совершения акта недобросовестной конкуренции, связанной с использованием символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, не может ставиться в зависимость от установления того факта, что рассматриваемые действия должны совершаться субъектом-конкурентом.

Факт осуществления на территории г. Москвы деятельности ресторанов и услуг по доставке продуктов питания иными субъектами представляется очевидным и неоспоримым, а конкурентность видов деятельности подтверждается открытыми данными в сети Интернет.

Между тем, сам по себе факт получения лицом, незаконно использующим символику чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, преимуществ в предпринимательской деятельности презюмируется в связи с широким общественным интересом к подобным мероприятиям, узнаваемостью потребителями, контрагентами и иными третьими лицами такой символики, а также восприятием использования такой символики при осуществлении любых видов деятельности хозяйствующего субъекта и маркетинга в качестве признака причастности субъекта к спортивному мероприятию и его организатору (организаторам).

Таким образом, нормы статьи 20 Закона о Чемпионате мира по футболу, должны применяться аналогично положениям статьи 8 Федерального закона «Об организации и о проведении XXII Олимпийских зимних игр ...».

Следовательно нормы главы 2.1 Закона о защите конкуренции полностью охватывают действия, которые согласно статье 20 Закона о Чемпионате мира по футболу FIFA 2018 признаются недобросовестной конкуренцией.

Таким образом, частью 1 статьи 20 Закона о Чемпионате мира по футболу установлен перечень действий, которые признаются недобросовестной конкуренцией и влекут за собой последствия, предусмотренные антимонопольным законодательством.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 20 Закона о Чемпионате мира по футболу признается недобросовестной конкуренцией и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных 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.

Согласно пункту 12 статьи 2 Закона о Чемпионате мира по футболу мероприятиями по подготовке и проведению в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года и Кубка конфедераций FIFA 2017 года (далее — мероприятия) являются спортивные соревнования, а также

деятельность, связанная с их подготовкой и проведением в Российской Федерации, организованная или одобренная FIFA, Российским футбольным союзом либо Оргкомитетом «Россия-2018».

Согласно пункту 19 статьи 2 Закона о Чемпионате мира по футболу символикой чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года (далее также — символика спортивных соревнований) являются:

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.

Международная федерация футбольных ассоциаций (ФИФА) является правообладателем следующих товарных знаков:

товарного знака «Чемпионат мира по футболу FIFA» по международному сертификату № 1142845,

товарного знака «WORLD CUP 2018» по международному сертификату № 1105631,

товарного знака «Чм2018» по свидетельству № 600423,

товарного знака «Чемпионат мира по футболу FIFA 2018 в России» по свидетельству № 484010.

В силу статьи 22 Закона о защите конкуренции, органом, выявляющим нарушения антимонопольного законодательства, принимающим меры по

прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекающим к ответственности за такие нарушения, является федеральный антимонопольный орган и его территориальные органы (в том числе Московское УФАС России).

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной конкуренцией являются 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 14.8 Закона о защите конкуренции не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции.

В силу части 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае выявления признаков нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции выдается предупреждение. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении статьи 14.8 Закона о защите конкуренции без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

Однако, в соответствии с частью 3 статьи 20 Закона о чемпионате мира по футболу, на действия, признаваемые недобросовестной конкуренцией и влекущие за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в соответствии с частью 1 статьи 20 Закона о чемпионате мира по футболу, если такие действия образуют признаки нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции, требования статьи 39.1 Закона о защите конкуренции не распространяются.

На основании изложенного данное дело возбуждено по признакам нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции без выдачи ООО «4 ПАПАС» предупреждения.

Исходя из представленной в материалы дела информации ООО «АИС», действующего от имени и по поручению Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA), ООО «4 ПАПАС» не входит в список лицензиатов или лиц, имеющих право использовать символику спортивных соревнований, информация о заключении договоров или иных соглашений на использование символики спортивных соревнований, официальных наименований мероприятий, отсутствует.

В соответствии с информационными материалами по защите товарных знаков FIFA на территории Российской Федерации ООО «4 ПАПАС» также не является партнером, помощником, лицензиатом, официальным поставщиком товаров, работ, услуг Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA).

Данный факт ответчиком не оспаривается.

Используя словосочетания: «Смотри Чемпионат мира 2018 вместе с Папа

Джонс», «Делай ставки на ЧМ2018», а также аналогичные словосочетания с указанием конкретных мероприятий, проводимых в рамках Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, ООО «4 ПАПАС» с безусловностью осуществляет продвижение собственных товаров, совмещенное с формированием представления о мероприятиях в понимании пункта 12 статьи 2 Закона о Чемпионате мира по футболу, о связи собственных товаров с мероприятиями.

Более того, установлено, что на Чемпионате мира по футболу FIFA 2018 года действительно играли команды в указанное в рекламных материалах время и дату. В свою очередь, каждая реклама была распространена за несколько часов до начала мероприятия.

В материалах дела также имеется подтверждение осуществления вышеуказанной маркетинговой компании, а именно скриншоты, направленные заявителем, и Акт осмотра в сети Интернет от 22.06.2018 № 8-22.

Более того, согласно пункту 1.1.1 договора № 05/107 от 10.05.2018 (далее — Договор), заключенного между ООО «Пи Джей Евразия» и ООО «4 ПАПАС», ООО «4 ПАПАС» обязуется по заданию ООО «Пи Джей Евразия» оказать следующие услуги: разработать рекламную акцию — стимулирующее мероприятие, направленное на привлечение внимания клиентов к продукции ООО «Пи Джей Евразия», в виде игры, позволяющей участникам накапливать баллы и по итогам которой, участники, накопившие наибольшее количество баллов получают сертификат на определенное количество пицц, которые эти участники смогут приобрести у ООО «Пи Джей Евразия» со значительными скидками или выиграть денежный приз.

Согласно пункту 2.2.1 Договора, ООО «4 ПАПАС» обязано осуществить разработку рекламных материалов и рекламной акции, исходя из представленной ООО «Пи Джей Евразия» информации и условий Договора.

В соответствии с пунктом 2.2.2 Договора, ООО «4 ПАПАС» обязано обеспечить соответствие разработанных рекламных материалов требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, о защите прав потребителей, о конкуренции.

В соответствии с пунктом 2.2.4 Договора, ООО «4 ПАПАС» обязано добросовестно оказывать рекламные услуги по настоящему Договору с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе, о защите прав потребителей, о конкуренции.

Более того, согласно пункту 6.7 Договора, стороны особо оговорили, что ООО «Пи Джей Евразия» не имеет специальных познаний в области рекламы и законодательства, регулирующего рекламную деятельность, поэтому всю ответственность за соответствие содержания рекламных материалов и способов их распространения законодательству Российской Федерации о рекламе, о конкуренции несет исключительно ООО «4 ПАПАС».

Резюмируя изложенное, лицом, ответственным за распространение информации, является ООО «4 ПАПАС».

По мнению представителя ООО «4 ПАПАС», в вышеизложенных фактах

не содержится нарушений действующего законодательства Российской Федерации, а именно: нет флага FIFA, логотипа, гимна, девиза FIFA, нет официальных наименований мероприятий и обозначений, нет талисманов спортивных соревнований, эмблем, плакатов, опознавательной символики, наименований мероприятий, предметов дизайна и девизов мероприятий, кубков и медалей участников спортивных соревнований, которые разработаны FIFA, нет произведений изобразительного искусства, музыкальных, литературных и иных произведений, объектов смежных прав, содержащих указанные обозначения и объекты и предназначенные для индивидуализации мероприятий, проводимых FIFA.

Также представителем ООО «4 ПАПАС» указано, что список и/или расписание матчей, проводимых во время Чемпионата мира по футболу 2018 года ни в коей мере не является символикой Чемпионата мира по футболу в соответствии с Законодательством Российской Федерации, является открытой и общедоступной информацией. Не является способом привлечения внимания к продукции ООО «4 ПАПАС» и размещено только для удобства клиентов, реагирующих на возможность получения «годового» запаса пицц, выпускаемых под товарным знаком «ПАПА ДЖОНС». Основное внимание клиентов привлечено к товарному знаку и никоим образом не направлено на формирование какого-либо представления о Чемпионате мира по футболу, и не использует символику Чемпионата мира по футболу.

Комиссия находит данные доводы невразумительными, направленными на формальную попытку уйти от ответственности в связи с очевидным нарушением антимонопольного законодательства в форме акта недобросовестной конкуренции. Комплексное общее восприятие страниц сайта в сети Интернет по адресу football.papajohns.ru; рекламной информации в направленных с электронного адреса pizza@papajohns.ru письмах; рекламы в официальной группе «Папа Джонс» в социальной сети «В Контакте»; всплывающие интернет-баннеры с пометкой «реклама» в социальных сетях «Инстаграм» и «В Контакте»; в интернет-хостинге YouTube, а также отдельных вышеуказанных словосочетаний свидетельствует о направленности действий ответчика именно на ассоциацию себя и собственных товаров с Чемпионатом мира по футболу FIFA 2018 года, мероприятиями (в понимании пункта 12 статьи 2 Закона о Чемпионате мира по футболу).

Комплексное общее восприятие вышеприведенного текста и отдельных указанных словосочетаний свидетельствует о направленности действий ответчика именно на ассоциацию себя и собственных услуг с Чемпионатом мира по футболу FIFA 2018 года, мероприятиями.

Комиссия Московского УФАС России отдельно отмечает, что в контексте выявленной маркетинговой деятельности (включая сайт в сети Интернет по адресу <https://football.papajohns.ru>) ООО «4 ПАПАС» вменяется именно нарушение статьи 14.8 Закона о защите конкуренции, пункта 2 части 1 статьи 20 Закона о Чемпионате мира по футболу, т. е. не нарушение исключительных прав, а осуществление маркетинга (в том числе направленного на целевую аудиторию, а именно болельщиков и посетителей мероприятий)

при размещении информации об организации и ее услугах, продвижении собственных услуг, призванного сформировать у потребителя представление о FIFA и мероприятиях посредством использования наименования мероприятий, отсылок к ним и ассоциаций (а в некоторых случаях и символики спортивных соревнований) без разрешения FIFA.

Спорная информация не несет каких-либо общественно-полезных целей, не способствует популяризации спорта и мероприятий, а фактически направлена на продвижение безусловно конкурентных услуг организации путем эксплуатации широкого общественного интереса к мероприятиям, их узнаваемостью со стороны потребителей. Проведение мероприятий Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года в ряде городов Российской Федерации является важным событием для страны и привлекательно для людей, соответственно, вызывает повышенный интерес к организациям, товарам, услугам, для продвижения которых используется символика спортивных соревнований.

Данные незаконные действия могут нанести значительный материальный и репутационный ущерб стране-организатору Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, в том числе конкурентной среде, а также свидетельствует о пренебрежительном отношении к ценностям культуры и спорта со стороны ООО «4 ПАПАС». При этом ответчик, являясь участником гражданского оборота, путем совершения указанных действий в нарушение установленного порядка и правил, пытался получить необоснованные преимущества, в том числе в части привлечения потребительского внимания неопределенного круга лиц к своим услугам, так как у рядовых потребителей складывалось ложное представление о причастности заявителя в том или ином виде, форме к Чемпионату мира по футболу FIFA 2018 года, а главное — мероприятиям Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года.

Вопреки мнению ответчика, в 2017 году ООО «4 ПАПАС» уже был предупрежден Московским УФАС России о незаконности аналогичных действий путем выдачи предупреждения от 01.09.2017 № 8-26 о необходимости прекращения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения статей 14.2, 14.8 Закона о защите конкуренции, пункта 2 части 1 статьи 20 Закона о чемпионате мира по футболу, путем прекращения осуществления ООО «4 ПАПАС» любых видов маркетинга (в том числе деятельности по реализации и (или) продвижению товаров, работ, услуг) вводящего в заблуждение и призванного сформировать у потребителя представление о FIFA и мероприятиях посредством использования символики спортивных соревнований и иным образом, без разрешения FIFA, в том числе путем прекращения ненадлежащего использования при распространении рекламы по сетям электросвязи символики спортивных соревнований и наименований мероприятий.

Более того, представитель ответчика пояснил, что не смотря на указанное предупреждение и возбуждение настоящего дела собирается продолжать указанную маркетинговую акцию, в том числе в настоящее время «усилил ее» путем увеличения призового фонда.

В свою очередь, представители ответчика в комментариях средствам массовой информации не отрицают направленность рассматриваемой акции именно на болельщиков Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года (например, <https://www.rbc.ru/business/07/06/2018/5b17c8cf9a7947eb2683cc90>).

Вопреки доводам ООО «4 ПАПАС», письмо ФАС России от 28.11.2017 № АК/83162/17 не противоречит вышеуказанным выводам Комиссии, основанным на нормах действующего законодательства Российской Федерации и постановлениях Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

В настоящем случае при размещении информации о деятельности ресторана «Папа Джонс» и услуг по доставке продуктов питания, ООО «4 ПАПАС» использовало повышенный интерес потребителей к чемпионату мира по футболу FIFA 2018 и мероприятиям, а равно ко всем товарам, связанным с данным событием, путем создания впечатления, что данный товар имеет отношение к чемпионату мира по футболу FIFA и реализуется исключительно в период проведения данного чемпионата.

Резюмируя изложенное, фактические и иные обстоятельства дела, установленные Комиссией Московского УФАС России, свидетельствуют о том, что при проведении ООО «4 ПАПАС» маркетинговой акции под условным названием «Получи годовой запас пиццы вместе с Папа Джонс!», а также распространении информации о ней (в том числе по сетям электросвязи с электронного адреса pizza@papajohns.ru, в официальной группе «Папа Джонс» в социальной сети «В Контакте», в сети Интернет по адресу football.papajohns.ru, интернет-баннеры с пометкой «реклама» в социальных сетях «Инстаграм» и «В Контакте», в видеохостинге YouTube, иным образом), в том числе при осуществлении деятельности ресторана «Папа Джонс» и услуг по доставке продуктов питания, ООО «4 ПАПАС» совершило действия, нарушающие статью 14.8 Закона о защите конкуренции, пункта 2 части 1 статьи 20 Закона о чемпионате мира.

Резюмируя изложенное, на основании материалов дела № 1-14-1114/77-18 Комиссией Московского УФАС России действия ООО «4 ПАПАС» признаны актом недобросовестной конкуренции, установлены все признаки такого деяния, сформулированные в пункте 9 статьи 4, статье 14.8 Закона о защите конкуренции, пункте 2 части 1 статьи 20 Закона о Чемпионате мира по футболу.

Нарушение ООО «4 ПАПАС» статьи 14.8 Закона о защите конкуренции, пункта 2 части 1 статьи 20 Закона о Чемпионате мира по футболу непосредственно выразилось в осуществлении маркетинга (в том числе деятельности по реализации товаров) при организации деятельности ресторанов и услуг по доставке продуктов питания, вводящего в заблуждение и призванного сформировать у потребителя представление о FIFA и мероприятии (чемпионат мира по футболу FIFA 2018 года) посредством использования символики спортивных соревнований и иным образом, без разрешения FIFA.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на защиту конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарного рынка, на котором произошли недобросовестные действия (бездействие), предупреждения дальнейшего нарушения Ответчиком антимонопольного законодательства, что обосновано статьями 1, 22, 23, 50 Закона о защите конкуренции.

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о защите конкуренции, а также законных прав конкурентов, контрагентов и иных заинтересованных лиц.

Резюмируя изложенное, в соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49, частью 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции Комиссия считает необходимым выдать предписание ООО «4 ПАПАС».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Московского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «4 ПАПАС» (ОГРН 1037736007627, ИНН 7736231666) нарушение статьи 14.8 Закона о защите конкуренции, пункта 2 части 1 статьи 20 Закона о Чемпионате мира по футболу, выразившегося в осуществлении маркетинга (в том числе деятельности по реализации товаров) при организации деятельности ресторанов и услуг по доставке продуктов питания, вводящего в заблуждение и призванного сформировать у потребителя представление о FIFA и мероприятиях, в том числе посредством проведения маркетинговой акции под условным названием «Получи годовой запас пиццы вместе с Папа Джонс!», а также распространении информации о ней (в том числе по сетям электросвязи с электронного адреса pizza@papajohns.ru, в официальной группе «Папа Джонс» в социальной сети «В Контакте», в сети Интернет по адресу football.papajohns.ru, интернет-баннеры с пометкой «реклама» в социальных сетях «Инстаграм» и «В Контакте», в видеохостинге YouTube, иным образом).

2. В отношении ООО «Пи Джей Евразия» (ОГРН 1077762317588, ИНН 7736567560) рассмотрение дела прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в контексте рассматриваемых Комиссией действий.

3. Выдать ООО «4 ПАПАС» (ОГРН 1037736007627, ИНН 7736231666) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Исполнитель <...>