

ПО/53308/18 от 02.11.2018
ООО «АИС»

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

<...>

ИП Поповой А.Б.

Варшавское ш., д. 108, к. 1, кв. 15,
г. Москва, 117639

ohcasey@mail.ru

РЕШЕНИЕ
по делу № 1-14-1489/77-18

«24» октября 2018 года

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Московского УФАС России, Комиссия) в составе:

председателя Комиссии: <...>,

членов Комиссии: <...>, <...>, <...>, <...>,

рассмотрев дело № 1-14-1489/77-18 по признакам нарушения ИП Поповой А.Б. (ОГРНИП 307770000532747, ИНН 772678243343) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), пункта 1 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 ИП Поповой А.Б. (лично) и представителя ИП Поповой А.Б. в лице <...> (по доверенности б/н от 25.09.2018),

в отсутствие представителей ООО «АИС» (уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Московским УФАС России рассмотрены заявления, материалы о совершении ИП Поповой А.Б. (ОГРНИП 307770000532747, ИНН 772678243343) акта недобросовестной конкуренции путем предложения к продаже в сети Интернет по адресу <http://ohcasey.store/product/754> и в социальной сети Instagram (пользователь «_ohcasey_»), а также реализации товара «Фифачка Женская футболка».

В связи с изложенным издан приказ Московского УФАС России № 227 от 29.08.2018 о возбуждении дела № 1-14-1489/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства.

27.09.2018 Комиссия Московского УФАС России приняла заключение об обстоятельствах дела № 1-14-1489/77-18, в связи с чем рассмотрение дела отложено на 24.10.2018.

Согласно указанному заключению, фактические и иные обстоятельства дела, установленные Комиссией Московского УФАС России, свидетельствуют о совершении ИП Поповой А.Б. действий, нарушающих пункт 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, пункт 1 части 1 статьи 20 Закона о Чемпионате мира по футболу.

Установлено и не отрицается ответчиком, что в сети Интернет по адресу <http://ohcasey.store/product/754> размещена следующая информация: «Фифачка Женская футболка; 1950р» (сопровождается изображением футболки с надписью «Фифачка 2018»), далее имеется возможность добавить в корзину указанный товар и ознакомиться с его описанием.

В социальной сети Instagram (пользователь «_ohcasey_») размещены информационные сообщения (посты) с фотографиями вышеуказанной футболки. Под фотографиями присутствует описание товара, а также фразы «Заказать можно на сайте. Ссылка в профиле». В профиле «_ohcasey_» указана ссылка ohcasey.store/futbolki, при переходе на которую пользователь попадает на страницу интернет-магазина Ohcasey.

Установлено, что при заказе на сайте <http://ohcasey.store/> рассматриваемой футболки ее реализацию осуществила ИП Попова А.Б., что не отрицается сторонами по делу, подтверждается материалами дела.

Также установлено, что аккаунт в Инстаграм (пользователь «_ohcasey_») и сайт <http://ohcasey.store/> имеют связь с оплаченным хостингом. Администратором сайта также является ИП Попова А.Б., что подтверждается материалами дела и не отрицается ответчиком.

По мнению представителя правообладателя (FIFA) в лице ООО «Агентство интеллектуальной собственности», нанесенное на товар обозначение «FIFAЧКА 2018» является сходным до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 734366 (в том числе в контексте 25 класса МКТУ), а также выполнено Официальным шрифтом «DUSHA» («ДУША»), зарегистрированным в качестве промышленного образца по патенту № 96110.

В рамках настоящего дела была запрошена позиция Роспатента по указанному вопросу.

Так, в результате проведенного исследования Роспатента было установлено следующее:

обозначение «Фифачка Женская футболка» является сходным до степени смешения с товарными знаками по международным регистрациям № 734366 (FIFA WORLD CUP), № 747778 (FIFA); № 1126722 (ФИФА), поскольку ассоциируется с ними в целом в силу фонетического сходства словесных элементов «Фифачка/FIFA»;

обозначение «FIFAЧКА 2018» является сходным до степени смешения с товарными знаками по международным регистрациям № 734366 (FIFA WORLD CUP), № 747778 (FIFA), поскольку ассоциируется с ними в целом в силу фонетического и графического сходства словесных элементов «FIFAЧКА/FIFA»;

обозначение «FIFAЧКА 2018» является сходным до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1126722 (ФИФА), поскольку ассоциируется с ними в целом в силу фонетического сходства словесных элементов «FIFAЧКА/ФИФА». Результаты вышеуказанного исследования представлены в материалах дела.

По мнению Комиссии, с учетом представленной позиции Роспатента, а также времени реализации товара, имеется очевидное наличие сходства до степени смешения между:

наименованием товара «Фифачка Женская футболка» и товарными знаками по международной регистрации № 734366 (FIFA WORLD CUP), № 747778 (FIFA); № 1126722 (ФИФА),

нанесенным на товар обозначением «FIFAЧКА 2018» и товарными знаками по международной регистрации № 734366 (FIFA WORLD CUP), № 747778 (FIFA); № 1126722 (ФИФА);

а также использование промышленного образца по патенту № 96110 в нанесенном на товар обозначении «FIFAЧКА 2018».

ИП Попова А.Б. (Варшавское ш., д. 108, к. 1, кв. 15, г. Москва, 117639) включена в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей 25.10.2007, ОГРНИП 307770000532747, ИНН 772678243343.

Основным видом деятельности ИП Поповой А.Б. является торговля розничная прочими товарами в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.7).

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.

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 1 части 1 статьи 20 Закона о Чемпионате мира по футболу признаются недобросовестной конкуренцией и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации,

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.

Свидетельствами на товарные знаки №№ 1142845, 484010, 1240317, 600423, 516779, 601757, 516778, 600417, 516777, 601758, 516776, 601760, 516612, 600418, 516608, 601756, 516611, 600419, 516610, 600420, 516609, 600421, 516792, 601591, 516791, 600416 закреплены исключительные права ФИФА, в том числе на обозначения «Чемпионат мира по футболу FIFA», «Чемпионат мира по футболу FIFA 2018 в России», «Россия 2018», «ЧМ2018» и названия городов, в которых будут проводится матчи Чемпионата мира по футболу 2018 (в соотношении с обозначением «2018»).

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",

"Copa del Mundo", "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 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 14.6 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.

Исходя из информации (заявления) ООО «АИС», действующего от имени и по поручению Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA), ИП Попова А.Б. не входит в список лицензиатов или лиц, имеющих право использовать вышепоименованные исключительные права, 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 данный субъект также не является партнером, помощником, лицензиатом, официальным поставщиком товаров, работ, услуг Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA).

Сторонами по делу вышеуказанные фактические обстоятельства не оспариваются.

Использование при предложении к продаже на сайте ИП Поповой А.Б. без надлежащей санкции обозначений, тождественных и сходных до степени смешения с товарными знаками ФИФА и символикой спортивных соревнований, для описания, продвижения товара, предложения к его продаже субъектом, не имеющим отношение к организации и проведению мероприятий и FIFA, создание ложного представления о связи спорных товаров с FIFA и мероприятиями, направлено на создание ассоциативных связей с Чемпионатом мира по футболу FIFA 2018 в России.

Доводы ИП Поповой А.Б. об отсутствии сходства обозначений, использованных на спорном товаре и при его продаже с товарными знаками ФИФА и символикой спортивных соревнований, субъективное мнение об отсутствии различительной способности данных обозначений и иные аналогичные суждения в полной мере опровергаются материалами дела и общедоступной информацией.

Комплексное общее восприятие товара, страниц сайта в сети Интернет и отдельных указанных словосочетаний (с учетом использования, например, хэштегов «фифа2018», «чм2018» и т. п.) свидетельствует о направленности действий ответчика именно на ассоциацию себя и собственных товаров с Чемпионатом мира по футболу FIFA 2018 года.

Спорная информация и товар не несут каких-либо общественно-полезных целей, не способствует популяризации спорта и мероприятий, а фактически направлены на продвижение безусловно конкурентных услуг 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.

Незаконное использование символики спортивных соревнований, в том числе поименованных исключительных прав, может 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 ИП Поповой А.Б. При этом ответчик, являясь участником гражданского оборота, путем совершения указанных действий по использованию символики спортивных соревнований, в том числе поименованных товарных знаков, 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 об их причастности в том или ином виде, форме к Чемпионату мира по футболу FIFA 2018 года.

Резюмируя изложенное, Комиссией Московского УФАС России в действиях ИП Поповой А.Б. установлено нарушение пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, пункта 1 части 1 статьи 20 Закона о Чемпионате мира по футболу, выразившееся в незаконном использовании при предложении к продаже и реализации товара «Фифачка Женская футболка», обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA и символикой спортивных соревнований (измененной символикой спортивных соревнований), в том числе путем их размещения на товаре и в сети Интернет.

При этом, исследуя вопрос о необходимости выдачи ИП Поповой А.Б. предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства в порядке пункта 5 части 1 статьи 49, статьи 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия приходит к выводу об отсутствии каких-либо достаточных доказательств прекращения совершения вышеописанных действий. Таким образом, выдача предписания ИП Поповой А.Б. в настоящем случае представляется направленной на устранение нарушения антимонопольного законодательства и соответствует целям и задачам антимонопольного регулирования.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1 - 4 статьи 41, статьями 49 и 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ИП Поповой А.Б. (ОГРНИП 307770000532747, ИНН 772678243343) нарушение пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», пункта 1 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», выразившееся в незаконном использовании при предложении к продаже и реализации товара «Фифачка Женская футболка», обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA и символикой спортивных соревнований (измененной символикой спортивных соревнований), в том числе путем их размещения на товаре и в сети Интернет.

2. Выдать ИП Поповой А.Б. (ОГРНИП 307770000532747, ИНН 772678243343) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

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

<...>

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд г. Москвы.

За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

<...>