

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

### о наложении штрафа по делу

### об административном правонарушении № 023/04/14.33-434/2019

06 августа 2019 г.

г. Краснодар

Врио заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарского УФАС России) «...» рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.33-434/2019, возбужденного в отношении ИП «...» (адрес: «...»), протоколом Краснодарского УФАС России № 023/04/14.33-434/2019 от 28.06.2019 г. об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения требований п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в использовании товарного знака «GORKY GOROD» № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» № 496339, правообладателем которого является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorkygorod-apartments.com> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город Апартаменты; *gorkygorod*», установленному решением по делу № 26/2018, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП,

*в отсутствие представителя потерпевшего НАО «Красная поляна», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.33-434/2019;*

*в присутствии надлежащим образом уведомленного о дате,*

*времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.33-434/2019 лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении – ИП «...»*

### **УСТАНОВИЛ:**

Ранее по результатам рассмотрения дела № 26/2018 в отношении ИП «...» 12.11.2018 г. Комиссией Краснодарского УФАС России было принято решение, которым установлен факт нарушения ИП «...» п.1 ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в использовании товарного знака «GORKY GOROD» № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» № 496339, правообладателем которого является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorkygorod-apartments.com> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город Апартаменты; *gorkygorod*».

Как указано в заявлении (вх.№ 11747 от 03.11.2017 г.), НАО «Красная поляна» является обладателем исключительного права на товарный знак «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарный знак «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, в том числе в отношении услуг 43 классов МКТУ - бронирование мест в гостиницах и пансионатах, обеспечению мест в гостиницы, аренды временного жилья, гостиницы и т.д.

Согласно договору об оказании услуг от 25.07.2008 № 529690/NIC-D об оказании услуг, за НАО «Красная поляна» зарегистрированы домены «GORKYGOROD.RU» и «GORKYGOROD.COM».

Официальный сайт НАО «Красная поляна» расположен в сети Интернет по адресу:<http://gorkygorod.ru>. На официальном сайте <http://gorkygorod.ru> размещена информация об отелях, гостиницах и номерном фонде (вид, количество, стоимость, скидка) Всесезонного курорта «Горки Город», принадлежащего НАО «Красная поляна», также на вышеуказанном Интернет-сайте для пользователей предлагаются услуги по бронированию апартаментов в отелях и гостиницах Всесезонного курорта «Горки Город».

В сети Интернет в информации, размещенной на сайте: [gorkygorod-apartments.com](http://gorkygorod-apartments.com) и в названии сайта

apartments.com, незаконно используются обозначения сходные до степени смешения с товарными знаками «GORKY GOROD», «ГОРКИ ГОРОД».

Таким образом, по мнению НАО «Красная поляна», действия владельца сайта [gorkygorod-apartments.com](http://gorkygorod-apartments.com) вызывают смешение с деятельностью НАО «Красная поляна», а также смешение с товарами и услугами, введенными НАО «Красная поляна» в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

Согласно данным сервиса whois-service – владельцем домена [gorkygorod-apartments.com](http://gorkygorod-apartments.com) является ИП «...». Также на сайте указаны реквизиты ИП «...» для оплаты заказа (брони, услуг) приобретаемых на указанном сайте, которые подтверждают, что коммерческую деятельность посредством сайта ведет ИП «...»

НАО «Красная поляна» не представляло ИП «...» право на использование товарных знаков «GORKY GOROD», «ГОРКИ ГОРОД» в информации, размещенной на сайте: [gorkygorod-apartments.com](http://gorkygorod-apartments.com) и в названии сайта [gorkygorod-apartments.com](http://gorkygorod-apartments.com).

НАО «Красная поляна» и ИП «...» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке, что подтверждается выписками из ЕГРЮЛ.

29.11.2017 г. (исх.№ 32112/7) Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности было направлено письмо о даче письменной консультации о наличии или либо отсутствии сходства до степени смешения обозначения «ГОРКИ ГОРОД» и обозначения «GORKY GOROD» в доменном имени Интернет с а й т а <http://gorkygorod-apartments.com> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город Апартаменты; *gorkygorod*».

15.01.2018 г. (вх.№ 294) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (исх.№ 41-13059-12 от 28.12.2017 г.) с приложением справки.

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате проведенного исследования установлено следующее.

В отношении товарного знака по свидетельству № 496338 установлено, что представленные обозначения 1 (<http://gorkygorod-apartments.com>), обозначение 2 (словесные элементы горки город, апартаменты, расположенные в две строки),

обозначение 3 (словесные элементы горки город, апартаменты, расположенные под стилизованным изображением горных вершин в строку), обозначение 4 (число 2017 и словесный элемент gorkygorod-apartments.ru- Горки город Апартаменты, расположенные в строку) сходны до степени смешения с указанным товарным знаком, поскольку ассоциируется с ним в целом:

- обозначения 1 и 4 в силу фонетического тождества и графического сходства общих словесных элементов «gorkygorod» и «GORKY GOROD»;

- обозначения 2 и 3 в силу фонетического сходства словесных элементов «Горки Город» и «GORKY GOROD».

В отношении товарного знака по свидетельству № 496339, установлено, что представленные обозначения 1-4 является сходными до степени смешения с указанным товарным знаком, поскольку ассоциируется с ним в целом:

- обозначение 1 в силу фонетического сходства словесных элементов «gorkygorod» и «горки город»;

- обозначение 2 и 3 в силу фонетического, семантического тождества и графического сходства общих словесных элементов «Горки город»;

- обозначение 4 в силу фонетического, семантического тождества и графического сходства общих словесных элементов «Горки Город», а также в силу фонетического сходства словесных элементов «gorkigorod» и «горки город».

Краснодарским УФАС России был сделан запрос ИП «...» (исх.№ 34509/7 от 25.12.2017) о предоставлении письменных объяснений.

Из представленных ИП «...» письменных объяснений (вх.№ 845 от 29.01.2018 г.) следует, что информацию на Интернет сайте <http://gorkygorod-apartments.com> размещал ИП «...» Кроме того, в письменных объяснениях указано, что 28.04.2017 г. ИП «...» было направлено письмо представителю дирекции НАО «Красная поляна» «...» с подписанным со стороны ИП «...» лицензионным соглашением на предоставление права использования данных товарных знаков. От НАО «Красная поляна» пришел ответ на запрет использования товарных знаков.

Таким образом, исходя из письменных объяснений ИП «...» (вх.№ 845 от 29.01.2018 г.) следует, что НАО «Красная поляна» запретила использовать вышеуказанные товарные знаки до подачи заявления в

антимонопольную службу.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренным статьей 14.33 КоАП РФ, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решение Комиссии Краснодарского УФАС России по делу № 26/2018, вступило в законную силу 12.11.2018 г., ИП «...» обжаловано не было.

28.06.2019 г. должностным лицом Краснодарского УФАС России в присутствии ИП 2...» был составлен протокол № 023/04/14.33-434/2019, которым было возбуждено дело об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ по вышеуказанному факту и дело назначено на 12.07.2019 г. в 14-00.

ИП «...» на рассмотрении дела № 023/04/14.33-434/2019 об административном правонарушении было заявлено ходатайство (вх. № 7584 от 12.07.2019 г.) о прекращении рассмотрения дела об административном правонарушении № 023/04/14.33-434/2019 в связи с отсутствием в действиях ИП «...» события и состава административного правонарушения по ч.1 ст.14.33 КоАП РФ. Должностным лицом Краснодарского УФАС России было вынесено определение об отказе в удовлетворении ходатайства ИП 2...» (исх.№ 16909/7 от 12.07.2019 г.), в связи с отсутствием оснований для прекращения рассмотрения дела об административном правонарушении № 023/04/14.33-434/2019.

12.07.2019 дело № 023/04/14.33-434/2019 об административном правонарушении было отложено на 06.08.2019 в 15-00 в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

На рассмотрение дела № 023/04/14.33-434/2019 об административном правонарушении 06.08.2019 г. в 15-00 ИП «...» было заявлено ходатайство (вх.№ 8767 от 06.08.2019 г.) о прекращении рассмотрения дела об административном правонарушении № 023/04/14.33-434/2019 в связи с отсутствием в действиях ИП «...» события и состава административного правонарушения по ч.1 ст.14.33 КоАП РФ. Должностным лицом Краснодарского УФАС России было вынесено определение об отказе в удовлетворении ходатайства ИП «...» (исх.№ 19301/7 от 06.08.2019 г.) в связи с отсутствием оснований для прекращения рассмотрения дела об административном

правонарушении № 023/04/14.33-434/2019.

Также на рассмотрении дела № 023/04/14.33-434/2019 об административном правонарушении 06.08.2019 г. в 15-00 ИП «...» было заявлено ходатайство (вх.№ 8769 от 06.08.2019 г.) об отводе должностного лица рассматривающего дело № 023/04/14.33-434/2019 об административном правонарушении. Должностным лицом Краснодарского УФАС России было вынесено определение об отказе в удовлетворении ходатайства ИП «...» (исх.№ 19300/7 от 06.08.2019 г.), в связи с отсутствием оснований для отвода должностного лица, указанных в ч.1 ст.29.2 КоАП РФ.

Из письменных объяснений представленных ИП «...» на дело 023/04/14.33-434/2019 об административном правонарушении, следует, что в действиях ИП «...» отсутствует событие и состава административного правонарушения по ч.1 ст.14.33 КоАП РФ, на основании ст. 1487 ГК РФ, согласно которой не является нарушением исключительного права на товарный знак использование этого товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия.

Довод ИП «...» необоснован по следующим основаниям.

Ч.1 ст. 1487 ГК РФ не подлежит применению, так как Федеральным законом «О защите конкуренции» установлен запрет на использование товарных знаков без согласия правообладателя и решением Краснодарского УФАС России по делу № 26/2018 от 12.11.2018 г. установлен факт нарушения ИП «...» п.1 ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в использовании товарного знака «GORKY GOROD» № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» № 496339, правообладателем которого является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorkygorod-apartments.com> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город Апартаменты; *gorkygorod*». Решение по делу 26/2018 от 12.11.2018 г. вступило в законную силу, ИП «...» обжаловано не было.

Кроме того, согласно ч.1 ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии с о статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи.

Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Согласно ч.3 ст. 1484 ГК РФ 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.

Таким образом, нарушением исключительного права владельца товарного знака признается использование не только тождественного товарного знака, но и сходного с ним до степени смешения обозначения.

Согласно справке, представленной ФИПС, используемые ИП «...» обозначения сходны до степени смешения с товарными знаками, правообладателем которых является «Красная поляна».

Согласно Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ред. от 02.10.1979) (2) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

(3) В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального 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.

Таким образом, Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что действия ИП «...» при использовании товарного знака «GORKY GOROD» № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» № 496339, правообладателем которого является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorkygorod-apartments.com> и в

информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город Апартаменты; *gorkygorod*» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости могут причинить убытки хозяйствующему субъекту-конкуренту – НАО «Красная поляна», нанести вред его деловой репутации, совершены ИП «...» с целью устранения присутствия третьего лица на рынке.

Следовательно, все признаки недобросовестной конкуренции указанные в п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» присутствуют в действиях ответчика.

Согласно п.1 ст.14.6 Федерального 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.

Таким образом, действия Ответчика по использованию товарного знака «GORKY GOROD» № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» № 496339, правообладателем которого является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorkygorod-apartments.com> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город Апартаменты; *gorkygorod*», являются недобросовестной конкуренцией и нарушают требования п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

**Место совершения правонарушения – сайта <http://gorkygorod-apartments.com>.**



**Дата и время – 18.10.2017 г.**

Согласно части 1 статьи 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 КоАП РФ и частью 2 ст. 14.33 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, действия ИП «...» выразившиеся в использовании товарного знака «GORKY GOROD» № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» № 496339, правообладателем которого является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorkygorod-apartments.com> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город Апартаменты; *gorkygorod*» нарушают требования п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», и образуют состав административного правонарушения по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ.

Руководствуясь ч. 1 ст. 14.33, ст.ст. 23.48, 29.9 КоАП РФ,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

**Привлечь ИП «...» (адрес: «...»)**

**к административной ответственности по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 12 000 (двенадцати тысяч) рублей.**

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

**Штраф должен быть уплачен по следующим реквизитам:**

**161 1 16 02010 01 6000 140** – Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и

законодательства о государственном регулировании цен (тарифов),  
налагаемые федеральными органами государственной власти

ИНН: 2309053192 КПП 231001001

Получатель УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной  
антимонопольной службы по Краснодарскому краю)

Банк получателя Южное ГУ Банка России г. Краснодар

БИК 040349001

Р/счет 40101810300000010013

Назначение платежа КБК (указать код штрафа)

НДС не предусмотрен

ОКТМО: 03701000

**УИН:** 16100500000000180698

При оплате административного штрафа в платежном поручении, в  
назначении платежа **необходимо обязательно указывать УИН:**  
16100500000000180698

Очередность платежа 4

Тел/факс: 253-66-82

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

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

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об  
административном правонарушении вступает в законную силу после  
истечения срока, установленного для обжалования постановления по

делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Врио заместителя руководителя управления

«...»