

## РЕШЕНИЕ

по делу № К05-277/12

09 августа 2013 года

Санкт-Петербург

Резолютивная часть решения оглашена 09 августа 2013 года

Полный текст решения изготовлен 23 августа 2013 года

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению дела №К05-277/12 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии

Соколова И.П. – заместитель руководителя Управления.

Члены Комиссии:

Клименко И.В. – заместитель начальника юридического отдела;

Никитина М.Ф. – заместитель начальника отдела пресечения  
монополистической деятельности и  
недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № К05-277/12 по признакам нарушения ООО «ПетроКонсалт» части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в использовании обозначения «горящие» при оказании услуг по реализации туристических путевок, схожего до степени смешения с товарным знаком, принадлежащим хозяйствующему субъекту-конкуренту,

### УСТАНОВИЛА:

1. В Санкт-Петербургское УФАС России обратилось ООО «Сеть магазинов горящих путевок» (далее Заявитель) с жалобой на действия ООО «ПетроКонсалт» (далее Ответчик), выразившееся в незаконном использовании товарных знаков,

принадлежащих Заявителю, при осуществлении предпринимательской деятельности.

Заявитель является правообладателем товарного знака «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» (свидетельство на товарный знак №422256 приоритет от 17 ноября 2009 года), и товарного знака «Горящих» (свидетельство на товарный знак №351200, приоритет от 28 июня 2006 года), в том числе по классу МКТУ №39 (организация путешествий).

На фасаде здания, расположенного по адресу: Санкт-Петербург, пр. Славы, 52/1 (офис Ответчика), расположена вывеска «Горящие туры», которая сходна до степени смешения с товарными знаками «ГОРЯЩИХ», «Сеть магазинов горящих путевок» принадлежащими Заявителю.

По мнению Заявителя, использование Ответчиком изображения «Горящие туры» не позволяет конечным потребителям правильно и адекватно воспринимать информацию, т.к. вводит их (потребителей) в заблуждение относительно поставщика туристических услуг.

Ответчик, при осуществлении предпринимательской деятельности использует обозначение «Горящие туры», что по мнению Заявителя, вводит потенциальных потребителей в заблуждение относительно качества и количества оказываемых услуг.

2. Позиция Ответчика, изложенная в письме от 31.10.2012, заключается в следующем.

Ответчик осуществляет деятельность страховых и туристических агентов. По мнению Ответчика, словосочетание «горящие туры» не запрещено, т.к. аналогично можно запретить использование словосочетания, например, «свежий хлеб». Ответчик с Заявителем не имеют и не имели никаких взаимоотношений, переписка, в т.ч. по рассматриваемому вопросу, не велась. Ответчик никогда не использовал товарные знаки, вывески или слоганы Заявителя. До 25.05.2012 часть помещения у Ответчика арендовало ООО «Савояр Тур», которое входит в сеть Заявителя.

Торговое название Ответчика – «ChiliTours» (бюро путешествий) не имеет никакого отношения к названию Заявителя, имея в торговом наименовании слово «Chili», которое переводится как горящий красный перчик, Ответчик использует при осуществлении деятельности словосочетание горящие туры.

3. Материалами дела установлено следующее.

Заявитель зарегистрирован 08.12.2004 года. Основным видом деятельности является деятельность туристических агентств.

Заявитель является правообладателем товарного знака «ГОРЯЩИХ» на основании Свидетельства на товарный знак № 351200 от 26.05.2008 (дата приоритета от 28.06.2006), товарного знака «Сеть магазинов горящих путевок» - Свидетельство на товарный знак № 422256 от 10.11.2010 (дата приоритета от 17.11.2009). Фактически Заявитель не осуществляет туристической деятельности, а заключает договоры исключительной лицензии на право использования товарных знаков с хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на рынке туристических услуг. В Санкт-Петербурге и Ленинградской области товарные

знаки по лицензии используют 47 юридических лиц/индивидуальных предпринимателей. Лицензиаты действуют на определенной территории, закрепленной за ними договором исключительной лицензии. Согласно договору исключительной лицензии Заявитель имеет все права по защите неправомерного использования зарегистрированных товарных знаков, а также по защите нарушенных прав лицензиатов. Договор исключительной лицензии с Ответчиком не заключался.

Ответчик зарегистрирован 02.10.2009 года. Основным видом деятельности является деятельность страховых и туристических агентов.

Таким образом, конкурентами на рынке оказания туристических услуг являются Ответчик и хозяйствующие субъекты, осуществляющие аналогичную деятельность по договору исключительной лицензии, заключенному с Заявителем.

Санкт-Петербургским УФАС России в адрес лицензиатов (ООО «Яркий мир», ООО «Савояр Тур», ООО «Анталия») были направлены запросы о представлении документов и информации по существу рассматриваемого дела. Согласно полученным ответам установлено, что договор исключительной лицензии заключается в целях использования товарного знака, принадлежащего Заявителю на территории, обозначенной в договоре (по месту расположения офисов). Исключительная лицензия дает право лицензиату использовать товарный знак для оказания услуг в т.ч. бронирование билетов для путешествий, бронирование маршрутов путешествий, организация круизов, организация путешествий. Согласно условиям договора Заявитель обязан передать лицензиату разработанные им макеты для их использования во внешнем и внутреннем оформлении коммерческих помещений, при самостоятельном изготовлении любой полиграфии, оформления собственного сайта в сети Интернет.

Договоры исключительной лицензии зарегистрированы в Роспатенте.

Также Санкт-Петербургским УФАС России был направлен запрос в Комитет по градостроительству и архитектуре Санкт-Петербурга по вопросу законности размещения вывески «Горящие туры», принадлежавшей ООО «ПетроКонсалт», на фасаде здания, расположенного по адресу: Санкт-Петербург, пр. Славы, 52/1. Письмом от 15.07.2013 № 1-4-34796/э Комитет по градостроительству и архитектуре Санкт-Петербурга сообщил, что фасадная вывеска «Горящие туры» размещена без необходимого согласования.

Заявителем в материалы дела № К05-277/12 представлено заключение Патентного поверенного от 27.02.2013 по вопросу степени сходства обозначений «ГОРЯЩИЕ ТУРЫ», «Сеть магазинов горящих путевок», «Вам позавидуют попутчики» на вывесках, используемых туристическим агентством ООО «ПетроКонсалт», с товарными знаками №№: 351200, 422256, 469680, 188620 (далее Заключение). Согласно Заключению сравнительный анализ обозначения «ГОРЯЩИЕ ТУРЫ» и товарных знаков «ГОРЯЩИХ» и «Сеть магазинов горящих путевок» показал следующее. Сравнимые обозначения являются сходными по звуковому (фонетическому) критерию, по семантическому признаку, а также являются сходными до степени смешения графически на основании зрительного впечатления вследствие использования одного и того же алфавита, идентичной цветовой гаммы и расположения элементов.

Учитывая, что сравниваемые обозначения используются в отношении однородных услуг (организация путешествий), которые имеют одно и то же назначение, имеют одинаковые условия сбыта и одинаковый круг потребителей, то существует принципиальная возможность возникновения у потребителя смешения деятельности хозяйствующих субъектов (лицензиатов и Ответчика), а также представления о принадлежности этих услуг одному производителю.

В соответствии со статьей 10.bis «Конвенции по охране промышленной собственности» (заключена в Париже 20.03.1883 г., ратифицирована СССР 19.09.1968 г.) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, запрету подлежат все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с ч.9 ст.4 Закона о защите конкуренции, недобросовестная конкуренция – любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с п. 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

В соответствии с п.1, п. 3 ст.1484 ГК РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными ниже. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак. 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.

Согласно п.3. ст. 1515 ГК РФ лицо, нарушившее исключительное право на товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, обязано удалить товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов, которыми сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг, в том числе с документации, рекламы, вывесок.

Таким образом, Ответчик, осуществляя предпринимательскую деятельность на рынке оказания туристических услуг, использует обозначение «Горящие Туры», сходное до степени смешения с обозначением «ГОРЯЩИХ» и «Сеть магазинов горящих путевок», зарегистрированными как товарные знаки, правообладателем

которых является Заявитель.

В данных действиях Ответчика присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в п.9 ст.4 Закона о защите конкуренции.

Действия Ответчика по использованию при осуществлении предпринимательской деятельности обозначения «Горящие Туры», сходного до степени смешения с товарными знаками «ГОРЯЩИХ» и «Сеть магазинов горящих путевок», правообладателем которых является Заявитель направлены на получение преимуществ по отношению к хозяйствующим субъектам – конкурентам на рынке оказания туристических услуг, противоречат принципам добропорядочности, разумности и справедливости, способны причинить убытки Заявителю, что может выражаться в возможном перераспределении спроса на товарном рынке оказания туристических услуг.

Принимая во внимание установленные обстоятельства и руководствуясь ч.3 ст.10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г., п.3 ст.1484 ГК РФ, п.4 ч.1 ст.14, ст.23, ч.1 ст.39, ч.1-4 ст.41, ч.1 ст.49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать в действиях ООО «ПетроКонсалт», выразившихся в использовании при осуществлении предпринимательской деятельности на рынке оказания туристических услуг обозначения «Горящие туры», сходного до степени смешения с товарными знаками «ГОРЯЩИХ» и «Сеть магазинов горящих путевок», правообладателем которых на основании свидетельств №422256 и №351200 является ООО «Сеть магазинов горящих путевок», нарушением пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ООО «ПетроКонсалт» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции.

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

Председатель Комиссии

И.П. Соколова

Члены Комиссии

И.В.Клименко

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

- [predpisanie\\_petrokonsalt.doc](#)