

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена «26» ноября 2013 г. г. Кемерово

Решение изготовлено в полном объеме «06» декабря 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии: Кластер Е.А. - заместителя руководителя
управления;

Членов Комиссии: Каминской Е.Б. - начальника отдела рекламы и
недобросовестной конкуренции;

Анкудиновой А.А. - ведущего специалиста-
эксперта отдела судебной и правовой работы;

Ломакиной М.Б. - специалиста - эксперта отдела
рекламы и недобросовестной конкуренции;

при участии:

- <...> - Индивидуального предпринимателя (далее – ИП <...>);

- <...> - представителя Управления Федеральной службы по надзору в сфере
защиты прав потребителей и благополучия человека по Кемеровской области
(далее по тексту – Управление Роспотребнадзора по Кемеровской области) по
доверенности (от 10.01.2013г., № 23-С/-2013),

рассмотрев дело № 89/А-14-2013, возбужденное по признакам нарушения ИП <...>
(юридический адрес: 634029, г. Томск, <...>; место нахождения организации:
652515, г. Ленинск-Кузнецкий, пр. Кирова, д. 98, 1 этаж; ИНН 701716152566) пункта 2
части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите
конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

26.06.2013г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по
Кемеровской области поступило заявление от ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ
ПУТЕВОК» г.Москва (исх. б/н от 20.06.2013г.) о наличии признаков нарушения

антимонопольного законодательства в действиях ИП <...>

18.07.2013г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление от Управления Роспотребнадзора по Кемеровской области (исх. № 7372-6-зпп от 12.07.2013г.) о рассмотрении аналогичного заявления от ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ИП <...>

Из заявления ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» следует, что ИП <...> использует изображения сходные до степени смешения со словесными элементами «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» (свидетельство № 422256 от 10.11.2010г.), «Горящих» (свидетельство № 351200 от 26.05.2008г.), «ГОРЯЩИХ» (свидетельство № 469680 от 29.08.2012г.), принадлежащих ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК».

ИП <...> и ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» осуществляют свою предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке туристических услуг, предлагая потребителям однородные услуги: организация путешествий, реклама, и т.п., в связи с чем, использование ИП <...> изображений «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК», «Горящих», «ГОРЯЩИХ» вводят в заблуждение потребителей туристических услуг в отношении того, кто оказывает потребителю услуги и в отношении ожидаемого качества предоставляемых услуг.

В заявлении указаны случаи использования данного изображения ИП <...>:

- офисное помещение по адресу: г.Ленинск-Кузнецкий, пр.Кирова, д.98;
- сайт www.moihottur.ru.

Кемеровским УФАС России в адрес ЗАО «Региональный сетевой информационный центр» (далее – ЗАО «РСИЦ») был направлен запрос о предоставлении информации.

Из ответа ЗАО «РСИЦ» (исх. № 2479-С от 19.09.2013г.) следует, что создание сайта относится к вопросу использования домена его Администратором. В соответствии с правилами регистрации доменных имен в доменах RU и РФ, порядок использования домена определяет его Администратор, он же несет ответственность за возможное нарушение прав третьих лиц, связанное с выбором и использованием домена, а также несет риск убытков, связанных с такими нарушениями.

Администратором домена второго уровня moihottur.ru является физическое лицо <...>.

Приказом Кемеровского УФАС России № 265 от 26.09.2013г. было возбуждено дело № 89/А-14-2013 по признакам нарушения ИП <...> пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 30.09.2013г. рассмотрение дела № 89/А-14-2013 было назначено на 30.10.2013г. на 11 часов 00 минут.

07.10.2013г. в адрес Кемеровского УФАС России была представлена информация Управления Роспотребнадзора по Кемеровской области (исх. № 11332-6-Зпп от

26.09.2013г.), а именно постановление № 22 от 27.08.2013г. о прекращении производства по делу об административном правонарушении в отношении ИП <...> в связи с отсутствием события административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.10 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении, неправомерное использование зарегистрированного товарного знака не установлено, что подтверждается представленной фотографией (фотография имеется в материалах дела).

28.10.2013г. в связи с производственной необходимостью рассмотрение дела № 89/А-14-2013, назначенное на 30.10.2013г. в 11 часов 00 минут, было перенесено на 26.11.2013г. в 10 часов 00 минут.

13.11.2013г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» о рассмотрении дела в отсутствие его представителя, в связи с территориальной удаленностью. Рассмотрев заявленное ходатайство, Кемеровское УФАС России приняло решение об его удовлетворении.

26.11.2013г. состоялось заседание Комиссии, в ходе рассмотрения которого ИП <...> пояснил, что факт размещения рекламных конструкций с текстом «МОЙ ГОРЯЩИЙ ТУР сеть туристических бюро ГОРЯЩИЕ ТУРЫ НА САЙТЕ www.moihottur.ru тел: 4-95-02», «МОЙ ГОРЯЩИЙ ТУР сеть туристических бюро» имел место быть по незнанию закона, нарушение было устранено, что подтверждается постановлением Управления Роспотребнадзора по Кемеровской области в г. Ленинске - Кузнецком, г. Полысаево, и Ленинск - Кузнецком районе о прекращении производства по делу об административном правонарушении от 27.08.2013 № 22.

Представитель Управления Роспотребнадзора по Кемеровской области поддержала, представленные в адрес Кемеровского УФАС России письменные пояснения.

Изучив материалы дела № 89/А-14-2013, заслушав пояснения ИП <...>, представителя Управления Роспотребнадзора по Кемеровской области, участвующих в деле, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

ИП <...> и ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» осуществляют свою предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке туристических услуг, предлагая потребителям однородные услуги: организация путешествий, реклама, и т.п. в пределах одних географических границ (Кемеровская область), то есть, являются конкурентами по отношению друг к другу.

Согласно справке Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам России (исх. 02/34-10037/41 от 19.08.2013г.) следует, что словесное обозначение «МОЙ ГОРЯЩИЙ тур» (выполненное оригинальным наклонным шрифтом (обозначение 1)), «сеть туристических бюро», выполненные желтым цветом на красном фоне, «горящие туры на сайте» (выполненное белым стандартным шрифтом (обозначение 2)) на красном.

- представленное обозначение 1 является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 351200, № 422256, поскольку ассоциируется с ними в целом в силу фонетического и графического

(оригинальный шрифт) сходства словесных элементов «ГОРЯЩИЙ»/»ГОРЯЩИХ» и сходного цветового сочетания;

- представленные обозначения 1, 2 являются не сходными до степени смешения со словесным товарным знаком «ГОРЯЩИХ» по свидетельству № 469680 в силу семантического и графического несходства сопоставляемых словесных элементов «МОЙ ГОРЯЩИЙ ТУР», «ГОРЯЩИЕ ТУРЫ НА САЙТЕ» и словесного элемента «ГОРЯЩИХ».

Под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации п.9 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции»).

Согласно п. 2 ч.1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе, введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Введение в заблуждение относительно изготовителя товара возможно вследствие использования обозначений, ассоциирующихся у потребителя с другим лицом, что в той или иной степени имеет значение для принятия потребителем решения о приобретении товара. Термин «введение в заблуждение» необходимо понимать как действия хозяйствующего субъекта, вследствие которых создается ложное впечатление.

Статья 10bis(2) Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г., участником которой является и Российская Федерация, определяет акт недобросовестной конкуренции как «всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах» и указывает какие действия подлежат запрету, в частности, все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Использование ИП <...> изображения «МОЙ ГОРЯЩИЙ ТУР» привлекает внимание потребителя к услугам и напоминает потенциальному покупателю об услугах, оказываемых на территории Кемеровской области лицензиатами, использующими товарные знаки «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК», «Горящих» и «ГОРЯЩИХ» принадлежащих ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК».

Оценив вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дела № 89/А-14-2013 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к выводу о том, что выразившиеся в использовании изображения 1 (выполненное оригинальным наклонным шрифтом «МОЙ ГОРЯЩИЙ тур») сходного до степени смешения с товарными знаками № 351200, № 422256 ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» в оформлении сайта www.moihottur.ru и на фасаде здания по адресу: г. Ленинск-Кузнецкий, пр.Кирова, д.98, вступает в

противоречие с п. 2 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, действия ИП <...>, являются недобросовестной конкуренцией, следовательно, нарушением пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Из представленных документов Управления Роспотребнадзора по Кемеровской области в адрес антимонопольного органа, а также пояснений ИП <...> следует, что нарушение антимонопольного законодательства, а именно пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» ИП <...> было добровольно устранено.

На основании вышеизложенного руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать действия индивидуального предпринимателя <...> (юридический адрес: 634029, г. Томск, <...>; место нахождения организации: 652515, г. Ленинск-Кузнецкий, пр. Кирова, д. 98, 1 этаж; ИНН 701716152566) нарушением пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании изображения 1 (выполненное оригинальным наклонным шрифтом «МОЙ ГОРЯЩИЙ тур») сходного до степени смещения с товарными знаками № 351200, № 422256 ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» в оформлении сайта www.moihottur.ru и на фасаде здания по адресу: г. Ленинск - Кузнецкий, пр. Кирова, д.98.

2. Производство по делу № 89/А-14-2013, возбужденное в отношении ИП <...> по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», прекратить в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

3. Предписание не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии:

Е.А. Клостер

Члены Комиссии:

Е.Б. Каминская

А.А. Анкудинова

М.Б. Ломакина

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