

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о наложении штрафа по делу
об административном правонарушении № 169 А/2018

10 мая 2018 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарского УФАС России) «...», рассмотрев материалы дела № 169 А/2018, возбужденного в отношении должностного лица – менеджера по продажам ООО «МВТ» «...» («...»), протоколом Краснодарского УФАС России № 169 А/2018 от 26.04.2018 г. об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения ООО «МВТ» требований п.1 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", выразившегося в использовании товарного знака «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama», руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП,

в отсутствие представителя потерпевшего НАО «Красная поляна» надлежащим образом уведомленного о рассмотрении дела № 16 А/2018,

в отсутствие должностного лица – менеджера по продажам ООО «МВТ» - «...» (ходатайство о рассмотрении дела № 169 А/2018 в отсутствие),

УСТАНОВИЛ:

Ранее по результатам рассмотрения дела № 290/2017 в отношении ООО «МВТ» 17.10.2017 г. Комиссией Краснодарского УФАС России было принято решение, которым установлен факт нарушения п.1 ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в использовании товарного знака «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama».

Согласно ч. 1.2 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 -14.33 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решение Комиссии Краснодарского УФАС России по делу № 290/2017, вступило в законную силу 30.10.2017 г.

Также ООО «МВТ» Краснодарским УФАС России было выдано предписание о прекращении нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в использовании товарного знака «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> путем изменения названия (доменное имя) Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru>, исключив из него наименование: gorki.

ООО «МВТ» представило документы (вх.№ эл./п. 414 от 19.01.2018 г.), подтверждающие факт исполнения предписания.

Протоколом Краснодарского УФАС России 169 А/2018 об административном правонарушении от 26.04.2018 в отношении должностного лица – менеджера по продажам ООО «МВТ» Мелконян Сергея Александровича было возбуждено дело об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ по факту нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в следующем.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление НАО «Красная поляна» (вх.№ 3432 от 12.04.2017 г.) о признаках недобросовестной конкуренции в действиях ООО «МВТ», выразившихся в использовании товарного знака «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель, в доменном имени

Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama».

Как указано в заявлении (вх.№ 3432 от 12.04.2017 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 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: <http://gorki-hotels.ru> и в названии сайта <http://gorki-hotels.ru>, незаконно используются товарные знаки «GORKY GOROD», «ГОРКИ ГОРОД».

Согласно данным, полученным от ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ», администратором доменного имени gorki-hotels.ru является ООО «МВТ».

НАО «Красная поляна» не заключало договоры на предоставление ООО «МВТ» права использования в информации, размещенной на сайте: <http://gorki-hotels.ru> и в названии сайта <http://gorki-hotels.ru>, товарного знака «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель.

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

16.05.2017 г. (исх.№ 10656/7) 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://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama».

03.07.2017 г. (вх.№ 6653) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (исх.№ 41-5135-12 от 16.06.2017 г.) с приложением справки.

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

- доменное имя <http://gorki-hotels.ru> и словесное обозначение «Gorky Panorama» являются сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 496338 в силу фонетического сходства/тождества и графического сходства словесных элементов «Gorki», «Gorky» и «GORKY»;

- доменное имя <http://gorki-hotels.ru> и словесное обозначение «Gorky Panorama» являются сходными до степени смешения с товарным знаком № 496339 в силу фонетического сходства словесных элементов «gorki», «Gorky», «ГОРКИ»;

- словесное обозначение «Горки Панорама» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 496338 в силу фонетического сходства словесных элементов «Горки» и «GORKY»;

-словесное обозначение «Горки Панорама» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 496339 в силу фонетического, семантического тождества и графического сходства словесных элементов «Горки» и «ГОРКИ»;

- словесное обозначение «Горки Город» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 496338, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу фонетического сходства словесных элементов «Горки Город» и «GORKY GOROD»;

- словесное обозначение «Горки Город» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 496339, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу фонетического, семантического тождества и графического сходства словесных элементов «Горки

Город» и «ГОРКИ ГОРОД».

Таким образом, обозначения «ГОРКИ ГОРОД» и «GORKY GOROD» в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama», являются сходными до степени смешения с товарным знаком «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарным знаком «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является НАО «Красная поляна».

При рассмотрении дела № 290/2017 ответчиком – ООО «МВТ» были представлены письменные объяснения и документы (вх.№ эл./п. 6455 от 17.07.2017 г.; вх.№ эл./п. 6633 от 20.07.2017 г.; вх.№ 8865 от 25.08.2017 г.) из которых следует, что вопрос об использовании товарных знаков № 496338, 496339 решен с правообладателем (НАО «Красная поляна») в досудебном порядке. В действиях ООО «МВТ» не содержится признаков недобросовестной конкуренции. У НАО «Красная поляна» и ООО «МВТ» разные сферы деятельности. ООО «МВТ» выступает в качестве агента реализуюя путевки через туроператора ООО «Библио-Глобус Оператор» на основании заключенного агентского договора № 777\16-М от 20.05.2016 г., ООО «МВТ» ведет деятельность в сфере туристических агентств (ОКВЭД 79.11- основной вид деятельности), а у НАО «Красная поляна» (ОКВЭД 55.10 – основной вид деятельности) – деятельность гостиниц и прочих мест для временного проживания. Сайт с доменным именем <http://gorki-hotels.ru> в настоящее время не используется, что подтверждается скриншотом, представленным ответчиком.

Из письменных объяснений, представленных НАО «Красная поляна» (вх. № эл.п. 7925 от 24.08.2017 г.) следует, что позиция заявителя (НАО «Красная поляна»), изложенная в заявлении о признаках недобросовестной конкуренции в действиях ООО «МВТ», осталась прежней.

Краснодарское УФАС России, изучив представленные НАО «Красная поляна», ООО «МВТ» доказательства, материалы дела № 290/2017, признало позицию ООО «МВТ» необоснованной по следующим основаниям.

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

Согласно выписке из ЕГРЮЛ дополнительным видом деятельности ООО «МВТ» является деятельность гостиниц и прочих мест для

временного проживания (ОКВЭД 55.1).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ дополнительным видом деятельности НАО «Красная поляна» является деятельность гостиниц и прочих мест для временного проживания (ОКВЭД 55.1).

На сайте <http://gorki-hotels.ru>, владельцем которого является ООО «МВТ», размещена информация об отелях, гостиницах, и номерном фонде (вид, количество, стоимость, скидка) Всесезонного курорта «горки Город», также на сайте предлагаются услуги по бронированию апартаментов в отелях и гостиницах Всесезонного курорта «Горки Город».

Таким образом, исходя из содержания информации, размещенной на сайте <http://gorki-hotels.ru>, следует, что ООО «МВТ» также осуществляет деятельность, предусмотренную ОКВЭД 55.1-деятельность гостиниц и прочих мест для временного проживания.

Доказательств правомерного использования ООО «МВТ» (договор на предоставление ООО «МВТ» права использования товарных знаков) товарного знака «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama», в Краснодарское УФАС России представлено не было.

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате проведенного исследования установлено, что обозначения «ГОРКИ ГОРОД» и обозначения «GORKY GOROD» в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama», является сходным до степени смешения с товарным знаком «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарным знаком «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является НАО «Красная поляна».

Согласно ч.1 ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со [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.

В соответствии с Конвенцией 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 ООО «МВТ», выразившиеся в использовании товарного знака «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости могут причинить убытки хозяйствующим субъектам-конкурентам, в том числе НАО «Красная поляна» нанести вред его деловой репутации.

Данные фактические обстоятельства подтверждены

материалами дела № 290/2017 о нарушении антимонопольного законодательства.

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, действиями Ответчика – ООО «МВТ», выразившимися в использовании товарного знака «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama», нарушены требования п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с ч. 3 ст. 2.1.КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

По запросу Краснодарского УФАС России ООО «МВТ» представлены сведения о том, что ответственным лицом за осуществление действий, связанных с использованием товарного знака «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama», является менеджер по продажам ООО «МВТ» Мелконян Сергей Александрович (вх.№ 1044 от 02.02.2018 г.), что подтверждается трудовым договором № 2 с менеджером по продажам от 01.03.2015 г., приказом № 1 от 14.11.2017 г. о дисциплинарном взыскании, письменными объяснениями «...»

Согласно п. 5.1.9 трудового договора № 2 от 01.03.2015 г. Работник («...») осуществляет генерацию и регистрацию доменных имен для компании в соответствии с действующим законодательством РФ.

Согласно абз. 1 ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Таким образом, Мелконян С.А., являясь работником ООО «МВТ», должен действовать в интересах Общества добросовестно и разумно, в том числе при осуществлении действий, связанных с использованием товарного знака «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama».

Следовательно, нарушение п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» произошло по вине менеджера по продажам ООО «МВТ» «...», вследствие ненадлежащего исполнения им своих служебных обязанностей.

Место совершения правонарушения – адрес ООО «МВТ»: 354065, г. Сочи, ул. Красноармейская, д.22.

Дата и время – дата регистрации Интернет-сайта gorki-hotels.ru 22.11.2016 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 должностного лица –«...», выразившегося в использовании товарного знака «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama», нарушают 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 должностное лицо – менеджера по продажам ООО «МВТ» «...» («...»), к административной ответственности по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 12 000 (двенадцать 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 ПС
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: 16168051400001201926

При оплате административного штрафа в платежном поручении, в назначении платежа **необходимо обязательно указывать УИН: 16168051400001201926**

Очередность платежа 4

Тел/факс: 253-66-82

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа 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 указанно постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления

«...»