

9 февраля 2010 года

Архангельск

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

Председатель	-	Алешин К.Н.	И.о. руководителя Архангельского УФАС России
Член комиссии		Гниденко Л.М.	Заместитель руководителя Архангельского УФАС России, начальник отдела контроля рекламного законодательства
Член комиссии	-	Шестакова Н.М.	Ведущий специалист – эксперт отдела контроля рекламного законодательства
Член комиссии	-	Цакулов Ю.Г.	Старший специалист 1 разряда отдела контроля рекламного законодательства

рассмотрев дело № 80-09 по признакам нарушения

ООО «Корпорация ЮВЕ» (ИНН 2902057104)

(адрес юридического лица – 164500 г. Северодвинск, пр. Морской, 37)

(наименование организации (фамилия, имя, отчество индивидуального предпринимателя), адрес)

статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Архангельское УФАС России поступили материалы проверки Управления внутренних дел по Архангельской области по соблюдению ООО «Корпорация ЮВЕ» законодательства по организации игорного бизнеса, в которых в том числе содержались признаки нарушения статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

10.11.2009 Заместитель начальника УВД по Архангельской области поручил провести обследование помещений лотерейного клуба «Маракана», используемых ООО «Корпорация ЮВЕ» по адресу г. Северодвинск, пр. Карла Маркса, 14 с целью обнаружения и изъятия документов и иных предметов, свидетельствующих о нарушении законодательства в сфере деятельности по организации и проведению азартных игр с использованием игрового оборудования. 12.11.2009 сотрудниками ОРЧ КМ по линии БЭП при УВД Архангельской области в помещении ЛК «Маракана» и букмекерской конторы ООО «Корпорация ЮВЕ» был выявлен факт использования наклеек на игровых автоматах с нанесением олимпийской символики (в виде пяти колец и стилизованного пламени). Лицензионный договор с правообладателем товарного знака отсутствовал. В присутствии понятых были составлены протокол обследования помещений и протокол изъятия предметов, документов и материальных ценностей от 12.11.2009.

По мнению УВД Архангельской области, действия ООО «Корпорация ЮВЕ» являются актом недобросовестной конкуренции, а именно: использование чужого товарного знака без заключения договора с правообладателем товарного знака. Просят принять к ООО «Корпорация ЮВЕ» меры антимонопольного реагирования.

По результатам рассмотрения представленных материалов проверки антимонопольным Управлением возбуждено дело № 80-09 по признакам нарушения ООО «Корпорация ЮВЕ» статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

22.12.2009 года состоялось заседание Комиссии при участии представителя ООО «Корпорация ЮВЕ» Чистякова В.А. (доверенность от 16.03.2008 № 2-801). Сотрудники УВД Архангельской области должным образом уведомлены о дате, времени и месте рассмотрения дела, но в заседание комиссии не явились, что не препятствовало рассмотрению дела.

ООО «Корпорация ЮВЕ» как оператор проведения на территории Архангельской области стимулирующей лотереи «Поймай удачу!», организатором которой является ООО «Евромир» (ИНН 4028041389, 248001 г. Калуга, ул. Воронина, 22/50), в лотерейных клубах на оборудовании разместило наклейки с олимпийской символикой (в виде пяти переплетенных многоцветных колец и трехцветного изображения языка пламени) и слоганом «Мы поддерживаем олимпийское движение!». Согласно протоколу обследования помещения лотерейного клуба «Маракана» от 12.11.2009, в клубе размещено 58 автоматов, 32 автомата находились в рабочем состоянии, на 20 из них размещена олимпийская символика.

В заседании Комиссии представитель ООО «Корпорация ЮВЕ» пояснил, что наклейки были нужны для того, чтобы закрыть на автоматах купюроприемники, т.е. закрыть изъян оборудования, поскольку данное оборудование ранее использовалось в целях проведения азартных игр. В 2007 году между ООО «Лот-пром» и ООО «Корпорация ЮВЕ» был заключен договор о приобретении оборудования для проведения лотереи, на которых были уже размещены наклейки с изображением пяти переплетенных колец и языка пламени. ООО «Корпорация ЮВЕ» проводит лотерею в лотерейных клубах - Морской 37, К.Маркса, 14, Дзержинского, 9, Бутомы, 6, Ломоносова 90А. Намерения в нарушении антимонопольного законодательства не было. Представитель ООО «Корпорация ЮВЕ» отметил, что цветовая гамма, использованная в наклейках, не совпадает с цветовой гаммой зарегистрированного товарного знака. В 2008 году данный договор был расторгнут. Документы, подтверждающие заключение и расторжение договора с ООО «Лот-пром» в заседание комиссии не представлены. Одновременно представитель ООО «Корпорация ЮВЕ» сообщил, что документы, подтверждающие законное использование олимпийской символики у ООО «Корпорация ЮВЕ» отсутствуют, денежные средства на поддержку зимней Олимпиады 2014 в Олимпийский комитет России обществом не перечислялись.

Комиссия отмечает, что одним из важнейших атрибутов Олимпийского движения является олимпийская символика. Общие для Олимпийского движения символы являются исключительной собственностью Международного Олимпийского Комитета. Олимпийский символ в виде пяти переплетенных многоцветных колец олицетворяет единство пяти континентов и встречу спортсменов всего мира на Олимпийских играх. Переплетенные кольца изображены в следующем порядке: три кольца сверху (слева направо) – синее, черное, красное; два кольца внизу – желтое, зеленое. Национальные Олимпийские Комитеты стран мира имеют собственную официальную эмблему, которая представляет собой сочетание олимпийского символа (пять колец) с каким-либо национальным отличительным знаком. В эмблему Олимпийского комитета России включено трехцветное изображение языка пламени, отражающего цвета Государственного флага Российской Федерации (белый, синий, красный). Олимпийский комитет России зарегистрировал товарный знак в виде пяти колец и трехцветного изображения языков пламени, номер регистрации RU 139795. Товарный знак охраняется в белом, синем, красном, желтом, зеленом, черном цветовом сочетании.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и привлечения к участию в деле ООО «Евромир»,

производство по делу было отложено на 09.02.2010.

09.02.2009 заседание комиссии состоялось без представителей сторон, должным образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела, что не препятствует рассмотрению дела по существу.

Письмом ООО «Евромир» от 25.01.2010 № 0155/10 в адрес комиссии сообщено, что общество имеет исключительное право на использование товарного знака «Мир лотереи» (свидетельство № 393442 от 11.11.2009, правообладатель ООО «Мир лотерей», между ООО «Мир лотерей» и ООО «Евромир» заключен лицензионный договор на использование товарного знака). Данный товарный знак нанесен на товары, реализуемые ООО «Евромир», присутствует в помещениях, где проводится стимулирующая лотерея «Поймай удачу!». К проведению зимних олимпийских игр в г. Сочи 2014 года ООО «Евромир» не причастно. Какие-либо наклейки с изображением олимпийской символики для размещения их на лотерейном оборудовании ООО «Корпорация ЮВЕ» не передавались. ООО «Корпорация ЮВЕ» является дилером ООО «Евромир» и имеет полномочия заключать договоры с операторами, в соответствии с которыми последние имеют право проводить всероссийскую стимулирующую лотерею «Поймай удачу!». Информацией о том, с кем на территории Архангельской области ООО «Корпорация ЮВЕ», как дилер, заключило договоры на проведение лотереи не обладают.

Письмом АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» от 25.01.2010 № ОД-202 сообщено, что на наклейках, размещенных на автоматах лотерейного клуба «Маракана» г. Северодвинск, ул. К.Маркса, 14, содержится товарный знак, представляющий собой факел, выполненный в цветах российского флага и изображение пяти переплетенных колец. Правообладателем товарного знака является Олимпийский комитет России на основании свидетельства № 139795 от 29.03.1996 (в материалы дела представлена копия свидетельства). АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» с 24.03.2009 является исключительным лицензиатом Олимпийского комитета России в отношении этого товарного знака и осуществляет на территории России полномочия по его защите (в материалы дела представлена копия лицензионного договора № 38 от 24.02.2009). Ни Олимпийский комитет России, ни АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» не заключали с ООО «Корпорация ЮВЕ» договоры на использование товарного знака № 139795, не выражали свое согласие на его использование. Наклейки с изображением олимпийской символики правообладателем товарного знака или с его согласия иным лицом не производились.

Комиссия рассмотрела представленные материалы, заслушала доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле и установила следующее:

На территории г. Северодвинска Архангельской области размещено 15 лотерейных клубов, в которых проводятся следующие негосударственные стимулирующие лотереи: «Поймай удачу!» Н200С/001374ФНС, организатор ООО «Евромир», операторы ООО «Корпорация ЮВЕ», ООО «Конан», ООО Компания «Родник», ООО «ТоргМастер», проходит в период с 28.07.09 по 27.07.10; «Сладкая удача» Н200С/001625ФНС, организатор ООО «КРОВАТЭКС», оператор ООО «Конан», проходит в период с 04.08.09 по 03.08.10; «Лотомания» Н200С/001111ФНС, организатор ООО «Прометей», оператор ООО «Метелица», проходит в период с 23.11.09 по 22.11.10; «Формула лото» Н200С/001580ФНС, организатор ООО «Формула Лото», оператор ООО «Сайрус», проходит в период с 10.06.09 по 09.06.10.

Согласно Закону «О лотереях» организатор лотереи - Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование или созданное в соответствии с законодательством Российской Федерации, имеющее место нахождения в Российской Федерации и получившее в соответствии с Законом «О лотереях» право на проведение лотереи юридическое лицо. Организатор лотереи проводит лотерею непосредственно или через оператора лотереи посредством заключения с ним договора (контракта) и несет ответственность перед участниками лотереи за исполнение своих обязательств по договору (контракту). Организация лотереи - осуществление мероприятий, связанных с получением права на проведение лотереи. Проведение лотереи - осуществление мероприятий, включающих в себя заключение договоров (контрактов) с оператором лотереи, изготовителем лотерейных билетов, изготовителем лотерейного оборудования, программных продуктов и (или) иных необходимых для проведения лотереи договоров (контрактов), распространение лотерейных билетов и заключение договоров с участниками лотереи, розыгрыш призового фонда лотереи, экспертизу выигрышных лотерейных билетов, выплату, передачу или предоставление выигрышей участникам лотереи. Оператор лотереи - юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством Российской Федерации, имеющее место нахождения в Российской Федерации, заключившее договор (контракт) с организатором лотереи на проведение лотереи от его имени и по его поручению и имеющее соответствующие технические средства.

Между ООО «Корпорация ЮВЕ» и ООО «Евромир» заключен договор № КА/23 от 27.07.2009 на проведение лотереи «Поймай удачу!». ООО «Евромир» 22.07.2009 выдало доверенность б/н сроком до 27.07.2010 ООО «Корпорация ЮВЕ» (164508 г. Северодвинск, пр. Труда, 2-312, ИНН 2902057104) в лице генерального директора Ждановой Екатерины Вячеславовны на право совершать от имени и в интересах ООО «Евромир» следующие действия: -заключать договоры на проведение лотереи на территории РФ в соответствии с Выпиской из государственного Реестра всероссийских лотерей серии Н200С, номер 001374ФНС; -заключать договоры на техническое обслуживание лотерейного оборудования; -расписываться от имени ООО «Евромир» во всех документах, связанных с проведением лотереи «Поймай удачу!».

Действующим законодательством в сфере лотерейной деятельности не установлены конкретные требования к лотерейному оборудованию и программам, используемым при проведении лотерей. Лотерейным является оборудование, специально изготовленное и используемое для проведения лотереи, или оборудование, оснащенное лотерейными программами. Письмом Ростехрегулирования от 20.03.2008 N ВП-101-26/1451 сообщено, что четкие параметры оборудования можно определить только путем разработки и принятия технических регламентов, которые в настоящий момент не разработаны.

Таким образом, ООО «Корпорация ЮВЕ» вправе проводить негосударственные стимулирующие лотереи в обычном режиме.

В соответствии со статьей 1477 ГК РФ под товарным знаком понимается обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации (статья 1482 Кодекса). Право использования товарного знака может быть передано на основании лицензионного договора (статья 1489 ГК РФ).

В соответствии со статьей 7 Федерального закона от 01.12.2007 N 310-ФЗ "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" (далее - Закон N 310-ФЗ) под олимпийской символикой понимаются наименования "Олимпийский", "Олимпиада", "Сочи 2014", "Olympic", "Olympian", "Olympiad", "Olympic Winter Games", "Olympic Games", "Sochi 2014" и образованные на их основе слова и словосочетания, а также олимпийские символ, огонь, факел, флаг, гимн, девиз, эмблемы и символы предыдущих Олимпийских игр (часть 1).

Использование олимпийской символики и (или) паралимпийской символики, в том числе для обозначения юридических лиц и

индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг (в фирменных наименованиях, коммерческих обозначениях, товарных знаках, знаках обслуживания, наименованиях мест происхождения товаров) и иным способом, если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к Олимпийским и Паралимпийским играм, допускается только при условии заключения соответствующего договора с Международным олимпийским комитетом и (или) Международным паралимпийским комитетом или уполномоченными ими организациями (часть 2). Использование олимпийской символики и (или) паралимпийской символики с нарушением требований части 2 данной статьи признается незаконным (часть 3).

Согласно раздела 2 "Методических рекомендаций по защите олимпийской и паралимпийской символики в период организации и проведения XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи" в связи с проведением XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в г. Сочи Российская Федерация приняла на себя дополнительные обязательства по защите исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности, принадлежащие Международному олимпийскому комитету (МОК) и Международному паралимпийскому комитету (МПК), а также иную символику, связанную с проведением Олимпийских и Паралимпийских игр.

В соответствии со статьей 8 Закона N 310-ФЗ признаются недобросовестной конкуренцией и влекут наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации:

1) продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались олимпийская символика и (или) паралимпийская символика;

2) введение в заблуждение, в том числе создание ложного представления о причастности производителя товара, рекламодателя к Олимпийским играм и (или) Паралимпийским играм, в том числе в качестве спонсора.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" 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 добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации. Термины «добропорядочность», «разумность», «справедливость» действующим законодательством не определены, в связи с чем эти термины следует применять в соответствии с их общим значением в русском языке. Термин «добропорядочный» толкуется как приличный, достойный одобрения, порядочный, а термин «порядочный», в свою очередь, как честный и соответствующий принятым правилам поведения (Толковый словарь русского языка под ред. С.И.Ожегова и Н.Ю. Шведовой - М 1997). Категории «разумность» и «справедливость» отражают различные моральные принципы, при этом, данные принципы должны распространяться на предпринимательскую деятельность, поскольку правила поведения обычного человека, например, по отношению к родственникам и друзьям, могут расходиться с принятыми правилами осуществления предпринимательской деятельности. Не могут рассматриваться в качестве добропорядочных действия, противоречащие законодательству или обычаям делового оборота. При этом, согласно статье 5 ГК РФ обычаям делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Частью 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с продажей обменом или иным введением в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг. Согласно статье 34 Конституции Российской Федерации не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

В соответствии со статьей 22 ФЗ № 135 антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами, предупреждает монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства. Материалами дела установлено, что ООО «Корпорация ЮВЕ» при проведении лотереи «Поймай удачу!» использует товарный знак, охраняемый в Российской Федерации, правообладателем которого является Олимпийский комитет России на основании свидетельства № 139795 от 29.03.1996. АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» с 24.03.2009 является исключительным лицензиатом Олимпийского комитета России в отношении этого товарного знака и осуществляет на территории России полномочия по его защите. Договор на использование товарного знака № 139795 ООО «Корпорация ЮВЕ» с правообладателем не заключен. Кроме того, ООО «Корпорация ЮВЕ» создало у потребителей впечатление причастности к проведению олимпийских и паралимпийских игр, разместив рядом с наклейками с изображением олимпийской символики слоган «Мы поддерживаем олимпийское движение!». Следовательно, действия ООО «Корпорация ЮВЕ» противоречат требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

Таким образом, со стороны ООО «Корпорация ЮВЕ» нарушены требования ФЗ от 01.12.2007 N 310-ФЗ "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" и требования статьи 14 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия считает необоснованным пояснения представителя ООО «Корпорация ЮВЕ» в части несовпадения цветовой гаммы, использованной в наклейках, с цветовой гаммой зарегистрированного товарного знака по следующим основаниям:

В силу статей 1229, 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым, не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак. Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (товарного знака). Отсутствие запрета не считается согласием.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

- 1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;
- 2) при выполнении работ, оказании услуг;
- 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 5) в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

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 пункту 1 статьи 1515 ГК РФ товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или

сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Требованиями действующего законодательства Российской Федерации, запрещается использование в гражданском обороте исключительных прав на использование средств индивидуализации продукции, работ, услуг без разрешения правообладателя. Парижская Конвенция по охране промышленной собственности 1883 года запрещает всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах и все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, промышленности или торговой деятельности конкурента (ст.10 bis).

Таким образом, комиссия отмечает, что наклейки с изображением олимпийской символики, размещенные на игровых автоматах лотерейного клуба «Маракана», по своему внешнему виду сходны до степени смешения с олимпийской и паралимпийской символикой, должным образом зарегистрированной и охраняемой Законом, даже в случае несовпадения их цветовой гаммы. Кроме того, проведение стимулирующей лотереи «Поймай удачу!» не имеет никакой, даже ассоциативной связи, с олимпийским и паралимпийским движением.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 8 Федерального закона 01.12.2007 N 310-ФЗ "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", частью 9 статьи 4, частью 1 статьи 14, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Архангельского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШ И Л А:

1. Признать действия ООО «Корпорация ЮВЕ», выразившиеся в использовании товарного знака, представляющего собой факел, выполненный в цветах российского флага и изображение пяти переплетенных колец, правообладателем которого является Олимпийский комитет России на основании свидетельства № 139795 от 29.03.1996 без заключения договора на использование товарного знака № 139795 и, как следствие, нарушающие часть 1 статьи 14 Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», статью 8 Закона от 01.12.2007 N 310-ФЗ "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".

2. Выдать ООО «Корпорация ЮВЕ» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции.

3. Передать материалы дела должностному лицу Архангельского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении лиц, виновных в нарушении антимонопольного законодательства к административной ответственности.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия или выдачи решения.

Председатель комиссии

К.Н.Алешин

Члены комиссии

Л.М.Гниденко

Ю.Г.Цакулов

Н.М.Шестакова