

Заявитель:

НАО «Красная поляна»

ул. Северная, 14 А,

г. Сочи, 354000

Ответчик:

ООО «Лазурный берег - Сочи»

ул. Горького, д. 58, оф. 34, г.

Сочи, 354030

а/я 31, г.Сочи, 354030

E-mail: info@lazurny.ru

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «26» марта 2018 г.

г.

Краснодар

В полном объеме решение изготовлено «06» апреля 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

... - заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

... – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

... - главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

... – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

... – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 455/2017 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении ООО «Лазурный берег - Сочи» (юридический адрес: 354000, г. Сочи, ул. Горького, д.58, оф.54(34); ИНН: 2320119841; ОГРН: 1042311676417) по пункту 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 455/2017 НАО «Красная поляна» (поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя);

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 455/2017 ООО «Лазурный берег - Сочи» (поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление НАО «Красная поляна» (вх.№ 7899 от 01.08.2017 г.) о признаках недобросовестной конкуренции в действиях ООО «Лазурный берег - Сочи», выразившихся в использовании обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которого является заявитель, в информации, размещенной на Интернет-сайте <http://in-sochi.ru/498>, а именно: «Отель «Горки город апартаменты».

В соответствии с п.1.3 Порядка проведения анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Федерального закона «О защите конкуренции», анализ состояния

конкуренции на товарном рынке проводился с особенностями, установленными п.10.6 настоящего порядка.

Исследование рынка деятельности гостиниц и прочих мест для временного проживания проводится с целью определения состояния конкуренции на рынке деятельности гостиниц и прочих мест для временного проживания на территории Краснодарского края в апреле 2017 г. – по настоящее время.

Анализ состояния конкуренции товарного рынка проведен в соответствии с Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»; Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 N 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее Приказ № 220).

В качестве источников исходной информации в соответствии с п. 1.5 Приказа №220 использовались документы и материалы, представленные хозяйствующими субъектами НАО «Красная поляна», ООО «Лазурный берег - Сочи».

Факт недобросовестной конкуренции выявлен НАО «Красная поляна» в мае 2017 г. Таким образом, временной интервал исследования рынка гостиниц и прочих мест для временного проживания определен с мая 2017 г. – по настоящее время.

Согласно ОК 029 – 2014 Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, утвержденному Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14 – ст), деятельность гостиниц и прочих мест для временного проживания относится к классификационной группе:

- раздел N «Деятельность административная и сопутствующие дополнительные услуги», классификационная группа: деятельность туристических агентств.

Учитывая вышеизложенное, а также цель проведения анализа товарного рынка, продуктовые границы рынка определены как деятельность туристических агентств на территории Краснодарского края (ОКВЭД 79.11).

Географическими границами товарного рынка определены границы территории, в котором действует хозяйствующий субъект, являющийся объектом антимонопольного контроля.

НАО «Красная поляна» и ООО «Лазурный берег - Сочи» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке на территории Краснодарского края, что подтверждается выписками из ЕГРЮЛ.

Таким образом, географическими границами товарного рынка приняты административно – территориальные границы

Краснодарского края.

Согласно свидетельству № 496339 НАО «Красная поляна» является обладателем исключительного права на товарный знак «ГОРКИ ГОРОД», 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.

23.05.2017 НАО «Красная поляна» был выявлен факт незаконного использования в информации на сайте <http://in-sochi.ru/498> обозначения «Отель «Горки город апартаменты», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 496339 «ГОРКИ ГОРОД».

Данное обстоятельство подтверждено скриншотом сайта <http://in-sochi.ru>, предоставленным заявителем (в деле).

На вышеуказанной странице Интернет-сайта размещена информация об услуге бронирования апартаментов в отелях Всесезонного курорта «Горки Город», принадлежащих НАО «Красная поляна».

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».

Согласно данным, полученным от ООО «Регистратор Р01», администратором доменного имени <http://in-sochi.ru> является ООО «Лазурный берег - Сочи».

В заявлении НАО «Красная поляна» указано, что НАО «Красная поляна» не заключало договоры на предоставление ООО «Лазурный берег - Сочи» права использования в информации, размещенной на странице Интернет-сайта: <http://in-sochi.ru/498>, товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которого является заявитель, а также не заключало агентских договоров с ООО «Лазурный берег - Сочи», направленных на осуществление услуг по бронированию номерного фонда Всесезонного курорта «Горки Город».

16.08.2017 г. (исх.№ 20124/7) 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» в информации, размещенной на вышеуказанной странице Интернет-сайта, а именно: «Отель «Горки город апартаменты».

02.10.2017 г. (вх.№ 10360) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» с приложением справки.

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате проведенного исследования установлено, что представленное словестное обозначение является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 496339, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического, семантического тождества и графического сходства словестных элементов «Горки город» и «ГОРКИ ГОРОД».

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

Согласно ч. 3 ст. 1484 Гражданского Кодекса Российской Федерации 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. 2 ст. 1539 ГК РФ не допускается использование обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее право возникло ранее.

В соответствии со статьей 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат

интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами.

В соответствии со статьей 10 bis Конвенции по охране промышленной собственности актом недобросовестной конкуренции считается каждый акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с 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.

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.

НАО «Красная поляна» и ООО «Лазурный берег - Сочи» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку, в том числе осуществляют деятельность туристических агентств (ОКВЭД 79.11), что подтверждается выписками из ЕГРЮЛ.

Обозначение «Горки Город» в соответствии со свидетельством № 496339 зарегистрировано в качестве товарного знака с 19 сентября 2013 г., 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., правообладателем которого является НАО «Красная поляна».

Таким образом, в действиях ООО «Лазурный берег - Сочи» по использованию на странице Интернет-сайта <http://in-sochi.ru/498>, обозначений: «Отель «Горки город апартаменты»», сходных до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 496339, правообладателем которого является НАО «Красная поляна», усматриваются признаки нарушения требований ч. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

По данному факту приказом руководителя Краснодарского УФАС России от 01.11.2017 г. № 360 в отношении ООО «Лазурный берег - Сочи» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства по п.1 ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

В рамках определения Краснодарского УФАС России о назначении дела № 455/2017 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению (исх. № 30685/7 от 14.11.2017) были запрошены, в том числе правовые основания использования ООО «Лазурный берег - Сочи» товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель в информации, размещенной на странице Интернет-сайта <http://in-sochi.ru/498>, а именно: «Отель «Горки город апартаменты»», а также письменные

объяснения по факту использования ООО «Лазурный берег - Сочи» вышеуказанных обозначений в информации, размещенной на странице Интернет-сайта <http://in-sochi.ru/498>, а именно: «Отель «Горки город апартаменты», сходных до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 496339 «ГОРКИ ГОРОД», правообладателем которого является НАО «Красная поляна».

Из пояснений, представленных ООО «Лазурный берег - Сочи» (вх. № 13486 от 15.12.2017 г.) следует, что по условиям публичной оферты НАО «Красная поляна» на заключение агентского договора Агент не имеет права использовать любую размещённую на сайте www.gorkygorod.ru информацию, включая тексты, описания, фотографии, карты равно как и товарные знаки, относимые к гостинице или иному средству размещения частично либо полностью в любой форме, на русском и/или английском языках, и т.д., в любых целях, не связанных непосредственно с продвижением и реализацией гостиничных услуг. Из выписки ООО «Лазурный берег - Сочи» видно, что ОКВЭД 79.11 – это деятельность туристических агентств, следовательно, ООО «Лазурный берег - Сочи» имеет право в своей деятельности использовать интернет ресурсы НАО «Красная поляна». Кроме того, сайт <http://in-sochi.ru> не функционировал в 2017 году, следовательно, не мог реализовывать отель «ГОРКИ ГОРОД».

12.02.2018 г. дело № 455/2017 было отложено в связи с вынесением Комиссией Краснодарского УФАС России заключения об обстоятельствах дела № 455/2017. В соответствии с ч. 5 ст. 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и привести доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

ООО «Лазурный берег – Сочи» представило пояснения, согласно которым, между ним и НАО «Красная поляна» заключен агентский договор, согласно п. 7.12 которого ООО «Лазурный берег – Сочи» вправе использовать товарный знак «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339 для продвижения и реализации гостиничных услуг НАО «Красная поляна».

Для наиболее полного, всестороннего и объективного выяснения обстоятельств дела, Краснодарское УФАС России запросило у НАО

«Красная поляна» надлежащим образом заверенную и подписанную сторонами публичную оферту на заключение агентского договора, заключенную между НАО «Красная поляна» (Принципал) и ООО «Лазурный берег – Сочи» (Агент).

В ответ на запрос НАО «Красная поляна» представило пояснения согласно которым, ООО «Лазурный берег – Сочи» направило заявку и заключило агентский договор 08.08.2017 г., то есть после направления жалобы в Краснодарское УФАС России.

Доводы, указанные в пояснениях ООО «Лазурный берег - Сочи», а также приложенные доказательства, не опровергают доводы и доказательства, представленные заявителем, так как использование на странице Интернет-сайта <http://in-sochi.ru/498> обозначений: «Отель «Горки город апартаменты», сходных до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 496339, правообладателем которого является НАО «Красная поляна», происходило до принятия ООО «Лазурный берег – Сочи» оферты на заключение агентского договора с НАО «Красная поляна».

Таким образом, действия Ответчика – ООО «Лазурный берег - Сочи», выразившиеся в использовании на странице Интернет-сайта <http://in-sochi.ru/498> обозначений: «Отель «Горки город апартаменты», сходных до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 496339, правообладателем которого является НАО «Красная поляна», способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента НАО «Красная поляна», 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, являются недобросовестной конкуренцией и нарушают пункт 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Лазурный берег - Сочи», выразившиеся в использовании на странице Интернет-сайта <http://in-sochi.ru/498> обозначения «Отель «Горки город апартаменты», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 496339, правообладателем которого является НАО «Красная поляна», способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента НАО «Красная поляна», направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащими законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, которые причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам, актом недобросовестной конкуренцией и нарушающими пункт 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Предписание ООО «Лазурный берег - Сочи» не выдавать, ввиду того, что в настоящее время заключен агентский договор между НАО «Красная поляна» (Принципал) и ООО «Лазурный берег – Сочи» (Агент).

Председатель Комиссии

_____...

Члены Комиссии

_____...

_____...

_____...

_____...

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения

антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.