

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ
РЕШЕНИЕ

29 марта 2010 года № АМЗ-135/2009 г. Калининград

Решение изготовлено в полном объеме 29 марта 2010 года.

Резолютивная часть решения была оглашена на заседании комиссии 18 марта 2010 года.

Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

председателя комиссии:	Бобровой О.А.	заместителя руководителя Калининградского УФАС России,
членов комиссии:	Лысенко М.Б.	заместителя начальника отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,
	Доценко М.В.	старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,
	Егоровой Н.С.	старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,
	Сидоровой Ю.А.	старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,

в присутствии представителя:

ООО «Сеть магазинов

горящих путевок» Иванова К.И по доверенности от 11.01.2010

в отсутствие представителей ООО «Ариола-Сервис» надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела, рассмотрев дело № АМЗ-135/2010 по признакам нарушения ООО «Ариола-Сервис» (ИНН 3906176312, КПП 390601001, 236040, г. Калининград, ул. Пролетарская, 90/92 оф. 303) пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области поступила жалоба ООО «Сеть магазинов горящих путевок» (далее – Общество, Заявитель) на действия ООО «Ариола-Сервис» (далее - Ответчик) по незаконному использованию знака обслуживания «ГОРЯЩИХ», исключительное право на который принадлежит ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК».

Приказом Калининградского УФАС России от 25 ноября 2009 года № 426 по данному факту возбуждено дело № АМЗ - 135/2010 и создана Комиссия.

1. Существо дела в изложении Заявителя и его представителя в ходе проведения заседаний Комиссии.

Используемое ООО «Ариола-Сервис» в оформлении вывески изображение, расположенной по адресам: ул. Пролетарская, 90, пр-т Мира, 80-А г. Калининград, а так же использование товарного знака «ГОРЯЩИХ» на сайте www.ariola.kaliningrad.ru является неправомерным и противозаконным, так как владельцем товарного знака «ГОРЯЩИХ» на основании Свидетельства на товарный знак (знак обслуживания) № 206704 от 26.11.2001 выданного Российским агентством по патентам и товарным знакам на основании Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименования мест происхождения товаров», введенного в действие 17.10.1992 — является ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК». Незаконное пользование товарным знаком, наносит ущерб его владельцу. Правообладатель вправе запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением) правообладателя и

другие лица не могут использовать результат интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Использование без согласия правообладателя, является незаконным и влечет за собой гражданско-правовую, административную или уголовную ответственность. Владелец знака и образца вправе требовать прекращения незаконного использования товарного знака и промышленного образца, а так же требовать по суду возмещения тех убытков, которые он понес в связи с незаконным использованием его товарного знака и промышленного образца. Использование ООО «Ариола-Сервис» знака обслуживания «ГОРЯЩИХ», исключительное право на который принадлежит ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК», вводит в заблуждение потребителей и контрагентов ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» и наносит правообладателю, и лицензиату - ООО «КомунСтройСервис» (ООО «МАГАЗИН ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» - Калининград) значительный материальный ущерб.

2. Представитель Ответчика в ходе проведения заседаний Комиссии, а так же в предоставленных материалах пояснил следующее:

ООО «Ариола - Сервис» располагается по адресу ул. Пролетарская, 90-92 и никогда не находилась по пр-т Мира, 80-А. ООО «Ариола - Сервис» никогда не использовало товарный знак «ГОРЯЩИХ», так как с потребителями туристической услуги заключается договор и какие-либо расхождения в наименовании организации могут вызвать отказ потребителя от приобретения туристической путевки. Распечатка с сайта www.ariola.kaliningrad.ru не является доказательством, так как не соответствует требованиям, предъявляемым к таким документам. Доменное имя www.ariola.kaliningrad.ru принадлежит ТОО «Ариола», что подтверждается справкой, выданной ЗАО «ВестБалТелеком». В материалах дела имеется заявление ООО «Янтарный терем», что ООО «Ариола — Сервис» не располагалось по адресу по пр-т Мира, 80-А. Фотографии, представленные в материалы дела, фальсифицированы. Таким образом, ООО «Ариола-Сервис» не использовало товарный знак «ГОРЯЩИХ» в организации своей деятельности и в действиях ООО «Ариола- Сервис» отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

3. Обстоятельства дела, установленные Комиссией.

3.1. Турфирма ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» осуществляет деятельность по реализации туристических путевок на рынке г. Калининграда с 2002 года. ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» является владельцем товарного знака «ГОРЯЩИХ» на основании Свидетельства на товарный знак (знак обслуживания) № 206704 от 26.11.2001 г., выданного Российским агентством по патентам и товарным знакам на основании Закона РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименования мест происхождения товаров», введенного в действие 17.10.1992 г. ООО «Ариола-Сервис» осуществляет деятельность по реализации туристических продуктов - туристических путевок. На рынке г. Калининграда ООО «Ариола-Сервис» с 2007 года. ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» разрешения ООО «Ариола-Сервис» на использование товарного знака «ГОРЯЩИХ» не выдавало.

3.2. К представленному Заявителем в Калининградское УФАС России заявлению приобщены фотографии вывесок, расположенных на фасадах домов по адресам: ул. Пролетарская, 90, пр-т Мира, 80-А г. Калининград. Снимки отображают:

- по адресу ул. Пролетарская, 90: белая вывеска с надписью красного цвета «Горящие путевки», под ней размещена синяя надпись «офис № 308», ниже шрифтом зеленого указаны номера телефонов 303-137, 303-129. С правой стороны вывески (вертикально) размещены наименования пяти туроператоров, реализацию туристических продуктов которых осуществляет Ответчик.

- по адресу пр-т Мира, 80-А:

· на фотоснимке № 1 вывеска синего цвета с надписью «Салон Горящих путевок», буквы изображены с наклоном вправо, слова «Салон» и «путевок» желтого цвета, «Горящих» красного цвета с белой тенью, ниже красная надпись с белой тенью «турскидки!», снизу желтая надпись «тел. 303-137, 303-129». Под синей вывеской расположена белая вывеска с перечислением 5 туроператоров;

· на фотоснимке № 2 изображена стрелка синего цвета со стороны острия стрелки надпись красная на белом фоне «Офис 30 тел. 303-137,303-129», третья цифра в номере офиса закрашена белым. В средней части стрелы размещена надпись «Салон Горящих путевок», буквы изображены с наклоном вправо, слова «Салон» и «путевок» желтого цвета, «Горящих» красного цвета с белой тенью;

· на фотоснимке № 3 изображена вывеска синего цвета с надписью «Салон Горящих путевок», буквы изображены с наклоном вправо, слова «Салон» и «путевок» желтого цвета, «Горящих» красного цвета с белой тенью, ниже желтым цветом указаны часы работы. Данная

вывеска расположена под вывеской агентства недвижимости «Янтарный Терем»

На вывесках, зафиксированных на фотоснимках, наименование юридического лица ООО «Ариола-Сервис» - отсутствует.

ЗАО «ВестБалТелеком» письмом № ГД/МК-443 от 28.10.2009 подтвердило принадлежность телефонов, указанных на вывесках, зафиксированных на снимках, ООО «Ариола-Сервис».

На основании письма Комитета архитектуры и строительства управления главного архитектора города ГО «Город Калининград» № 7471 от 26.10.2009, установлено об отсутствии разрешения (паспорта рекламных мест) на данные вывески.

В соответствии с 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 возникает вероятность смешения.

Комиссией установлено, что в период с сентября по настоящее время (на момент принятия решения) вывеска, расположенная на фасаде дома по адресу ул. Пролетарская, 90, содержит надпись «Горящие путевки». Владельцем товарного знака «ГОРЯЩИХ» на основании Свидетельства на товарный знак (знак обслуживания) № 206704 от 26.11.2001 г., выданного Российским агентством по патентам и товарным знакам на основании Закона РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименования мест происхождения товаров», введенного в действие 17.10.1992 г., является ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК».

В ходе рассмотрения дела также установлено: ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» является владельцем товарного знака «ГОРЯЩИЕ», на основании свидетельства на товарный знак № 253569. Палатой по патентным спорам, были рассмотрены возражения от 03.03.2006 ООО «Горячие туры» и ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» было отказано в правовой охране товарного знака «ГОРЯЩИЕ» на основании ч. 1 ст. 6 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», т. к. данное обозначение являлось общепринятым наименованием предоставляемых услуг в сфере туризма и отдыха. Таким образом, надпись «Горящие путевки» на вывеске, расположенной на фасаде дома по адресу ул. Пролетарская, 90, не может рассматриваться как сходное с товарным знаком «ГОРЯЩИХ» обозначение товара (работы, услуги), так как «ГОРЯЩИЕ» и является самостоятельным товарным знаком. В заседании комиссии законный представитель ООО «Ариола-Сервис» подтвердил, что вывеска, расположенная на фасаде дома по адресу ул. Пролетарская, 90 принадлежит ООО «Ариола-Сервис».

Учитывая изложенное, признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Ариола-Сервис» по использованию в вывеске обозначения «ГОРЯЩИЕ» на фасаде дома по адресу ул. Пролетарская, 90, комиссия не усматривает.

3.3. Согласно фотоснимкам №№ 1,3, представленным ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК», на вывесках расположенных на фасаде дома по адресу пр-т Мира, 80-А г. Калининграда размещена надпись: «Салон ГОРЯЩИХ путевок». На вывесках так же указаны телефоны, принадлежащие ООО «Ариола-Сервис». На фотоснимке № 3 отображено расположение вывески синего цвета с надписью «Салон Горящих путевок», обязательной для Роспотребнадзора, непосредственно под вывеской ООО «Янтарный терем». В соответствии с пояснениями ООО «Янтарный терем» (письмом б/н от 19.11.2009 года) общество располагает по данному адресу на протяжении 10 лет на основании договоров на передачу нежилого помещения в безвозмездное пользование; также ООО «Янтарный терем» не осуществляло контроля за размещением и демонтажем вывесок на фасаде данного здания.

В соответствии с письменными, нотариально удостоверенными показаниями свидетелей Юкельсона Д.М., Кондрашкиной Е.В., Дерьялова А.А., на фасаде дома по адресу пр-т Мира, 80-А г. Калининграда в летне-осенний период 2009 года находились вывески «Салон ГОРЯЩИХ путевок» с номерами телефонов туристической фирмы. Как показывают свидетели, данная вывеска ввела их в заблуждение относительно принадлежности вновь открывшегося офиса туристической фирме «Магазин Горящих Путевок».

Таким образом, подтверждает нахождение в летне-осенний период 2009 года на фасаде дома в г. Калининграде по пр-т Мира, 80-А вывесок «Салон ГОРЯЩИХ путевок», запечатленных фотоснимками №№ 1,3 представленными Заявителем.

ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» к заявлению от 19.10.2009, представленному в Калининградское УФАС России, также приобщен PrintScreen главной страницы сайта «Ариола», который фиксирует использование охраняемого товарного знака обозначения «ГОРЯЩИХ», данным документом подтверждается также указание на главной странице сайта «Ариола» адреса размещения офиса: г. Калининград, пр-т Мира 80-А. Согласно информации представленной ООО

«СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» 26.01.2010, данный снимок был сделан 21.05.2009, указанное обстоятельство подтверждается фотоснимком (стр. 112 дела). В соответствии со справкой ЗАО «ВестБалТелеком» № АО/КМ/П-225 от 12.02.2010 техническая поддержка домена www.ariola.kaliningrad.ru осуществляется в интересах ТОО «Ариола». В соответствии с договором на оказание услуг тематических служб и сети передачи данных, заключенным между ЗАО «ВестБалТелеком» и ТОО «Ариола», директором ТОО «Ариола» является Галенко И.С., которая одновременно является и учредителем, и директором ООО «Ариола-Сервис». На 06.11.2009, на сайте «Ариола» присутствовала контактная информация с указанием телефонов 303-129, 303-137 ООО «Ариола-Сервис». Таким образом, на сайте «Ариола», принадлежащим ТОО «Ариола» размещается информация, связанная с осуществлением деятельности ООО «Ариола-Сервис».

3.4. В соответствии с ч. 1 ст. 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. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

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

Согласно ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак. 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.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 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.

Пункт 4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» запрещает недобросовестную конкуренцию в части: продажи, обмена и иного введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Таким образом, Комиссия Калининградского УФАС России исследовав совокупность представленных материалы дела доказательств приходит к выводу, что ООО «Ариола-Сервис» допустив в период с мая по октябрь 2009 года незаконное использование знака обслуживания «ГОРЯЩИХ» на вывесках, в сети «Интернет» нарушило исключительное право ООО «СЕТЬ

МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» и, соответственно, норму п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3.5 Согласно письма б/н от 19.11.2009 года ООО «Янтарный терем» на момент вынесения решения комиссией Калининградского УФАС России вывеска с надписью «Салон ГОРЯЩИХ путевок» на фасаде здания по адресу г. Калининград, пр-т Мира 80-А отсутствует. Данный факт подтверждают и фотоснимки (стр. 127-128 дела), приобщенные ООО «Ариола-Сервис» к материалам дела. Print Screen главной страницы сайта «Ариола» от 06.11.2009 так же подтверждает прекращение использования товарного знака «ГОРЯЩИХ» Ответчиком в сети Интернет. Таким образом, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу, что ООО «Ариола-Сервис» нарушение антимонопольного законодательства устранено до момента вынесения решения Комиссией.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Калининградского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Ариола-Сервис», выразившиеся в незаконном использовании товарного знака «ГОРЯЩИХ», правообладателем которого является ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК», нарушением п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Прекратить рассмотрение дела в связи с добровольным устранением нарушения до момента вынесения решения Комиссией антимонопольного органа.
3. Передать материалы дела должностному лицу Калининградского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

[Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.](#)