

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 76 А/2018

28 марта 2018 г.

г. Краснодар

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарского УФАС России) «...» , рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 76А/2018, возбужденного в отношении ООО «МВТ» (юридический адрес: 354065, г. Сочи, ул. Красноармейская, д.22, ИНН: 2320148200; ОГРН: 1072320002655; дата государственной регистрации в качестве юридического лица: 26.02.2007 г.), протоколом Краснодарского УФАС России № 76 А/2018 14.03.2018 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»,

в отсутствие представителя потерпевшего НАО «Красная поляна» надлежащим образом уведомленного о рассмотрении дела № 76 А/2018 (ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя);

в присутствии представителя ООО «МВТ» - «...» (доверенность с 30.01.2018 г.);

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 ООО «МВТ» 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.

По данному факту материалы дела № 290/2017 были переданы уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ.

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 № 76 А/2018 о

административном правонарушении от 14.03.2018 г. в отношении ООО «МВТ»

было возбуждено дело об административном правонарушении по ч. 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».

Место совершения правонарушения – местонахождение ООО «МВТ» (354065, г. Сочи, ул. Красноармейская, д.22) и адрес Интернет сайта: <http://gorki-hotels.ru>.

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 ДЕЙНИЯ](#), 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.

На рассмотрении дела об административном правонарушении № 76 А/2018 28.03.2018 г. представителем ООО «МВТ» «...» было заявлено ходатайство о применении ст.2.9 КоАП РФ в связи с малозначительностью правонарушения.

Краснодарское УФАС России не согласно с вышеуказанным доводом по следующим основаниям.

Пунктом 18 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» разъяснено, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Кроме того, согласно [абзацу 3 пункта 18.1](#) Постановления квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений [п. 18](#) данного постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

По смыслу [ст. 2.9](#) КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного

правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Совершение ООО «МВТ» указанного правонарушения нельзя отнести к категории малозначительного.

Вина юридического лица в совершении административного правонарушения может выражаться различным образом, в том числе в полном игнорировании требований антимонопольного законодательства, в неиспользовании всех доступных средств для соблюдения установленных правил и т.п.

Обстоятельства дела об административном правонарушении 76 А/2018 ООО «МВТ» свидетельствуют о том, что ООО «МВТ» не были приняты необходимые и достаточные меры по соблюдению требований Федерального закона «О защите конкуренции».

Таким образом, 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; Gorki Panorama», нарушают требования п.1 ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» и образуют состав административного правонарушения по ч.1 ст.14.33 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении дела № 76 А/2018 Краснодарским УФАС России не установлено обстоятельств в соответствии со ст.4.2 КоАП РФ, смягчающих ответственность и обстоятельств в соответствии со ст.4.3 КоАП РФ, отягчающих ответственность на дату рассмотрения дела,

Руководствуясь ч. 1 ст.14.33, ст.ст. 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ООО «МВТ» (юридический адрес: 354065, г. Сочи, ул. Красноармейская, д.22, ИНН: 2320148200; ОГРН: 1072320002655; дата государственной регистрации в качестве юридического лица: 26.02.2007 г.) к административной ответственности по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 100 000 (ста 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: 16168033000001154277

При оплате административного штрафа в платежном поручении, в назначении платежа **необходимо обязательно указывать УИН: 16168033000001154277**

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 по истечении срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанно постановление не было обжаловано или опротестовано.

Врио руководителя управления

«...»