

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «30» октября 2018 г.

г.

Краснодар В полном объеме решение изготовлено «12» ноября 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:

Члены Комиссии:

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

«...» - главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 26/2018 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении ИП «...» (адрес: «...») пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции»,

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 26/2018 ответчика – ИП «...»

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 26/2018 заявителя - НАО «Красная поляна»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление НАО «Красная поляна» (вх.№ 11747 от 03.11.2017 г.) о признаках нарушения антимонопольного законодательства при использовании товарного знака «GORKY GOROD» № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» № 496339, правообладателем которого является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorkygorod-apartments.com> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город Апартаменты; gorkygorod».

Как указано в заявлении (вх.№ 11747 от 03.11.2017 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 об оказании услуг, 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: gorkygorod-apartments.com и в названии сайта gorkygorod-apartments.com, незаконно используются обозначения сходные до степени смешения с товарными знаками «GORKY GOROD», «ГОРКИ ГОРОД».

Таким образом, по мнению НАО «Красная поляна», действия владельца сайта gorkygorod-apartments.com вызывают смешение с деятельностью НАО «Красная поляна», а также смешение с товарами и услугами, введенными НАО «Красная поляна» в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

По данному факту приказом руководителя Краснодарского УФАС России от 02.02.2018 г № 24 в отношении ИП «...» было возбуждено дело по признакам нарушения п.1 ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Определением Краснодарского УФАС России от 14.02.2018 г. о назначении дела № 26/2018 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, дело было назначено к рассмотрению на 28.03.2018 г. в 15.00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 28.03.2018 г. об отложении рассмотрения дела № 26/2018 рассмотрение дела было назначено на 11.05.2018 г. в 11.00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 11.05.2018 г. об отложении рассмотрения дела № 26/2018 рассмотрение дела было назначено на 27.06.2018 г. в 11.00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 27.06.2018 г. об отложении рассмотрения дела № 26/2018 рассмотрение дела было назначено на 27.07.2018 в 11.00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 27.07.2018 г. об отложении рассмотрения дела № 26/2018 рассмотрение дела было назначено на 28.08.2018 г. в 11.00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 28.08.2018 г. об отложении рассмотрения дела № 26/2018 рассмотрение дела было назначено на 18.10.2018 г. в 15.00 часов.

В связи с вынесением заключения об обстоятельствах дела определением Краснодарского УФАС России от 18.10.2018 г. об отложении рассмотрения дела № 26/2018 рассмотрение дела было назначено на 30.10.2018 г. в 10.00 часов.

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.10.4 настоящего порядка.

Исследование рынка деятельности туристических агентств проводится с целью определения состояния конкуренции на рынке деятельности туристических агентств на территории Российской Федерации в октябре 2017 г. по настоящее время.

В качестве источников исходной информации в соответствии с п 1.5 Приказа №220 использовались документы и материалы представленные хозяйствующими субъектами НАО «Красная поляна» ИП «...»

Факт недобросовестной конкуренции выявлен НАО «Красная поляна» в октябре 2017 г.

Таким образом, временной интервал исследования рынка деятельности туристических агентств с октября 2017 г. по настоящее время.

Согласно ОК 029 – 2014 Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, утвержденному Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14 – ст) деятельность туристических агентств 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 Российской Федерации (ОКВЭД 79.11).

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

НАО «Красная поляна» и ИП Цикунов Д.А. - являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке на территории Российской Федерации, что подтверждается выписками из ЕГРЮЛ.

Таким образом, географическими границами товарного рынка приняты административно – территория Российской Федерации

При рассмотрении дела № 26/2018 Комиссией Краснодарского УФАС России установлено следующее.

Согласно данным сервиса whois-service – владельцем домена gorkygorod-apartments.com является ИП «...» . Также на сайте указаны реквизиты ИП «...» для оплаты заказа (брони, услуг) приобретаемых на указанном сайте, которые подтверждают, что коммерческую деятельность посредством сайта ведет ИП Цикунов Д.А.

НАО «Красная поляна» не заключало ни каких соглашений и договоров на предоставление ИП «...» права использования товарных знаков «GORKY GOROD», «ГОРКИ ГОРОД» в информации, размещенной на сайте: gorkygorod-apartments.com и в названии сайта gorkygorod-apartments.com.

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

29.11.2017 г. (исх.№ 32112/7) 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://gorkygorod-apartments.com> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город Апартаменты; *gorkygorod*».

15.01.2018 г. (вх.№ 294) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (исх.№ 41-13059-12 от 28.12.2017 г.) с приложением справки.

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

В отношении товарного знака по свидетельству № 496338 установлено, что представленные обозначения 1 (<http://gorkygorod-apartments.com>), обозначение 2 (словесные элементы горки город, апартаменты, расположенные в две строки), обозначение 3 (словесные элементы горки город, апартаменты, расположенные под стилизованным изображением горных вершин в строку), обозначение 4 (число 2017 и словесный элемент gorkygorod-apartments.ru- Горки город Апартаменты, расположенные в строку) сходны до степени смешения с указанным товарным знаком, поскольку ассоциируется с ним в целом:

- обозначения 1 и 4 в силу фонетического тождества и графического сходства общих словесных элементов «*gorkygorod*» и «GORKY GOROD»;

- обозначения 2 и 3 в силу фонетического сходства словесных элементов «Горки Город» и «GORKY GOROD».

В отношении товарного знака по свидетельству № 496339,

установлено, что представленные обозначения 1-4 являются сходными до степени смешения с указанным товарным знаком, поскольку ассоциируется с ним в целом:

- обозначение 1 в силу фонетического сходства словесных элементов «gorkygorod» и «горки город»;
- обозначение 2 и 3 в силу фонетического, семантического тождества и графического сходства общих словесных элементов «Горки город»;
- обозначение 4 в силу фонетического, семантического тождества и графического сходства общих словесных элементов «Горки Город», а также в силу фонетического сходства словесных элементов «gorkigorod» и «горки город».

Краснодарским УФАС России был сделан запрос ИП «...» (исх.№ 34509/7 от 25.12.2017) о предоставлении письменных объяснений.

Из представленных ИП «...» письменных объяснений (вх.№ 845 от 29.01.2018 г.) следует, что информацию на Интернет сайте <http://gorkygorod-apartments.com> размещал ИП «...»

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.

Согласно Конвенции 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 ИП «...» при использовании товарного знака «GORKY GOROD» № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» № 496339, правообладателем которого является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorkygorod-apartments.com> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город Апартаменты; gorkygorod» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости могут причинить убытки хозяйствующему субъекту-конкуренту – НАО «Красная поляна», нанести вред его деловой репутации, совершены ИП «...» с целью устранения присутствия третьего лица на рынке.

Следовательно, все признаки недобросовестной конкуренции указанные в п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» присутствуют в действиях ответчика.

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, действия Ответчика по использованию товарного знака «GORKY GOROD» № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» № 496339, правообладателем которого является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorkygorod-apartments.com> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город Апартаменты; *gorkygorod*», являются недобросовестной конкуренцией и нарушают требования п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Краснодарским УФАС России установлено, что сайт <http://gorkygorod-apartments.com> не действует, что подтверждено скриншотом.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ИП «...» (адрес: «...»), выразившиеся в использовании товарного знака «GORKY GOROD» № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» № 496339, правообладателем которого является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorkygorod-apartments.com> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город Апартаменты; *gorkygorod*», направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащие законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, и которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту – конкуренту НАО «Красная поляна», нарушением п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Предписание о прекращении нарушения п.1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не выдавать.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

_____ «...»

_____ «...»

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения. Дела об обжаловании решения антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.