

РЕШЕНИЕ

г. Пенза

Резолютивная часть решения объявлена «28» марта 2014 года.

В полном объеме решение изготовлено «11» апреля 2014 года.

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

<...> – руководителя управления, председателя Комиссии,

<...> – начальника отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, члена Комиссии,

<...> – главного специалиста – эксперта отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, члена Комиссии,

<...> – главного специалиста - эксперта отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, члена Комиссии,

при участии со стороны ООО «Яр-Сервис»:

<...> – генерального директора, приказ от 27.11.2012 № 1;

<...> – учредитель общества (присутствовал на заседаниях Комиссии 27.02.2014 г., 18.03.2014 г.);

со стороны ИП Рыскиной С.В.:

<...> (присутствовала на заседании Комиссии 18.03.2014 г.)

АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» надлежащим образом уведомлена о времени и месте рассмотрения дела, представитель на заседание Комиссии не явился.

рассмотрев дело № 2-03/03-2014 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Яр-Сервис» (ИНН 5836654340, ОГРН 1125836006251, г. Пенза, ул. Калинина, 76, 82) (далее – ООО «Яр-Сервис») части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

установила:

Сотрудниками Пензенского УФАС России 23 декабря 2013 года установлено, что на сайте <http://butik58.ru> в разделе «Бар-клуб СССР» (ул. г. Пенза, ул. Московская, 93, 2 этаж, тел. 56-61-90) размещена афиша о предновогодних развлекательных мероприятиях с использованием изображения олимпийской символики в виде пяти переплетающихся разноцветных колец в сочетании со словесным изображением «sohi.ru 2014», о чем был составлен акт осмотра сайта от 23.12.2013 г.

Сайт «Светский портал г. Пензы butik58.ru» является открытым информационным

ресурсом и содержит в том числе сведения о развлекательных центрах г. Пензы. Все данные на сайте butik58.ru размещаются администратором сайта.

По запросу Пензенского УФАС России администратор сайта «Светский портал г. Пензы butik58.ru» ИП Рыскина С.В. в своем ответе от 30.12.2013 года сообщила, что вся информация о баре-клубе СССР предоставляется в электронном виде от управляющей Клуба.

В соответствии с Федеральным законом от 22.11.1995 N 171-ФЗ (ред. от 02.11.2013) «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» лицензированию подлежит в том числе розничная продажа спиртосодержащей продукции.

Согласно представленным данным лицензирующего органа - Министерства сельского хозяйства Пензенской области от 22.01.2014 г. продажу алкогольной продукции по адресу ул. Московская, 93 (адрес места расположения бар-клуба СССР) осуществляет ООО «Яр-Сервис» (ИНН 5836654340) в соответствии с выданной лицензией от 05.03.2013 г. № 1076666-42.

В соответствии с данными Реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации, расположенного на сайте Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности» www1.fips.ru правообладателем товарного знака, представляющего словесное изображение "sochi.ru 2014" совмещенное с изображением олимпийских колец в цветовом сочетании синий, желтый, черный, зеленый, красный, белый, является автономная некоммерческая организация "Организационный комитет XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в г. Сочи" (правообладатель) (свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) от 16.10.2009 N 394544).

Согласно данным вышеуказанного источника, правообладатель не заключал с ООО «Яр-Сервис» лицензионный договор на использование названного товарного знака в отношении товаров (услуг) 41 класса Международной классификации товаров и услуг - МКТУ (развлекательные клубы, организация развлекательных конкурсов, развлекательные клубы).

Указанное свидетельствовало о наличии в действиях ООО «Яр-Сервис» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Приказом Пензенского УФАС России от 06.02.2014г. № 19 в отношении ООО «Яр-Сервис» возбуждено дело № 2-03/03-2014 по признакам нарушения части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Определением от 07.02.2014г. дело № 2-03/03-2014 о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 27.02.2014г.

Представители Ответчика по делу не согласились с тем, что в действиях ООО «Яр-Сервис» содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства. Указали, что по устному соглашению между ООО «Яр-Сервис» и администратором сайта «Светский портал г. Пензы butik58.ru» в сети интернет на указанном сайте содержится информация о бар-клубе СССР, в частности логотип клуба, адрес и

контактный телефон. За данную услугу генеральный директор ООО «Яр-Сервис» оплатило ИП Рыскиной С.В. денежную сумму в размере 4000 руб. без квитанции из личных денежных средств (письменные пояснения от 25.02.2014).

ООО «Яр-Сервис» не производило никаких согласований по поводу размещения афиши с олимпийской символикой.

Также Романец Т.В. пояснила, что в декабре 2013 года в бар-клубе СССР проводились мероприятия посвященные олимпиаде. Название шоу «Олимпийский новый год» к олимпиаде или спортивным мероприятиям проводимым в Сочи в 2014 году не имели никакого отношения. «Олимпийский новый год» имел под собой смысл спортивных состязаний.

В связи с необходимостью получения дополнительных сведений и привлечения к участию в рассмотрении дела администратора сайта «Светский портал г. Пензы butik58.ru» ИП Рыскину С.В. в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, рассмотрение дела было отложено.

На заседании Комиссии 18 марта 2014 года представитель Ответчика пояснил, что договор с администратором сайта «Светский портал г. Пензы butik58.ru» в письменной форме не заключался. Информационный оборот лично между генеральным директором и администратором сайта не осуществлялся.

Рыскина С.В. пояснила, что информационный оборот между администратором сайта «Светский портал г. Пензы butik58.ru» и бар-клубом СССР поддерживался через управляющую клубом Салатову Елену Николаевну, то есть она по электронной почте направляла письма с просьбами о том, какие акции убрать, какие добавить. Электронный ящик указан в переписке. В ноябре 2013 года на электронную почту сайта «Светский портал г. Пензы butik58.ru» поступило электронное письмо с афишей о предновогодних мероприятиях.

Романец Т.В. на заседании Комиссии пояснила, что электронный ящик barclubsssr58@mail.ru, с которого осуществлялся информационный обмен между управляющим бар-клуба СССР и администратором сайта «Светский портал г. Пензы butik58.ru» (в том числе была отправлена вышеуказанная афиша) существует, но он не официальный. Этот электронный ящик является информационным и предназначен для обмена письмами, прайсами, шоу-программами и всего прочего.

Романец Т.В. заявила ходатайство о привлечении к участию в рассмотрении дела Салатову Елену Николаевну (ул. Пацаева, 13-69, г. Пенза) в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, которая до 18 декабря являлась сотрудницей бар-клуба СССР.

Рассмотрев заявленное ходатайство Комиссия приняла решение его удовлетворить.

В связи с необходимостью получения дополнительных сведений и привлечения к участию в рассмотрении дела Салатову Елену Николаевну в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, рассмотрение дела было отложено.

На заседании Комиссии 18 марта 2014 года представитель Ответчика поддержала ранее изложенную позицию указав, что в материалы дела не представлены доказательства наличия договорных отношений между администратором сайта «Светский портал г. Пензы butik58.ru» и ООО «Яр-Сервис», также письма, направляемые в адрес администратора сайта «Светский портал г. Пензы butik58.ru» не подписаны электронной цифровой подписью. Кроме того, заявила о непричастности ООО «Яр-Сервис» к размещению предновогодней афиши с использованием олимпийской символики.

Изучив материалы дела и представленные сторонами доказательства, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующему.

ООО «Яр-Сервис» представляет услуги в сфере общественного питания и в соответствии с действующей лицензией от 05.03.2013 г. № 10766-42 осуществляет розничную продажу алкогольной продукции в баре по адресу г. Пенза, ул. Московская, д. 91-93-95 (Бар-клуб СССР).

С 20 декабря 2013 года ООО «Яр-Сервис» в бар-клубе СССР проводило предновогоднее развлекательное мероприятие – шоу «Новый год Олимпийский».

Проведение данного мероприятия подтверждает афиша, размещенная в сети интернет на сайте «Светский портал г. Пензы butik58.ru» в начале декабря 2013 года, и пояснения генерального директора ООО «Яр-Сервис» на заседаниях Комиссии по рассмотрению данного дела.

Как установлено в ходе рассмотрения настоящего дела, сайт «Светский портал г. Пензы butik58.ru» является открытым информационным ресурсом и содержит, в том числе сведения о развлекательных центрах г. Пензы. Данные на сайте butik58.ru размещаются администратором сайта.

Актом осмотра сайта от 23.12.2013, составленного сотрудниками Пензенского УФАС России, установлено, что на сайте <http://butik58.ru> в разделе «Бар-клуб СССР» (г. Пенза, ул. Московская, 93, 2 этаж, тел. 56-61-90) размещена афиша о предновогодних развлекательных мероприятиях (далее – афиша).

Указанная афиша содержала следующую информацию: «Новогодние олимпийские игры в Бар-клубе СССР. Зажигательный ведущий – тренер Олимпийской сборной из состава Пензенских КВН-щиков, Дед мороз со своими олимпийскими, лесными помощниками, конкурсами и огромным количеством новогодних подарков. Новогодняя дискотека. Программа «Веселые Старты». Танцевальная группа поддержки «Олимпийский резерв» телефон 566-190». В левом верхнем углу была размещена олимпийская символика в виде пяти переплетающихся разноцветных колец в сочетании со словесным изображением «sohi.ru 2014».

В соответствии с письменными пояснениями ООО «Яр-Сервис» от 25.02.2014 г. установлено, что в сети интернет на информационном сайте «Светский портал г. Пензы butik58.ru» содержится информация о бар-клубе СССР (а именно логотип, адрес, контактный телефон, режим работы, а также фотографии бар-клуба). Данная информация по устному соглашению с ООО «Яр-Сервис» на возмездной основе размещена на вышеуказанном сайте администратором.

Из письменных и устных пояснений ИП Рыскиной С.В.– администратора сайта «Светский портал г. Пензы butik58.ru» установлено, что информационный обмен между администратором сайта и бар-клубом СССР поддерживался через управляющую клубом Салатову Елену Николаевну по электронной почте (почтовый ящик bar-clubsssr58@mail.ru).

О наличии вышеуказанного почтового адреса генеральный директор ООО «Яр-Сервис» не отрицала. На заседании Комиссии 18.03.2014 пояснила, что почтовый адрес bar-clubsssr58@mail.ru является информационным и предназначен для обмена письмами с поставщиками, для направления прайсов, информации о шоу-программах и т.п. Так же вышеуказанный электронный адрес бар-клуба СССР указан на визитках развлекательного заведения.

Из материалов дела следует, что 07 ноября 2013 году на электронную почту администратора сайта «Светский портал г. Пензы butik58.ru» (butik58@bk.ru) с электронного адреса bar-clubsssr58@mail.ru поступило электронное письмо с афишей о предновогодних мероприятиях и текстовым сообщением: «Приглашаем Вас провести предновогодние банкеты и корпоративы. Предновогодние дни с 20 декабря по 29 декабря. Минимальный заказ 1600руб. + шоу-программа 300 руб. Новогодняя ночь 2014: минимальный заказ 2500 руб. + шоу-программа 500 руб. Бар-клуб СССР ул. Московская, 93, тел. 566-190.»

Согласно устным пояснениям Рыскиной С.В. на заседании Комиссии 18 марта 2014 года данная информация и вышеуказанная афиша были размещены на сайте «Светский портал г. Пензы butik58.ru» в начале декабря 2013 года.

Довод генерального директора ООО «Яр-Сервис» о том, что электронная переписка между администратором сайта «Светский портал г. Пензы butik58.ru» через электронный адрес butik58@bk.ru и ООО «Яр-Сервис» через электронный адрес bar-clubsssr58@mail.ru не может быть признана информационным обменом, поскольку письма отправляемые указанными лицами не подписаны электронной цифровой подписью, был отклонен Комиссией по следующему основанию.

Обмен информацией (сообщениями) посредством электронной почты допускается и без заключения соглашения об обмене электронными документами, без применения электронной цифровой подписи.

Отсутствие соглашения об обмене электронными документами между сторонами переписки, а равно отсутствие электронной цифровой подписи в отправляемых и получаемых документах не является нарушением требования законодательства, в связи с чем не влечет безусловную невозможность использования таких документов в качестве доказательств неправомερных действий.

Кроме того, как следует из устных пояснений генерального директора ООО «Яр-Сервис» на заседании Комиссии 27.02.2014 г. информация о развлекательных мероприятиях, проводимых в бар-клубе СССР, представлялась по контактному телефону клуба 566-190.

О проведении развлекательного мероприятия с названием «Олимпийский новый год» свидетельствуют фотографии, сделанные с мероприятия и размещенные на сайте «Светский портал г. Пензы butik58.ru» в разделе «бар-клуб СССР».

Из письменных и устных пояснений генерального директора ООО «Яр-Сервис» и администратора сайта «Светский портал г. Пензы butik58.ru», каждую пятницу и субботу в бар-клуб СССР от ИП Рыскиной С.В. приходит фотограф, который на возмездной основе (в этот же день получает денежные средства) фотографирует мероприятие, которое происходит в этот вечер и размещает на сайте в разделе бар-клуба СССР отчет о проведенных мероприятиях в виде фотографий с мероприятия.

Актом осмотра интернет сайта «Светский портал г. Пензы butik58.ru» от 27.02.2014 зафиксировано, что на указанном сайте в разделе «бар-клуб СССР» размещены фотографии с предновогодних мероприятий, проводимых в данном баре, в том числе и содержащие изображение информационной доски с указанием названия проводимой шоу программы «Новый год Олимпийский».

В части 1 статьи 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 - Федеральный закон N 310-ФЗ) определено, что 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.

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 играм 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).

Как установлено в ходе рассмотрения настоящего дела, ООО «Яр-Сервис» не заключало соответствующего договора с Международным Олимпийским Комитетом на право использования олимпийской символики при осуществлении своей деятельности.

Таким образом, материалы дела свидетельствуют о проведении ООО «Яр-Сервис» в бар-клубе СССР в период с 20 декабря 2013 года по 1 января 2014 года предновогодних развлекательных мероприятий с незаконным использованием олимпийской символики.

Использование олимпийской символики и (или) паралимпийской символики с нарушением требований части 2 данной статьи признается незаконным ([часть 3](#)).

Согласно разделу 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" Российская

Федерация в связи с проведением XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи 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 статье 8 Федерального закона N 310-ФЗ установлено, что признаются недобросовестной конкуренцией и влекут наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации:

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

Тема олимпийских игр на момент проведения вышеуказанных мероприятий привлекала внимание и является актуальной в связи с предстоящими на тот момент играми в феврале 2014 года.

Таким образом, играя на популярности такого важного мирового спортивного события, как Олимпийские игры, и на всеобщем интересе граждан России и зарубежья к спортивным состязаниям, ООО «Яр-Сервис» проводило предновогодние развлекательные мероприятия с использованием олимпийской символики, вводя потребителей в заблуждение о причастности владельца бар-клуба СССР к предстоящим олимпийским играм, не имея на то соответствующего разрешения.

В соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) недобросовестная конкуренция - 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.

Согласно пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с введением в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Основываясь на материалах дела и представленных доказательствах, Комиссия единогласно квалифицировала действия ООО «Яр-Сервис», выразившиеся во введении в заблуждение о причастности бар-клуба СССР к Олимпийским играм 2014 в результате использования олимпийской символики при проведении предновогодних развлекательных мероприятий, недобросовестной конкуренцией и нарушением пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-

ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Яр-Сервис», выразившиеся во введении в заблуждение о причастности Бар-клуба СССР к Олимпийским играм 2014 в результате использования олимпийской символики при проведении предновогодних развлекательных мероприятий, недобросовестной конкуренцией и нарушением пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. В связи с прекращением использования олимпийской символики по окончании проведения предновогодних мероприятий в Бар-клубе СССР предписание не выдавать.