

РЕШЕНИЕ

29 апреля 2010 года

г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии	Гниденко Л.М.	заместитель руководителя управления;
член Комиссии	Серков А.Я.	ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламного законодательства;
член Комиссии	Цакулов Ю.Г.	старший специалист 1 разряда отдела контроля рекламного законодательства;

рассмотрев дело № 03-04/38-10-АМЗ по признакам нарушения

ООО «Легионер»
(111123, г. Москва, ул. 3я Владимирская, 4)
(наименование организации (фамилия, имя, отчество индивидуального предпринимателя), адрес)

пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,
УСТАНОВИЛА:

5 апреля 2010 года в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области от прокуратуры г. Коряжмы поступили материалы проверки в отношении ООО «Легионер» в связи с незаконным использованием при проведении стимулирующей лотереи «Формула Лото» товарного знака (знака обслуживания), представляющего собой факел, выполненный в цветах российского флага, и изображение пяти переплетающихся колец, правообладателем которого является Олимпийский комитет России, без заключения договора на использование указанного товарного знака (знака обслуживания) с правообладателем.

В связи с вышеуказанным Архангельским УФАС России определением от 8 апреля 2010 года возбуждено и назначено к рассмотрению дело № 03-04/38-10-АМЗ по признакам нарушения ООО «Легионер» пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании товарного знака (знака обслуживания), представляющего собой факел, выполненный в цветах российского флага, и изображение пяти переплетающихся колец, правообладателем которого является Олимпийский комитет России.

29 апреля 2010 года состоялось заседание комиссии Архангельского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Легионер».

ООО «Легионер» должным образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела, однако общество своих представителей не направило, ходатайств не подавало, что не препятствует полному и всестороннему рассмотрению дела.

Комиссия, изучив представленные доказательства, рассмотрела дело с учетом следующего, как следует из материалов проверки, в помещении по адресу: г. Коряжма, ул. Кирова, 7, имеется игровое оборудование в количестве 24 единиц. На 6 единицах электронного оборудования размещены наклейки с изображением олимпийской символики в виде факела, выполненного в цветах российского флага, и изображение пяти переплетающихся колец. Данными наклейками закрыты места расположения купюроприемников на передней панели оборудования.

Правообладателем товарного знака (знака обслуживания), представляющего собой факел, выполненный в цветах российского флага, и изображение пяти переплетающихся колец, является Олимпийский комитет России на основании свидетельства № 139795 от 29.03.1996.

Из письма № ОД-43 от 14.01.2010 Департамента по защите интеллектуальной собственности АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» следует, что ООО «Легионер» договор на использование товарного знака (знака обслуживания), представляющего собой факел, выполненный в цветах российского флага, и изображение пяти переплетающихся колец, при маркировке наклейками игровых (лотерейных) автоматов, не заключался.

Согласно Закону «О лотереях» *организатор лотереи* - Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование или созданное в соответствии с законодательством Российской Федерации, имеющее место нахождения в Российской Федерации и получившее в соответствии с Законом «О лотереях» право на проведение лотереи юридическое лицо. Организатор лотереи проводит лотерею непосредственно или через оператора лотереи посредством заключения с ним договора (контракта) и несет ответственность перед участниками лотереи за исполнение своих обязательств по договору (контракту). *Организация лотереи* - осуществление мероприятий, связанных с получением права на проведение лотереи. *Проведение лотереи* - осуществление мероприятий, включающих в себя заключение договоров (контрактов) с оператором лотереи, изготовителем лотерейных билетов, изготовителем лотерейного оборудования, программных продуктов и (или) иных необходимых для проведения лотереи договоров (контрактов), распространение лотерейных билетов и заключение договоров с участниками лотереи, розыгрыш призового фонда лотереи, экспертизу выигрышных лотерейных билетов, выплату, передачу или предоставление выигрышей участникам лотереи. *Оператор лотереи* - юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством Российской Федерации, имеющее место нахождения в Российской Федерации, заключившее договор (контракт) с организатором лотереи на проведение лотереи от его имени и по его поручению и имеющее соответствующие технические средства.

Между ООО «Формула Лото» и ООО «Легионер» заключен договор № 150110Ф от 15.01.2010 на проведение стимулирующей лотереи «Формула Лото» № Н200С/001580 ФНС.

В соответствии со статьей 1477 Гражданского Кодекса РФ под товарным знаком понимается обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации (статья 1482 Кодекса). Право использования товарного знака может быть передано на основании лицензионного договора (статья 1489 ГК РФ).

Статьей 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 - Закон N 310-ФЗ) установлено, 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 (часть 1).

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

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

Согласно раздела 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" в связи с проведением XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в г. Сочи Российская Федерация 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 соответствии со статьей 8 Закона N 310-ФЗ признаются недобросовестной конкуренцией и влекут наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации:

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

2) 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.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 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. Термины «добропорядочность», «разумность», «справедливость» действующим законодательством не определены, в связи с чем эти термины следует применять в соответствии с их общим значением в русском языке. Термин «добропорядочный» толкуется как приличный, достойный одобрения, порядочный, а термин «порядочный», в свою очередь, как честный и соответствующий принятым правилам поведения (Толковый словарь русского языка под ред. С.И.Ожегова и Н.Ю. Шведовой – М 1997). Категории «разумность» и «справедливость» отражают различные моральные принципы, при этом, данные принципы должны распространяться на предпринимательскую деятельность, поскольку правила поведения обычного человека, например, по отношению к родственникам и друзьям, могут расходиться с принятыми правилами осуществления предпринимательской деятельности. Не могут рассматриваться в качестве добропорядочных действия, противоречащие законодательству или обычаям делового оборота. При этом согласно статье 5 ГК РФ обычаям делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Частью 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с продажей обменом или ином введении в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг. Согласно статье 34 Конституции Российской Федерации не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

На территории г. Коряжма Архангельской области проводятся следующие негосударственные стимулирующие лотереи: «Поймай удачу!» Н200С/001374ФНС, организатор ООО «Евромир», оператор ООО «Инкорпорация НЕО, проходит в период с 28.07.09 по 27.07.10; «Ветераны» Н200Б/000418ФНС, организатор ООО «Лотерион», оператор ООО «Лотерион», проходит в период с 08.02.2007 по 07.02.2012; «Трилот 100», «Трилот 500», «Трилот 1000», «Трилот 5000» Н200Б/000712ФНС, организатор ООО «ЭЛСи», оператор ООО «Варшава», проходит в период с 17.09.2008 по 16.09.2013; без названия Н200С/001748ФНС, организатор ООО «Спектр», оператор ООО «Варшава», проходит в период с 15.01.2010 по 20.10.2010.

В соответствии со статьей 22 ФЗ № 135 антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами, предупреждает монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства. Материалами дела установлено, что ООО «Легионер» при проведении лотереи «Формула Лото» использует товарный знак (знак обслуживания), охраняемый в Российской Федерации, правообладателем которого является Олимпийский комитет России на основании свидетельства № 139795 от 29.03.1996. АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» с 24.03.2009 является исключительным лицензиатом Олимпийского комитета России в отношении этого товарного знака (знака обслуживания) и осуществляет на территории России полномочия по его защите. Договор на использование товарного знака (знака обслуживания) № 139795 ООО «Легионер» с правообладателем не заключен.

В силу статей 1229, 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. Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (товарного знака). Отсутствие запрета не считается согласием.

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.

Согласно пункту 1 статьи 1515 ГК РФ товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Требованиями действующего законодательства Российской Федерации, запрещается использование в гражданском обороте исключительных прав на использование средств индивидуализации продукции, работ, услуг без разрешения правообладателя. Парижская Конвенция по охране промышленной собственности 1883 года запрещает всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах и все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, промышленности или торговой деятельности конкурента (ст.10 bis).

В силу требований пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную

конкуренцию, которая может выражаться в продаже, обмене или ином введении в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Пунктом 1 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. В свою очередь, к объектам гражданских прав согласно ст. 128 ГК РФ относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги, охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

Расширительное толкование и анализ приведенной нормы в ее системной взаимосвязи с правилом п. 4 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции» позволяет сделать вывод, что в качестве товара, при распространении которого незаконно используются результаты интеллектуальной деятельности, выступают услуги, при оказании которых используются или иным образом выражены указанные результаты и средства (в данном случае это оборудование для проведения лотерей, на котором размещен товарный знак, правообладателем которого является Олимпийский комитет России).

Таким образом, действия ООО «Легионер», выразившиеся в использовании при оказании услуг по организации и проведению стимулирующей лотереи «Формула Лото» товарного знака (знака обслуживания), представляющего собой факел, выполненный в цветах российского флага и изображение пяти переплетенных колец, правообладателем которого является Олимпийский комитет России на основании свидетельства № 139795 от 29.03.1996, без заключения соответствующего договора на использование указанного товарного знака (знака обслуживания), содержат все признаки недобросовестной конкуренции.

Тем самым ООО «Легионер» нарушило требования пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и статьи 7, 8 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».

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 8 Федерального закона 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", частью 9 статьи 4, частью 1 статьи 14, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Архангельского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Легионер» нарушившим требование пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в незаконном использовании товарного знака, правообладателем которого является Олимпийский комитет России, при осуществлении деятельности по проведению стимулирующей лотереи «Формула Лото».
2. Выдать ООО «Легионер» предписание о недопущении впредь подобных нарушений антимонопольного законодательства Российской Федерации.
3. В десятидневный срок со дня получения предписания представить доказательства исполнения указанного предписания.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Архангельского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия или выдачи.