

РЕШЕНИЕ

по делу № 4-03/5 о нарушении антимонопольного законодательства

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрев в присутствии представителя ООО «Наутилус» дело № 4-03/5 о нарушении ООО «Наутилус» пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и пункта 1 части 1 статьи 8 Федерального закона от 01.12.2007 № 310 ФЗ «Об организации и проведении XXII Олимпийских зимних игр и XXI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи как горноклиматического курорта и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон № 310 - ФЗ) ,

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства Хабаровским УФАС России 18 июля 2012 года отслежена реклама следующего содержания: «НАУТИЛУС. Фитнесс-клуб. Стань олимпийцем. Только до 31 июля вы можете приобрести абонемент на 9 месяцев за 26 000 рублей. www.nautilus-fitness.ru. Т.24-55-55. Пос. им. Горького, ул. Воровского, 17», распространяемая в г. Хабаровске по адресам:

- ул. Ленинградская (Рабочий городок, район магазина «Техноград») размещение олимпийского символа (пять переплетающихся колец).

- ул. Восточное Шоссе,41;

- пр-т 60-летия Октября- Восточное Шоссе (развязка).

Реклама сопровождается изображением олимпийского символа (пяти переплетающихся колец).

Кроме того, в адрес Хабаровского УФАС России поступило заявление (вх. № 5/73167 от 05.09.2012) от Автономной некоммерческой организации «Организационный комитет XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи» о незаконном с использованием олимпийской символики ООО «Наутилус».

Символ в виде пяти переплетающихся колец является зарегистрированным на территории Российской Федерации товарным знаком, правообладателем которого, на основании международной регистрации № 788585, в отношении товаров и услуг с 1 по 45 класс Международной классификации товаров и услуг, является Международный олимпийский комитет (далее-МОК).

В силу п. 1 ст. 1229, ст. 1484 Гражданского кодекса РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит

исключительное право использования товарного знака в соответствии со ст. 1229 указанного Кодекса 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. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

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 силу ст. 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, объемные и другие обозначения или их комбинации (ст. 1482 Гражданского кодекса РФ).

Право использования товарного знака может быть передано на основании лицензионного договора (ст. 1489 Гражданского кодекса РФ).

Согласно п. 1 ст. 1515 Гражданского кодекса РФ товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

В соответствии со ст. 1479 Гражданского кодекса РФ на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

В силу ст. 1480 Гражданского кодекса РФ государственная регистрация товарного знака осуществляется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (Государственный реестр товарных знаков).

В соответствии со статьей 7 Федерального закона N 310-ФЗ "Об организации и

проведении XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи как горноклиматического курорта и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон № 310 -ФЗ) для целей этой статьи 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. Под паралимпийской символикой понимаются наименования "Паралимпийский", "Паралимпиада", "Paralympic", "Paralympian", "Paralympiad", "Paralympic Winter Games", "Paralympic Games" и образованные на их основе слова и словосочетания, а также паралимпийские символ, флаг, гимн, девиз, эмблемы и символы предыдущих Паралимпийских игр. К олимпийской символике и паралимпийской символике относятся также произведения изобразительного искусства, музыкальные, литературные и иные произведения, содержащие олимпийскую символику и (или) паралимпийскую символику или ее элементы и предназначенные для обозначения Олимпийских игр и (или) Паралимпийских игр (часть 1).

Законом № 310-ФЗ (часть 2 статьи 7) определено, что использование олимпийской символики и (или) паралимпийской символики, 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), в составе доменных имен или иным способом допускается при условии заключения соответствующего договора с Международным олимпийским комитетом и (или) Международным паралимпийским комитетом или уполномоченными ими организациями.

Использование олимпийской символики и (или) паралимпийской символики с нарушением требований части 2 статьи 7 Закона № 310-ФЗ признается незаконным (часть 3).

В силу части 1 статьи 8 Федерального закона N 310-ФЗ продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались олимпийская символика и (или) паралимпийская символика, а также 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, признаются недобросовестной конкуренцией.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. 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.

Часть 1 статьи 8 Федерального закона N 310-ФЗ является специальной по отношению к пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции. С учетом этого такие действия признаются недобросовестной конкуренцией и в том случае, если они не

приводят и не могут привести к последствиям, упомянутым в пункте 9 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со ст.10.bis. «Конвенция по охране промышленной собственности» актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных торговых делах.

Статьей 14 Закона N 135-ФЗ установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 названного закона не допускается продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Установлено, что рекламодаделец ООО «Наutilus», осуществляющее деятельность на рынке оказания услуг в сфере физкультурно-оздоровительной деятельности, использовало олимпийскую символику без предусмотренных законом условий.

Согласно письму АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» (№ 5/73167) ни МОК, ни АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» не заключали договор с ООО «Наutilus», а также иным образом не выражали своего согласия на использование вышеуказанных объектов.

Используя олимпийскую символику, а именно: словосочетание «Стань олимпийцем», а также изображение олимпийского символа в виде пяти переплетающихся колец (зарегистрированный товарный знак) на своей рекламе общество пыталось получить преимущество и увеличить объем продаж абонементов для посещения фитнес-клуба.

Таким образом, действия общества, выразившиеся в незаконном использовании олимпийской символики при продаже абонементов и оказании физкультурно-оздоровительных услуг, нарушают пункт 4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» и пункт 1 части 1 статьи 8 Федерального закона N 310-ФЗ и признаются недобросовестной конкуренцией.

В процессе рассмотрения дела представитель ООО «Наutilus» признал факт правонарушения, но пояснил, что ответственность несет рекламопроизводитель и рекламодатель, так как последний в соответствии с договором на размещение и демонстрацию рекламного материала до начала размещения рекламы обязан провести проверку содержания макета на соответствие требованиям действующего законодательства Российской Федерации и предоставить ООО «Наutilus» мотивированное заключение.

Данный довод отклоняется Комиссией по следующим основаниям.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за рекламу, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством (п. 4 ч. 2 ст. 5 ФЗ «О рекламе») несет рекламодаделец.

Кроме того, согласно акту СХБ000426 от 31.07.2012 года ООО «Наutilus» приняло услуги по размещению данной рекламы без претензий к объему, качеству и

срокам и оплатило их.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь частью 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, пунктом 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьей 4, пунктом 4 части 1 статьи 14, статьей 23, частями 1 и 2 статьи 41, частью 2 статьи 45, статьей 49, статьей 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Наутилус», нарушившим пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пункт 1 части 1 [статьи 8](#) Федерального закона от 01.12.2007 № 310 ФЗ «Об организации и проведении XXII Олимпийских зимних игр и XXI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи как горноклиматического курорта».

2. Выдать обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно о прекращении действий по недобросовестной конкуренции, выразившихся в незаконном использовании олимпийской символики.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 10 октября по делу № 4-03/5 о нарушении ООО «Наутилус» пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Наутилус» в срок до 25 октября 2012 года прекратить действия по недобросовестной конкуренции, выразившиеся в незаконном использовании олимпийской символики.

2. О выполнении настоящего предписания ООО «Наутилус» сообщить в Хабаровское УФАС России в срок до 27 октября 2012 года.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения;

За уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение предписания коммерческие организации и их руководители несут ответственность, предусмотренную пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.