

26 марта 2010 года

Архангельск

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

Председатель	Гниденко Л.М.	Заместитель руководителя Архангельского УФАС России, начальник отдела контроля рекламного законодательства
Член комиссии	Серков А.Я.	Ведущий специалист – эксперт отдела контроля рекламного законодательства
Член комиссии	- Шестакова Н.М.	Ведущий специалист – эксперт отдела контроля рекламного законодательства
Член комиссии	- Цакулов Ю.Г.	Старший специалист 1 разряда отдела контроля рекламного законодательства

рассмотрев дело № 14-2010 АМЗ по признакам нарушения

**ООО «Аркада»** (ИНН 2905010016)

(адрес юридического лица – 165654 Архангельская область, г. Коряжма, пр.Ленина 44-18, а/я 146)

(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:

В Архангельское УФАС России поступили материалы совместной проверки прокуратуры г. Коряжма и УУМ ОВД по г. Коряжме УВД Архангельской области в отношении ООО «Аркада» в части соблюдения прав на использование олимпийской символики, в которых в том числе содержались признаки нарушения статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно акту проверки от 27.11.2009, составленным старшим помощником прокурора г. Коряжмы и капитаном милиции УУМ ОВД г. Коряжмы в присутствии руководителя обособленного подразделения ООО «Аркада», в лотерейном клубе «Лотто», расположенном по адресу г. Коряжма, пр. Ломоносова, 5А, на лотерейных автоматах в количестве 41 штуки размещены наклейки красно-синего цвета с надписью «стимулирующая лотерея Лотто» и изображением товарного знака Олимпийского Комитета России в виде пяти переплетающихся колец и стилизованных языков пламени белого, синего и красного цветов. В лотерейном клубе «Лотто» проводилась стимулирующая лотерея «Поймай удачу!», оборудование для проведения лотереи находилось в рабочем состоянии. К материалам проверки приложены фотографии наклеек, размещенных на лотерейных автоматах.

По результатам рассмотрения представленных материалов проверки антимонопольным Управлением возбуждено дело № 14-2010 АМЗ по признакам нарушения ООО «Аркада» пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона № 135 «О защите конкуренции».

26.03.2010 состоялось заседание Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства без участия законного представителя ООО «Аркада» должным образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела, что не препятствовало рассмотрению дела по существу.

Согласно объяснениям руководителя обособленного подразделения ООО «Аркада» от 28.11.2009, данным старшему помощнику прокурора г. Коряжма, в клубе «Лотто», расположенном в г. Коряжма, пр. Ломоносова, 5А осуществляется проведение лотереи «Поймай удачу!», для этих целей используется 41 единица электронного оборудования – лотерейных аппаратов, в которых купюроприемники демонтированы. На место, где ранее были купюроприемники, наклеены этикетки красно-синего цвета с надписью «Стимулирующие лотереи ЛОТТО» и логотипом, внешне напоминающим товарный знак Олимпийского комитета России, представляющего собой языки пламени белого, синего, красного цветов и пяти переплетенных колец. Логотип не использовался ООО «Аркада» для привлечения посетителей и извлечения прибыли, логотип закрывал изъём лотерейного аппарата. С тем, что использование чужого товарного знака без заключения договора является нарушением Закона, не знаком. Претензий к проведению проверки не имеет.

Письмом №2/0020 от 25.01.2010 в адрес Комиссии ООО «Аркада» сообщило, что дать пояснения где, когда, в каком количестве и кем были приобретены наклейки с олимпийской символикой не представляется возможным, в силу отсутствия каких-либо договоров.

Письмом № 1235 от 23.03.2010 в адрес Комиссии ООО «Аркада» сообщило, что в настоящее время проведение стимулирующей лотереи «Поймай удачу!» не проводится.

**Комиссия рассмотрела представленные материалы и установила следующее:**

Одним из важнейших атрибутов Олимпийского движения является олимпийская символика. Общие для Олимпийского движения символы являются исключительной собственностью Международного Олимпийского Комитета. Олимпийский символ в виде пяти переплетенных многоцветных колец олицетворяет единство пяти континентов и встречу спортсменов всего мира на Олимпийских играх. Переплетенные кольца изображены в следующем порядке: три кольца сверху (слева направо) – синее, черное, красное; два кольца внизу – желтое, зеленое. Национальные Олимпийские Комитеты стран мира имеют собственную официальную эмблему, которая представляет собой сочетание олимпийского символа (пять колец) с каким-либо национальным отличительным знаком. В эмблему Олимпийского комитета России включено трехцветное изображение языка пламени, отражающего цвета Государственного флага Российской Федерации (белый, синий, красный). Олимпийский комитет России зарегистрировал товарный знак в виде пяти колец и трехцветного изображения языков пламени, номер регистрации RU 139795. Товарный знак охраняется в белом, синем, красном, желтом, зеленом, черном цветовом сочетании.

Письмом ООО «Евромир» от 25.01.2010 № 0155/10 в адрес комиссии сообщено, что общество имеет исключительное право на использование товарного знака «Мир лотереи» (свидетельство № 393442 от 11.11.2009, правообладатель ООО «Мир лотерей», между ООО «Мир лотерей» и ООО «Евромир» заключен лицензионный договор на использование товарного знака). Данный товарный знак нанесен на товары, реализуемые ООО «Евромир», присутствует в помещениях, где проводится стимулирующая лотерея «Поймай удачу!». К проведению зимних олимпийских игр в г. Сочи 2014 года ООО «Евромир» не причастно. Какие-либо наклейки с изображением олимпийской символики для размещения их на лотерейном оборудовании операторам проведения лотереи не передавались.

Письмом АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» от 25.01.2010 № ОД-202 сообщено, что на наклейках содержится товарный знак,

представляющий собой факел, выполненный в цветах российского флага и изображение пяти переплетенных колец. Правообладателем товарного знака является Олимпийский комитет России на основании свидетельства № 139795 от 29.03.1996 (в материалы дела представлена копия свидетельства). АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» с 24.03.2009 является исключительным лицензиатом Олимпийского комитета России в отношении этого товарного знака и осуществляет на территории России полномочия по его защите (в материалы дела представлена копия лицензионного договора № 38 от 24.02.2009). Ни Олимпийский комитет России, ни АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» не заключали с ООО «Аркада» договоры на использование товарного знака № 139795, не выражали свое согласие на его использование. Наклейки с изображением олимпийской символики правообладателем товарного знака или с его согласия иным лицом не производились.

На территории г. Корьяжма Архангельской области размещено 7 лотерейных клубов, в которых 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; «*Формула лото*» Н200С/001580ФНС, организатор ООО «Формула Лото», оператор ООО «Легионер», проходит в период с 10.06.09 по 09.06.10; «*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.

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.

Действующим законодательством в сфере лотерейной деятельности не установлены конкретные требования к лотерейному оборудованию и программам, используемым при проведении лотерей. Лотерейным является оборудование, специально изготовленное и используемое для проведения лотереи, или оборудование, оснащенное лотерейными программами. Письмом Ростехрегулирования от 20.03.2008 N ВП-101-26/1451 сообщено, что четкие параметры оборудования можно определить только путем разработки и принятия технических регламентов, которые в настоящий момент не разработаны.

В соответствии со статьей 1477 ГК 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).

В соответствии со 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) под олимпийской символикой понимаются наименования "Олимпийский", "Олимпиада", "Сочи 2014", "Olympic", "Olympian", "Olympiad", "Olympic Winter Games", "Olympic Games", "Sochi 2014" и образцованные 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 создаст предположение 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 добросовестных 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.

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 «Аркада» при проведении лотереи «Поймай удачу!» использует товарный знак, 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 и осуществляет на территории России полномочия по его защите. Договор на использование товарного знака № 139795 ООО «Аркада» с правообладателем не заключен.

Таким образом, со стороны ООО «Аркада» нарушены требования ФЗ 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" и требования части 1 статьи 14 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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.

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).

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

#### Р Е Ш И Л А:

1. Признать действия ООО «Аркада», выразившиеся в использовании товарного знака, 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 договора на использование товарного знака № 139795 с правообладателем и, как следствие, нарушающие пункт 4 части 1 статьи 14 Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», статью 8 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".

2. Выдать ООО «Аркада» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции.

3. Передать материалы дела должностному лицу Архангельского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении лиц, виновных в нарушении антимонопольного законодательства к административной ответственности.

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