

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена «02» июля 2012 г.

г. Кемерово

Решение изготовлено в полном объеме «13» июля 2012 г.

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

Председателя Комиссии: Клостер Е.А. - заместителя руководителя
управления;

Членов Комиссии: Горбачева А.И. - ведущего специалиста-эксперта
отдела контроля органов власти, судебной и
правовой работы;

Колесниковой Ю.П. - ведущего специалиста -
эксперта отдела рекламы и недобросовестной
конкуренции;

при участии:

- <...> - представителя Общества с ограниченной ответственностью «Сиб - Медиа
ТУР» (далее – ООО «Сиб - Медиа ТУР») по доверенности (от 01.11.2011г., б/н);

- <...> - представителя Общества с ограниченной ответственностью СибМедиа
Тур» (далее – ООО «СибМедиа Тур») по доверенности (от 23.12.2011г., № 23/12),

рассмотрев дело № 23/А-14-2012, возбужденное приказом Кемеровского УФАС
России от 07.03.2012г. по признакам нарушения ООО «СибМедиа Тур» (650056,
г.Кемерово, Волгоградская ул., 26; ИНН/КПП 4205228123/420501001) части 2 статьи
14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по
тексту - ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

08.12.2011г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление ООО «Сиб - Медиа ТУР» о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях

ООО «СибМедиа Тур», выразившихся в незаконном использовании средств индивидуализации юридического лица ООО «Сиб - Медиа ТУР», в частности, фирменного наименования, коммерческого обозначения.

Из заявления следует, что ООО «Сиб - Медиа ТУР» под указанным фирменным наименованием зарегистрировано 19.05.2010г. В качестве подтверждения представлены соответствующие регистрационные документы.

Организация под наименованием ООО «СибМедиа Тур» зарегистрирована - 06.09.2011г.

ООО «Сиб - Медиа ТУР», начиная с момента регистрации, широко использует в своей деятельности для индивидуализации своих услуг на рынке свое наименование, создав оригинальное словесное обозначение - СИБМЕДИАТУР с изображением летящего самолета, размещая его на вывесках, на бланках, в рекламе.

До 17.08.2011г. ООО «Сиб - Медиа ТУР» осуществляло свою деятельность по адресу регистрации: г. Кемерово, ул. Волгоградская, 26, однако впоследствии без объяснения причин договор субаренды данного помещения был расторгнут в одностороннем порядке арендодателем.

В связи с утратой права пользования помещением по вышеуказанному адресу, с ООО «Сиб - Медиа ТУР» был расторгнут договор на оказание услуг связи с ООО «Е - Лайт Телеком», вследствие чего ООО «Сиб - Медиа ТУР» утратило право пользования телефонным номером в соответствии с данным договором.

После того, как ООО «Сиб - Медиа ТУР» покинуло данное помещение по адресу: г. Кемерово, ул. Волгоградская, 26 было зарегистрировано ООО «СибМедиа Тур».

В настоящее время ООО «СибМедиа Тур» пользуется телефонным номером, разрекламированным ООО «Сиб - Медиа ТУР» для привлечения к себе внимания потребителей, а также пользуется помещением по адресу: г. Кемерово, ул. Волгоградская, 26, по которому ООО «Сиб - Медиа ТУР» более года осуществляло свою деятельность.

Кроме того, над входом в помещение по адресу: г. Кемерово, ул. Волгоградская, 26 осталась вывеска, содержащая коммерческое обозначение ООО «Сиб - Медиа ТУР» с изображением летящего самолета, под которой в настоящее время осуществляет свою деятельность ООО «СибМедиа Тур».

В подтверждении обстоятельств указанных в заявлении, ООО «Сиб - Медиа ТУР» представило в адрес Кемеровского УФАС России диск с сюжетом, использованном в рекламе на телевидении о предлагаемых туристических услугах ООО «СибМедиа Тур» в период с 05.09.2011г. по 09.09.2011г. на телеканале «ТВ - Мост» и пояснения физического лица <...> который, как потребитель туристических услуг, был введен в заблуждение данным сюжетом, относительно конкретного субъекта хозяйствующей деятельности и его продукции.

Приказом Кемеровского УФАС России № 56 от 07.03.2012г. было возбуждено дело № 23/А-14-2012 по признакам нарушения ООО «СибМедиа Тур» части 2 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 07.03.2012г. рассмотрение дела № 23/А-14-2012 было назначено на 17.04.2012г. на 11 часов 00 минут.

17.04.2012г. на заседание Комиссии представитель ООО «Сиб - Медиа ТУР» требования, изложенные в заявлении, поддержал в полном объеме.

Представитель ООО «СибМедиа Тур» пояснил, что не согласен с возбуждением в отношении ООО «СибМедиа Тур» дела о нарушении антимонопольного законодательства, поскольку заявитель не является обладателем исключительного права на фирменное наименование в том виде, в котором оно выступает в деловом обороте в связи, с чем не может выдвигать требования о нарушении права на фирменное наименование.

Исключительное право на фирменное наименование принадлежит обществу с ограниченной ответственностью «Холдинговая компания «Сиб-Медиа», поскольку 04.05.2005 Инспекцией Федеральной налоговой службы по городу Кемерово была внесена запись в Единый государственный реестр юридических лиц о регистрации юридического лица - общества с ограниченной ответственностью «Холдинговая компания «Сиб-Медиа», которое осуществляет деятельность, в том числе, в области туризма. Фирменные наименования общества с ограниченной ответственностью «Холдинговая компания «Сиб-Медиа» и общества с ограниченной ответственностью «Сиб-Медиа ТУР» за счет употребления в наименовании словосочетания «Сиб-Медиа» являются схожими до степени смешения, и эта степень сходства затрудняет их индивидуализацию при участии в хозяйственном обороте.

Между ООО «Холдинговая компания «Сиб-Медиа» и ООО «СибМедиа Тур» заключен договор франчайзинга № 01-01/12ФР от 06.09.2011г. на право использования в части фирменного наименования «Сиб Медиа», со всеми правами по представлению фирменного наименования ООО «СибМедиа Тур» в хозяйственном обороте в сфере туристической деятельности.

От представителя ООО «СибМедиа Тур» поступило ходатайство о привлечении к участию в деле лица - ООО «Холдинговая компания «Сиб-Медиа», располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах. Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение об его удовлетворении.

В качестве лиц располагающих сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела № 23/А-14-2012 были привлечены ООО «Холдинговая компания «Сиб-Медиа» и физическое лицо <...>.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств 17.04.2012г. рассмотрение данного дела было отложено на 15.05.2012г. на 16 часов 00 минут.

15.05.2012г. состоялось рассмотрение дела № 23/А-14-2012 в ходе которого, представитель ООО «Холдинговая компания «Сиб-Медиа» заявил ходатайство о рассмотрении заявления ООО «Холдинговая компания «Сиб-Медиа» на предмет нарушения антимонопольного законодательства, поскольку фирменные

наименования ООО «Холдинговая компания «Сиб-Медиа» и ООО «Сиб - Медиа ТУР» за счет словосочетания «Сиб - Медиа» являются схожими до степени смешения и эта степень сходства затрудняет их индивидуализацию при участии в хозяйственном обороте по аналогичным видам деятельности, что приводит к нарушению исключительных прав ООО «Холдинговая компания «Сиб-Медиа» на фирменное наименование.

Представитель ООО «СибМедиа Тур» поддержал доводы ООО «Холдинговая компания «Сиб-Медиа» в полном объеме.

Представитель ООО «Сиб - Медиа ТУР» представил возражения относительно заявленного ходатайства, пояснив, что в рамках рассматриваемого Комиссией дела № 23/А-14-2012 рассматриваются отношения между ООО «Сиб - Медиа ТУР» и ООО «СибМедиа Тур».

Комиссия Кемеровского УФАС России отклонила ходатайство ООО «Холдинговая компания «Сиб-Медиа» поскольку, предметом рассматриваемого дела № 23/А-14-2012 является заявление ООО «Сиб - Медиа ТУР» о наличии недобросовестной конкуренции в действиях ООО «СибМедиа Тур», выразившихся в незаконном использовании средств индивидуализации юридического лица ООО «Сиб - Медиа ТУР», в частности, фирменного наименования, коммерческого обозначения. Нарушенные права и законные интересы ООО «Холдинговая компания «Сиб-Медиа» не являются предметом рассмотрения дела № 23/А-14-2012, поскольку являются самостоятельными и должны рассматриваться отдельно.

Далее, Комиссии представил свои пояснения <...> располагающий сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела № 23/А-14-2012 из которых следует, что 29.08.2011г. в офисе по адресу: г. Кемерово, ул. Кирова, 51 между ним и ООО «Сиб - Медиа ТУР» был заключен договор на оказание туристических услуг, согласно которому ООО «Сиб - Медиа ТУР» должно было обеспечить туром на срок с 27.11.2011г. по 09.12.2011г. в отеле в Тайланде. В соответствии с данным договором <...> должен был внести предоплату за оказываемую услугу в размере 8000 рублей в срок не позднее 14.09.2011г. Однако, увидев в начале сентября сюжет по телеканалу «ТВ - Мост» о том, что ООО «Сиб - Медиа ТУР» находится на улице Волгоградская, 26, <...> пошел по указанному адресу для внесения предоплаты по договору. Придя в офис на улице Волгоградская, 26 <...> сообщили, что ООО «Сиб - Медиа ТУР» не может обеспечить тур в соответствии с условиями договора, так как отношения с указанным отелем у турагенства отсутствуют. В связи с чем <...> чтобы не рисковать своим отдыхом и качеством оказываемых услуг расторгнул ранее заключенный договор с ООО «Сиб - Медиа ТУР».

15.05.2012г. Комиссией было принято решение об отложении рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств. Определением об отложении рассмотрение дела № 23/А-14-2012 было отложено и назначено на 02.07.2012г.

02.07.2012г. состоялось рассмотрение дела № 23/А-14-2012 в ходе которого, согласно определению от 15.05.2012г. об отложении ООО «СибМедиа Тур» в адрес Кемеровского УФАС России была представлена копия договора № 0609 от 06.09.2011г на оказание услуг по проведению рекламной кампании ООО «СибМедиа Тур» на телеканале ТВ-Мост в период с 05.09.2011г. по 09.09.2011г. (с

приложением).

Представитель ООО «Сиб - Медиа ТУР» пояснил, что в настоящее время ООО «СибМедиа Тур» продолжает осуществляться нарушение исключительного права заявителя ввиду незаконного использования его коммерческого обозначения на рекламных листовках (экземпляр, полученный в помещении ТРЦ «Лапландия», прилагается).

Изучив материалы дела № 23/А-14-2012, заслушав пояснения представителя ООО «СибМедиа Тур», представителя ООО «Сиб - Медиа ТУР» участвующих в деле, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

19.05.2010г. Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Кемерово была внесена запись в Единый государственный реестр юридических лиц о регистрации юридического лица - ООО «СибМедиа Тур». Основным видом экономической деятельности ООО «СибМедиа Тур» является деятельность туристических агентств (код ОКВЭД 63.30).

06.09.2011г. Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Кемерово была внесена запись в Единый государственный реестр юридических лиц о регистрации юридического лица ООО «СибМедиа Тур». Согласно выписке из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ООО «СибМедиа Тур» является деятельность туристических агентств (код ОКВЭД 63.30).

В соответствии со статьей 54 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо, фирменное наименование которого зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования. Лица, неправоммерно использующие чужое фирменное наименование, по требованию обладателя права обязаны прекратить его использование и возместить причиненные убытки.

Статья 138 Гражданского кодекса Российской Федерации устанавливает, что фирменное наименование служит средством индивидуализации юридического лица.

Фирменные наименования, как указано в пункте 13 части 1 статьи 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации, являются результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, которым предоставляется правовая охрана.

Частью 2 статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что исключительное право на фирменное наименование может принадлежать только одному лицу.

Исходя из части 6 статьи 1252 Гражданского кодекса Российской Федерации, если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Обладатель такого исключительного права

может в порядке, установленном настоящим Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

Согласно статье 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятий, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В силу пунктов 1, 3 и 4 статьи 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках.

Не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

Юридическое лицо, нарушившее указанное правило, обязано по требованию правообладателя прекратить использование фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию правообладателя или сходного с ним до степени смешения, в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым правообладателем, и возместить правообладателю причиненные убытки.

Согласно части 2 статьи 1475 Гражданского кодекса Российской Федерации исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

Кемеровским УФАС России установлено, что, регистрация заявителя ООО «Сиб - Медиа ТУР» в качестве юридического лица осуществлена 19.05.2010, а ООО «СибМедиа Тур» включено в Единый государственный реестр юридических лиц 06.09.2011. Следовательно, право ООО «Сиб - Медиа ТУР» на фирменное наименование возникло ранее права ООО «СибМедиа Тур» на свое фирменное наименование.

Данные юридические лица осуществляют аналогичный вид деятельности: деятельность туристических агентств, на территории города Кемерово, то есть, являются конкурентами по отношению друг к другу.

Кемеровское УФАС России обратилось в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам для проведения исследования на наличие либо отсутствие сходства до степени смешения фирменного наименования ООО «СибМедиа Тур» с фирменным наименованием ООО «Сиб - Медиа ТУР».

Согласно справке (вх. № 1786 от 21.03.2012г.) представленной Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам в адрес Кемеровского УФАС России следует, что обозначения ООО «СибМедиа Тур» и ООО «Сиб - Медиа ТУР» являются сходными до степени смешения в силу графического и фонетического сходства их словесных элементов.

Сходное фирменное наименование сторон лишает возможности потребителей их услуг индивидуализировать эти юридические лица и ведет к высокой степени вероятности их смешения в хозяйственном обороте, учитывая наличие совпадений в характере деятельности этих обществ и территории, на которой эта деятельность осуществляется, и позволяет потребителю предположить, что между юридическими лицами, наименования которых схожи, имеется определенная связь либо вообще это одно и то же юридическое лицо.

Доводы представителя ООО «СибМедиа Тур» о том, что ООО «СибМедиа Тур» согласно договору франчайзинга № 01-01/12ФР от 06.09.2011г заключенного с ООО «Холдинговая компания «Сиб-Медиа», использует часть фирменного наименования «Сиб-Медиа» со всеми правами по представлению фирменного наименования ООО «СибМедиа Тур» в хозяйственном обороте в сфере туристической деятельности, не состоятельна по следующим основаниям:

Согласно части 2 статьи 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается.

Кроме того, Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что ООО «СибМедиа Тур» использует в своей деятельности для индивидуализации своих услуг на рынке словесное обозначение - СИБМЕДИАТУР с изображением летящего самолета, которое является коммерческим обозначением ООО «Сиб - Медиа ТУР» (вывеска по адресу: г. Кемерово ул. Волгоградская, 26, сюжет транслируемый на телеканале «ТВ - Мост», рекламная листовка распространяемая в помещении ТРЦ «Лапландия».).

Согласно [статье 1225](#) ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются в том числе коммерческие обозначения.

В соответствии со статьей 1538 Гражданского кодекса РФ юридические лица и индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации

принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

Статьей 1539 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории. Не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

Согласно пункта 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 - ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестная конкуренция - это 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.

Частью 2 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ и услуг не допускается.

Оценив вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дела № 23/А-14-2012 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к выводу о том, что использование ООО «СибМедиа Тур» при осуществлении деятельности туристических агентств, средств индивидуализации юридического лица ООО «Сиб - Медиа ТУР», в частности, фирменного наименования, коммерческого обозначения при оказании аналогичного вида услуг, противоречит действующему законодательству и может причинить убытки и ущерб деловой репутации ООО «Сиб - Медиа ТУР» вследствие введения потребителей в заблуждение относительно фактической принадлежности туристической фирмы не заявителю, а иному лицу.

Вышеуказанные действия ООО «СибМедиа Тур» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить убытки ООО «Сиб - Медиа ТУР», в виде упущенной выгоды, а именно неполученных доходов, которые это лицо получило бы при обычных условиях

гражданского оборота, если это право не было бы нарушено, что является недобросовестной конкуренцией, а следовательно не соответствуют требованиям части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «СибМедиа Тур» (650056, г.Кемерово, Волгоградская ул., 26; ИНН/КПП 4205228123/420501001), выразившиеся в незаконном использовании средств индивидуализации юридического лица ООО «Сиб - Медиа ТУР», в частности, фирменного наименования, коммерческого обозначения, нарушением части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «СибМедиа Тур» (650056, г.Кемерово, Волгоградская ул., 26; ИНН/КПП 4205228123/420501001) предписание о прекращении нарушения части 2 статьи 14 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в незаконном использовании средств индивидуализации юридического лица ООО «Сиб - Медиа ТУР», в частности, фирменного наименования, коммерческого обозначения:

- прекратить использование фирменного наименования «СибМедиа Тур», путем внесения изменений в учредительные документы в части исключения из фирменного наименования слов «СибМедиа Тур»,

- прекратить незаконное использование словесного обозначения «СИБМЕДИАТУР» в оформлении места (вывеска) осуществления туристической деятельности ООО «СибМедиа Тур» по адресу: г. Кемерово, ул. Волгоградская, 26.

Председатель Комиссии:

Е.А. Клостер

Члены Комиссии:
Горбачев

А.И.

Ю. П. Колесникова

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

суд или 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.