

РЕШЕНИЕ

15 января 2012г

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии

<...>,

Члены Комиссии:

<...>,<...>,

рассмотрев дело №17-ФАС22-НК/12-12 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Ёлки-Палки» (далее ООО «Ёлки-Палки») (<...>) ч.1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

с участием представителей:

от ответчика - генерального директора ООО «Ёлки-Палки» <...>,

в отсутствие заявителя – закрытого акционерного общества «ЛАНЧ» (далее ЗАО «ЛАНЧ») (<...>), о дате, времени и месте рассмотрения дела извещен надлежащим образом, поступило ходатайство о рассмотрении дела без представителя ЗАО «ЛАНЧ» (вхд. №128 от 14.01.2013г.),

УСТАНОВИЛА:

В Алтайское краевое УФАС России поступило письменное заявление ЗАО «ЛАНЧ» (вхд. № 9476 от 19.11.2012г.) в отношении ООО «Ёлки-Палки» о нарушении последним ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в недобросовестной конкуренции, связанной с использованием в качестве фирменного наименования словесного обозначения «Ёлки-Палки», являющегося зарегистрированным товарным знаком.

Заявитель просит провести проверку предпринимательской деятельности ООО «Ёлки-Палки» на предмет выявления нарушений антимонопольного законодательства и принять меры по их прекращению.

В заседании Комиссии генеральный директор ООО «Ёлки-Палки» <...> пояснила, что являясь единственным учредителем Общества при регистрации названия «Ёлки-Палки» обратила внимание только на организации, которые имели бы аналогичное название на территории Алтайского края, о том, что данное словесное обозначение зарегистрировано в качестве товарного знака не знала. ООО «Ёлки-Палки» имеет единственную туристическую базу с названием «Ёлки-

Палки», расположенную в таежном поселке Аламбай Заринского района Алтайского края, оказывает услуги по организации проживания, питания в кафе-столовой, пешие прогулки по тайге. Обозначение «Ёлки-Палки» используется на вывеске, печати Общества, в рекламных буклетах, на сайте <http://elky-palky>.

Комиссия, заслушав доводы представителя ответчика, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

Заявитель – полное фирменное наименование закрытое акционерное общество «ЛАНЧ», сокращенное фирменное наименование ЗАО «ЛАНЧ, место нахождения (регистрации) <...>, поставлено на учет в Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 13 по Московской области 12 июля 2002г.

ЗАО «ЛАНЧ» является управляющей компанией сети тракторов «Ёлки-Палки», которое осуществляет предпринимательскую деятельность, в т.ч. в различных регионах Российской Федерации.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ, основной вид экономической деятельности Общества, согласно ОКВЭД является – деятельность ресторанов и кафе (код-55.30), дополнительными: деятельность столовых при предприятиях и учреждениях (код-55.51) и рекламная деятельность (код-74.4) и др.

С 17.09.2002г. ЗАО «ЛАНЧ» является правообладателем исключительного права на товарный знак со словесным обозначением «Ёлки-Палки» на основании свидетельства о регистрации товарного знака (знака обслуживания) № 221458.

Товарный знак в виде слов «ЁЛКИ-ПАЛКИ» зарегистрирован, в т.ч. в отношении следующих товаров (услуг): 35- реклама; менеджмент в сфере бизнеса; административная деятельность в сфере бизнеса; офисная служба; 42 – обеспечение пищевыми продуктами и напитками; рестораны; рестораны самообслуживания; буфеты; закусочные; кафе; кафетерии; обслуживание обедов, свадеб и т.п.; обеспечение временного проживания; реализация товаров; печать; типографское дело.

Ответчик – полное фирменное наименование общество с ограниченной ответственностью «Ёлки-Палки» (<...>), поставлено на учет в Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 1 по Алтайскому краю 12 августа 2012г.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ, основной вид экономической деятельности Общества, согласно ОКВЭД является – деятельность прочих мест для временного проживания (код-55.2), дополнительный – деятельность гостиниц (код-55.1), деятельность ресторанов и кафе (код-55.30), прочая деятельность по организации отдыха и развлечений и др.

Таким образом, заявитель - ЗАО «ЛАНЧ» и ответчик - ООО «Ёлки-Палки», являются конкурентами – хозяйствующими субъектами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном и том же товарном рынке – рынке по предоставлению услуг общественного питания, следовательно, добросовестная конкуренция, как фактор ведения данными хозяйствующими субъектами конкурентной борьбы на началах добросовестности, разумности и

справедливости, в соответствии с законодательством Российской Федерации, не создавая препятствий друг другу, заведомо предполагается.

Установлено, что ЗАО «ЛАНЧ» является управляющей компанией тракторов «Ёлки-Палки», открытых во многих регионах России. Обозначение «Ёлки-Палки» является известным брендом русской национальной кухни. Используется на вывесках, в объявлениях и рекламе.

В ходе рассмотрения дела установлен факт использования ООО «Ёлки-Палки» в оригинальной части фирменного наименования словосочетания «Ёлки-Палки», являющегося зарегистрированным товарным знаком без договора с ЗАО «ЛАНЧ» на его использование. Кроме того, словесное обозначение «Ёлки-Палки» является названием туристической базы, на сайте <http://elky-palky> ООО «Ёлки-Палки» размещена информация о деятельности туристической базы «Ёлки-Палки», которая предлагает услуги проживания и питания (представлено меню кафе-столовой).

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «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.

Статьей 14 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе, введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

В соответствии с п.4 ч.1 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе, 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.

[Пунктом 16.1](#) постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.02.2011 № 11 «О некоторых вопросах применения Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» разъяснено, что в [статье 14](#) Закона о защите конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией, при анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения, но и положения [статьи 10.bis](#) Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Согласно названной [статье 10.bis](#) Конвенции по охране промышленной собственности (ратифицирована СССР 19.09.1968) подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Товарный знак заявителя является узнаваемым и ассоциируется непосредственно с деятельностью тракторов «Ёлки-Палки».

Использование фирменного наименования, тождественного с товарным знаком заявителя на вывесках, в названии туристической базы, на сайте и в рекламе ООО «Ёлки-Палки», может вызвать ассоциативный ряд с деятельностью заявителя, то есть у потребителя может сложиться мнение об оказании данным хозяйствующим субъектом услуг (реализации товаров), имеющих отношение к услугам и продукции заявителя.

В силу [подпункта 14 пункта 1 статьи 1225](#) Гражданского кодекса Российской Федерации товарные знаки и знаки обслуживания являются результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью).

В соответствии с частью 1 статьи 1232 ГК РФ в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признается и охраняется при условии государственной регистрации такого результата или такого средства.

В соответствии с п.6 ст.1252 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ) защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации осуществляется, в частности, путем предъявления требования, в том числе, 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. Владелец 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 ч.7 ст. 1252 ГК РФ в случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными настоящим Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством.

В соответствии с ч.1 ст. 1477 ГК РФ на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак ([статья 1481](#)).

Осуществляемые заявителем ЗАО «ЛАНЧ» под товарным знаком «Ёлки-Палки» и ООО «Ёлки-Палки» виды деятельности совпадают, так как обе стороны предоставляют услуги в сфере общественного питания.

Принимая во внимание, что фирменное наименование ООО «Ёлки-Палки» тождественно товарному знаку заявителя, существует возможность смешения данных юридических лиц при участии в хозяйственном обороте и введения в заблуждение потребителей относительно того, какое юридическое лицо оказывает им данные услуги.

Таким образом, ООО «Ёлки-Палки», используя в своей хозяйственной деятельности фирменное наименование, тождественное зарегистрированному в установленном законом порядке товарному знаку «Ёлки-Палки», принадлежащему ЗАО «ЛАНЧ», способно ввести в заблуждение, вызвать возникновение смешения разных субъектов предпринимательской деятельности или создать впечатление о наличии связей или особых отношений, направлено на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, выраженное в поддержании потребительского интереса к представляемым услугам, обеспечение сбыта услуг посредством использования сложившейся репутации, что противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности и справедливости, может (могло) причинить убытки заявителю и нанести вред его деловой репутации.

Действиями ООО «Ёлки-Палки» нарушены требования пунктов 2, 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившиеся в использовании ООО «Ёлки-Палки» фирменного наименования, тождественного зарегистрированному ранее ЗАО «ЛАНЧ» товарному знаку «Ёлки-Палки», что вводит в заблуждение в отношении места производства и производителя, а также введение в оборот товара (услуг общественного питания) с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности – товарного знака «Ёлки-Палки».

В соответствии с ч.1 ст.37 Федерального закона «О защите конкуренции» за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных, осуществляющих функции указанных органов, органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях [недобросовестная конкуренция](#), если эти действия не содержат [уголовно наказуемого деяния](#), за исключением случаев, предусмотренных [статьей 14.3](#) настоящего Кодекса и [частью 2](#) настоящей статьи, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях [недобросовестная конкуренция](#), выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы [выручки](#) правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

Руководствуясь статьей 14, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Ёлки-Палки», выразившиеся в использовании ООО «Ёлки-Палки» фирменного наименования, тождественного зарегистрированному ранее ЗАО «ЛАНЧ» товарному знаку «Ёлки-Палки», что вводит в заблуждение в отношении места производства и производителя, а также введение в оборот товара (услуг общественного питания) с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности – товарного знака «Ёлки-Палки» актом недобросовестной конкуренции в соответствии с п.п.2,4 ч.1 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Ёлки-Палки» предписание о прекращении нарушения п.п.2,4 ч.1 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции», для чего совершит действия, направленные на устранение последствий нарушения антимонопольного законодательства, а именно: обществу с ограниченной ответственностью «Ёлки-Палки» (<...>) прекратить использовать в фирменном наименовании словосочетание «Ёлки-Палки», тождественное зарегистрированному товарному знаку «Ёлки-Палки», в том числе путем размещения на внутренних документах, печатях, вывесках, бланках, при оказании услуг, в объявлениях, рекламе, в сети Интернет, в том числе в доменном имени, и иной документации и рекламной продукции.

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

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 установлена административная ответственность.

Председатель Комиссии <...>.

Члены Комиссии <...>,<...>.

ПРЕД П И С А Н И Е

о прекращении нарушений антимонопольного законодательства

15 января 2013г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии

<...>.

Члены Комиссии:

<...>,<...>.

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 15 января 2013г. по делу №17-ФАС22-НК/12-12

о нарушении ООО «Ёлки-Палки» пунктов 2,4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции»,

ПРЕД П И С Ы В А Е Т:

1. ООО «Ёлки-палки» прекратить нарушение пунктов 2,4 части 1 статьи 14

Федерального закона «О защите конкуренции», выразившееся в использовании ООО «Ёлки-Палки» фирменного наименования, тождественного зарегистрированному ранее ЗАО «ЛАНЧ» товарному знаку «Ёлки-Палки», что вводит в заблуждение в отношении места производства и производителя, а также введение в оборот товара (услуг общественного питания) с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности – товарного знака «Ёлки-Палки».

2. ООО «Ёлки-Палки» в срок до 15 февраля 2013г. прекратить использовать в фирменном наименовании, на внутренних документах, печатях, вывесках, бланках, при оказании услуг, в объявлениях, рекламе, в сети Интернет, в том числе в доменном имени, и иной документации и рекламной продукции словосочетание «Ёлки-Палки», тождественное зарегистрированному товарному знаку «Ёлки-Палки».

3. ООО «Ёлки-Палки» о выполнении пункта 2 предписания письменно проинформировать управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю в срок до 25 февраля 2013г., с предоставлением доказательств устранения нарушения.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа пунктом 2.5 части 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

<...>.

Члены Комиссии

<...>,<...>.