

РЕШЕНИЕ

- часть решения оглашена «17» октября 2017 г. г. Краснодар
В полном объеме решение изготовлено «30» октября 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

«...» - заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

«....» главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

«....» – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

«...» – специалист 1 разряда отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 290/2017, возбужденное по признакам нарушения ООО «МВТ» (юридический адрес: 354065, г. Сочи, ул. Красноармейская, д.22, ИНН: 2320148200; ОГРН: 1072320002655; дата государственной регистрации в качестве юридического лица: 26.02.2007 г.) п.1 ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции»,

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 290/2017 ответчика - ООО «МВТ» (ходатайство о рассмотрении дела № 290/2017 в отсутствие);

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 290/2017 заявителя – НАО «Красная поляна» (ходатайство о рассмотрении дела № 290/2017

В отсуствие);

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление НАО «Красная поляна» (вх.№ 3432 от 12.04.2017 г.) о признаках недобросовестной конкуренции в действиях ООО «МВТ», выразившихся в использовании товарного знака «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama».

В соответствии с п.1.3 Порядка проведения анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Федерального закона «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводился с особенностями, установленными п.10.6 настоящего порядка.

Исследование рынка деятельности гостиниц и прочих мест для временного проживания проводится с целью определения состояния конкуренции на рынке деятельности гостиниц и прочих мест для временного проживания на территории Краснодарского края в апреле 2017 г. – по настоящее время.

В качестве источников исходной информации в соответствии с п. 1.5 Приказа №220 использовались документы и материалы, представленные хозяйствующими субъектами НАО «Красная поляна», ООО «МВТ».

Факт недобросовестной конкуренции выявлен НАО «Красная поляна» в апреле 2017 г. Таким образом, временной интервал исследования рынка деятельности гостиниц и прочих мест для временного проживания определен с апреля 2017 г. – по настоящее время.

Согласно ОК 029 – 2014 Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, утвержденному Приказом Росстандарта от 31.01.2014 N 14 –ст) деятельность гостиниц и прочих мест для временного проживания относится к классификационной группе: раздел I «Деятельность гостиниц и предприятий общественного питания», классификационная группа: деятельность гостиниц и прочих мест для временного проживания.

Учитывая вышеизложенное, а также цель проведения анализа

товарного рынка, продуктовые границы рынка определены как деятельность гостиниц и прочих мест для временного проживания на территории Краснодарского края (ОКВЭД 55.1).

Географическими границами товарного рынка определены границы территории, в котором действует хозяйствующий субъект, являющийся объектом антимонопольного контроля.

НАО «Красная поляна» и ООО «МВТ» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке на территории Краснодарского края, что подтверждается выписками из ЕГРЮЛ.

Таким образом, географическими границами товарного рынка приняты административно – территориальные границы Краснодарского края.

Как указано в заявлении (вх.№ 3432 от 12.04.2017 г.), НАО «Красная поляна» является обладателем исключительного права на товарный знак «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарный знак «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, в том числе в отношении услуг 43 классов МКТУ - бронирование мест в гостиницах и пансионатах, обеспечению мест в гостиницы, аренды временного жилья, гостиницы и т.д. Согласно договору об оказании услуг от 25.07.2008 № 529690/NIC-D за НАО «Красная поляна» зарегистрированы домены «GORKYGOROD.RU» и «GORKYGOROD.COM».

Официальный сайт НАО «Красная поляна» расположен в сети Интернет по адресу:<http://gorkygorod.ru>. На официальном сайте <http://gorkygorod.ru> размещена информация об отелях, гостиницах и номерном фонде (вид, количество, стоимость, скидка) Всесезонного курорта «Горки Город», принадлежащего НАО «Красная поляна», также на вышеуказанном Интернет-сайте для пользователей предлагаются услуги по бронированию апартаментов в отелях и гостиницах Всесезонного курорта «Горки Город».

В сети Интернет в информации, размещенной на сайте: <http://gorki-hotels.ru> и в названии сайта <http://gorki-hotels.ru>, незаконно используются товарные знаки «GORKY GOROD», «ГОРКИ ГОРОД».

Согласно данным, полученным от ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ», администратором доменного имени gorki-hotels.ru является ООО «МВТ».

НАО «Красная поляна» не заключало договоры на предоставление ООО «МВТ» права использования в информации, размещенной на сайте: <http://gorki-hotels.ru> и в названии сайта <http://gorki-hotels.ru>, товарного знака «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель.

НАО «Красная поляна» и ООО «МВТ» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке, что подтверждается выписками из ЕГРЮЛ.

16.05.2017 г. (исх.№ 10656/7) Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности было направлено письмо о даче письменной консультации о наличии или либо отсутствии сходства до степени смешения обозначения «ГОРКИ ГОРОД» и обозначения «GORKY GOROD» в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama».

03.07.2017 г. (вх.№ 6653) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (исх.№ 41-5135-12 от 16.06.2017 г.) с приложением справки.

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате проведенного исследования установлено следующее:

- доменное имя <http://gorki-hotels.ru> и словесное обозначение «Gorky Panorama» являются сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 496338 в силу фонетического сходства/тождества и графического сходства словесных элементов «Gorki», «Gorky» и «GORKY»;

- доменное имя <http://gorki-hotels.ru> и словесное обозначение «Gorky Panorama» являются сходными до степени смешения с товарным знаком № 496339 в силу фонетического сходства словесных элементов «gorki», «Gorky», «ГОРКИ»;

- словесное обозначение «Горки Панорама» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 496338 в силу фонетического сходства словесных элементов «Горки» и «GORKY»;

- словесное обозначение «Горки Панорама» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 496339 в

силу фонетического, семантического тождества и графического сходства словесных элементов «Горки» и «ГОРКИ»;

- словесное обозначение «Горки Город» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 496338, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу фонетического сходства словесных элементов «Горки Город» и «GORKY GOROD»;

- словесное обозначение «Горки Город» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 496339, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу фонетического, семантического тождества и графического сходства словесных элементов «Горки Город» и «ГОРКИ ГОРОД».

Таким образом, обозначения «ГОРКИ ГОРОД» и «GORKY GOROD» в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama», являются сходными до степени смешения с товарным знаком «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарным знаком «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является НАО «Красная поляна».

По данному факту приказом руководителя Краснодарского УФАС России от 12.07.2017 г. № 222 в отношении ООО «МВТ» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства по п.1 ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Определением Краснодарского УФАС России от 25.07.2017 г. о назначении дела № 290/2017 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, дело № 290/2017 назначено к рассмотрению на 29.08.2017 г. в 15.00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 29.08.2017 г. об отложении рассмотрения дела № 290/2017 рассмотрение дела было назначено на 17.10.2017 г. в 11.00 часов.

Изучив представленные на рассмотрение дела № 290/2017 документы и материалы, Комиссия Краснодарского УФАС России установила следующее.

При рассмотрении дела № 290/2017 ответчиком – ООО «МВТ» были представлены письменные объяснения и документы (вх.№ эл./п. 6455 от 17.07.2017 г.; вх.№ эл./п. 6633 от 20.07.2017 г.; вх.№ 8865 от 25.08.2017 г.) из которых следует, что вопрос об использовании товарных знаков № 496338, 496339 решен с правообладателем (НАО «Красная поляна») в досудебном порядке. В действиях ООО «МВТ» не

содержится признаков недобросовестной конкуренции. У НАО «Красная поляна» и ООО «МВТ» разные сферы деятельности. ООО «МВТ» выступает в качестве агента реализую путевки через туроператора ООО «Библио-Глобус Оператор» на основании заключенного агентского договора № 777\16-М от 20.05.2016 г., ООО «МВТ» ведет деятельность в сфере туристических агентств (ОКВЭД 79.11- основной вид деятельности), а у НАО «Красная поляна» (ОКВЭД 55.10 – основной вид деятельности) – деятельность гостиниц и прочих мест для временного проживания. Сайт с доменным именем <http://gorki-hotels.ru> в настоящее время не используется, что подтверждается скриншотом, представленным ответчиком.

Из письменных объяснений, представленных НАО «Красная поляна» (вх.№ эл.п. 7925 от 24.08.2017 г.) следует, что позиция заявителя (НАО «Красная поляна»), изложенная в заявлении о признаках недобросовестной конкуренции в действиях ООО «МВТ», осталась прежней.

Краснодарское УФАС России, изучив представленные НАО «Красная поляна», ООО «МВТ» доказательства, материалы дела № 290/2017, признало позицию ООО «МВТ» необоснованной по следующим основаниям.

НАО «Красная поляна» и ООО «МВТ» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке, что подтверждается выписками из ЕГРЮЛ.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ дополнительным видом деятельности ООО «МВТ» является деятельность гостиниц и прочих мест для временного проживания (ОКВЭД 55.1).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ дополнительным видом деятельности НАО «Красная поляна» является деятельность гостиниц и прочих мест для временного проживания (ОКВЭД 55.1).

На сайте <http://gorki-hotels.ru>, владельцем которого является ООО «МВТ», размещена информация об отелях, гостиницах, и номерном фонде (вид, количество, стоимость, скидка) Всесезонного курорта «Горки Город», также на сайте предлагаются услуги по бронированию апартаментов в отелях и гостиницах Всесезонного курорта «Горки Город».

Таким образом, исходя из содержания информации, размещенной на сайте <http://gorki-hotels.ru>, следует, что ООО «МВТ» также

осуществляет деятельность, предусмотренную ОКВЭД 55.1-деятельность гостиниц и прочих мест для временного проживания.

Доказательств правомерного использования ООО «МВТ» (договор на предоставление ООО «МВТ» права использования товарных знаков) товарного знака «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama», в Краснодарское УФАС России представлено не было.

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате проведенного исследования установлено, что обозначения «ГОРКИ ГОРОД» и обозначения «GORKY GOROD» в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama», является сходным до степени смешения с товарным знаком «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарным знаком «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является НАО «Красная поляна».

Согласно ч.1 ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со [статьей 1229](#) настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в [пункте 2](#) настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Согласно ч.3 ст. 1484 ГК РФ 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 соответствии с Конвенцией по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ред. от 02.10.1979) (2) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

(3) В частности, подлежат запрету:

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

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются 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.

Таким образом, Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что действия ООО «МВТ», выразившиеся в использовании товарного знака «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости могут причинить убытки хозяйствующим субъектам-конкурентам, в том числе НАО «Красная поляна» нанести вред его деловой репутации.

Данные фактические обстоятельства подтверждены материалами дела № 290/2017 о нарушении антимонопольного законодательства.

Согласно п.1 ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего

субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

Таким образом, действиями Ответчика – ООО «МВТ», выразившимися в использовании товарного знака «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama», нарушены требования п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «МВТ» (юридический адрес: 354065, г. Сочи, ул. Красноармейская, д.22, ИНН: 2320148200; ОГРН: 1072320002655; дата государственной регистрации в качестве юридического лица: 26.02.2007 г.), выразившиеся в использовании товарного знака «GORKY GOROD» по свидетельству № 496338 и товарного знака «ГОРКИ ГОРОД» по свидетельству № 496339, правообладателем которых является заявитель, в доменном имени Интернет сайта <http://gorki-hotels.ru> и в информации, размещенной на вышеуказанном Интернет-сайте, а именно: «Горки Город; Gorky Panorama», направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащие законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости, и которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту – конкуренту НАО «Красная поляна», нарушением п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «МВТ» предписание о прекращении нарушения п.1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции».

Председатель Комиссии «...»

Члены Комиссии

_____ «...»

_____ «...»

_____ «...»

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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