



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Калининградской области**

ул. Барнаульская 4, г. Калининград, 236006,
бокс № 5033
тел. (4012) 53-72-01, факс (4012) 53-72-00
e-mail: to39@fas.gov.ru

от *16.10.2018* № *3065/04*

на № _____ от _____

Индивидуальному предпринимателю
Н.К. Клепневой
119602, г. Москва, ул. Академика
Анохина, д. 34, корп. 1, кв. 403
e-mail: vesna-knk@yandex.ru

Индивидуальному предпринимателю
А.Г. Ленскому
109044, Москва, 3-й Крутицкий пер., д.11,
кв.70
e-mail: a7927040@yandex.ru

Директору ГБУК КО
«Театр эстрады «Янтарь-холл»
Н.М. Тупий
238560, Калининградская обл., г.
Светлогорск, ул. Ленина, д. 11
тел./факс: 8(40153) 33-500
e-mail: director@yantartholl.ru
sekretar@yantartholl.ru
uk39@list.ru

РЕШЕНИЕ

16 октября 2018 года

по делу №АМЗ -29/2018

г. Калининград

Решение изготовлено в полном объеме 16 октября 2018 года.

Резолютивная часть решения была оглашена на заседании Комиссии 02 октября 2018 года.

Комиссия Калининградского УФАС России в составе:

председатель Комиссии: **А.В. Демкин**

члены Комиссии: **В.А. Грибко**

Е.И. Можаро

В.А. Файфер

руководитель
Калининградского УФАС
России;
заместитель руководителя
Калининградского УФАС
России;
начальник отдела
антимонопольного контроля
Калининградского УФАС
России;
старший государственный
инспектор отдела

003640

в присутствии
представителей
заявителя
ИП Ленского А.Г.

И.Б. Ридингера

антимонопольного контроля
Калининградского УФАС
России,

на основании доверенности;

ответчика
ИП Клепневой Н.К.

Н.К. Клепневой

на основании паспорта;

заинтересованного лица
ГБУК КО «Театр эстрады
«Янтарь холл»

А.А. Водчич

на основании доверенности,

рассмотрев дело №АМЗ-29/2018 по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Клепневой Надеждой Константиновной (далее – ответчик; ОГРНИП/ИНН 316774600117269/503409188015; адрес: 119602, г. Москва, ул. Академика Анохина, д. 34, корп. 1, кв. 403) статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

16 августа 2018 года в Управление ФАС России по Калининградской области поступила жалоба (вх. № 5416) от индивидуального предпринимателя Ленского Александра Григорьевича (далее – заявитель; ОГРНИП/ИНН 310774610600546/772458710987; адрес: 109044, Москва, 3-й Крутицкий пер., д.11, кв.70) на действия индивидуального предпринимателя Клепневой Надежды Константиновны, выразившиеся в использовании товарного знака «БЕЛЫЙ ОРЕЛ» (свидетельство № 444195), правообладателем которого является ИП Ленский А.Г., при организации концертной программы «Легенды ВИА 70-80-90х/ Мы из СССР».

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции индивидуальному предпринимателю Клепневой Надежде Константиновне было выдано предупреждение № 15 от 28.08.2018 о необходимости в срок, не позднее 07 сентября 2018, прекратить действия, которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащих законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, которые могут принести вред деловой репутации ИП Ленскому А.Г.

В установленный для выполнения предупреждения срок, информация о выполнении предупреждения в Калининградское УФАС России не поступала.

В связи с чем на основании части 1 статьи 39 Закона о защите конкуренции в отношении индивидуального предпринимателя Клепневой Надежды Константиновны было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № АМЗ-29/2018 (приказ Управления от 17.09.2018 № 116) по признакам нарушения ИП Клепневой Н.К. статьи 14.8 Закона о защите конкуренции.

1. Существо дела в изложении Заявителя

Заявитель является правообладателем товарного знака «БЕЛЫЙ ОРЕЛ» (свидетельств №444195) и продюсером коллектива, который выступает под наименованием «БЕЛЫЙ ОРЕЛ»

Заявитель сообщил, что согласно информации, размещенной в сети Интернет на сайтах по адресам: <https://akaliningrad.com/afisha/10854> и <https://kgd.kassir.ru>, 15.09.2018 в здании ГБУК Калининградской области (ОГРН 1153926016155) «Театр эстрады «Янтарь холл», расположенном по адресу: 238560, Калининградская область, г. Светлогорск, ул. Ленина, д. 11; состоится концерт «Легенды ВИА 70-80-90х/ Мы из СССР», в программу которого наряду с выступлениями коллективов и артистов, включено выступление артиста/артистов, именуемых «БЕЛЫЙ ОРЕЛ».

Организатором указанного концерта является индивидуальный предприниматель Клепнева Надежда Константиновна.

Также, заявитель сообщил, что не давал организатору согласие на выступление музыкального коллектива «БЕЛЫЙ ОРЕЛ» в концерте.

Заявитель считает, что реклама мероприятия «Легенды ВИА 70-80-90х/Мы из СССР» в части рекламы с использованием наименования «БЕЛЫЙ ОРЕЛ», содержит сведения, несоответствующие действительности и нарушает права заявителя на товарный знак «БЕЛЫЙ ОРЕЛ».

Кроме того заявитель считает, что действия ИП Клепневой Н.К. по использованию обозначений сходных до степени смешения с товарным знаком № 444195, правообладателем которых является Ленский А.Г., являются нарушением Закона о защите конкуренции».

На основании вышеизложенного заявитель просит провести проверку действий организаторов мероприятия ИП Клепневой Н.К. по факту недобросовестной конкуренции и недобросовестной рекламы по использованию товарного знака без разрешения правообладателя и принять меры по прекращению нарушения законодательства.

2. Существо дела в изложении Ответчика

Индивидуальным предпринимателем Клепневой Н.К. по существу обращения индивидуального предпринимателя Ленского Александра Григорьевича даны следующие пояснения.

В ходе организации концертной программы «Легенды ВИА 70-80-90х/ Мы из СССР» в здании ГБУК Калининградской области (ОГРН 1153926016155) «Театр эстрады «Янтарь холл» организатором концерта, на основании разрешения от 02 апреля 2016 года ИП Ленского А.Г. был включен в программу концерта артист и композитор Бойко Сергей Михайлович, ранее работавший в группе «Белый орел». Данным разрешением Бойко С.М. было предоставлено право размещать в афишах концертов словосочетание «БЕЛЫЙ ОРЕЛ».

Ответчик, на основании указанного разрешения, разместил в сети Интернет на сайтах по адресам: <https://akaliningrad.com/afisha/10854> и <https://kgd.kassir.ru>, на телеканале «Россия 1» информацию о концертной программы «Легенды ВИА 70-80-90х/ Мы из СССР», в том числе информацию о выступлении артиста/артистов, именуемых «БЕЛЫЙ ОРЕЛ».

29.08.2018 организатором концерта было получено предупреждение антимонопольного органа от 28.08.2018 № 15 о необходимости в срок до 07.09.2018 исключить из программы концерта «Легенды ВИА 70-80-90х/ Мы из СССР» выступления артиста/артистов, именуемых в программе концерта «БЕЛЫЙ ОРЕЛ» и

из информации о нем товарного знака «БЕЛЫЙ ОРЕЛ», правообладателем которого является ИП Ленский Александр Григорьевич.

Ответчик в ходе заседания комиссии представил документы и сведения, подтверждающие выполнение предупреждения Калининградского УФАС России.

На основании изложенного, ответчик считает, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства и просит прекратить производство по делу.

3. В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено следующее.

Согласно сведениям Государственного реестра товарных знаков Российского агентства по патентам и товарным знакам, исключительное право на товарный знак «БЕЛЫЙ ОРЕЛ» (регистрационный номер № 444195) с 11.05.2010 принадлежит индивидуальному предпринимателю Ленскому Александру Григорьевичу (выдано Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания по 41 классу, в том числе в отношении услуг по организации и проведению концертов, представления театрализованные, шоу-программы). При организации в здании ГБУК Калининградской области (ОГРН 1153926016155) «Театр эстрады «Янтарь холл», расположенном по адресу: 238560, Калининградская область, г. Светлогорск, ул. Ленина, д. 11; концертной программы «Легенды ВИА 70-80-90х/Мы из СССР» включение в указанную программу Ответчиком выступления артиста/артистов, именуемых «БЕЛЫЙ ОРЕЛ», осуществлено без согласия правообладателя товарного знака. Кроме того, музыкальный коллектив «БЕЛЫЙ ОРЕЛ», продюсером которого является ИП Ленский А.Г., к мероприятию, проводимому ИП Клепневой Н.К., не был причастен.

Согласно сведениям из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей ФНС РФ (далее – ЕГРЮЛ) основным видом деятельности ИП Ленского А.Г. является деятельность в области исполнительских искусств (код ОКВЭД 90.01).

Основным видом деятельности ИП Клепневой Н.К. также является деятельность в области исполнительских искусств (код ОКВЭД 90.01).

Таким образом, как Заявитель, так и предприниматель, являются хозяйствующими субъектами — конкурентами на рынке исполнительских искусств.

В соответствии со статьей 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) определено.

1. 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.

2. 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.

3. 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 9 статьи 4 Закона 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.

Таким образом, действия ИП Клепневой Н.К. в части использования товарного знака, исключительное право на который имеет ИП Ленский А.Г., без разрешения правообладателя при проведении концертных мероприятий имели признаки нарушения антимонопольного законодательства и были квалифицированы антимонопольным органом как нарушение статьи 14.8 Закона о защите конкуренции. В целях пресечения действий, которые имеют признаки нарушения антимонопольного законодательства, основываясь на статью 39.1 Закона о защите конкуренции, ИП Клепневой Н.К. было выдано предупреждение.

Предупреждение ИП Клепневой было исполнено, однако, в сроки, указанные в предупреждении №15 от 28.08.2018, антимонопольный орган об его исполнении не был уведомлен.

Документы и сведения, подтверждающие выполнение предупреждения в установленные сроки, то есть в срок, не позднее 07 сентября 2018 года, Ответчиком были представлены в заседании Комиссии.

Представленные со стороны Заявителя документы, не подтвердили факт причинения ущерба ИП Ленскому А.Г.

В соответствии с пунктом 7 части 9 статьи 44 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган принимает решение об отказе в возбуждении дела в случае, если устранены признаки нарушения антимонопольного законодательства в результате выполнения предупреждения, выданного в порядке, установленном статьей 39.1 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Таким образом, Комиссией установлен факт выполнения предупреждения № 15 от 28.08.2018 года в установленный срок и устранения признаков нарушения, предусмотренных статьей 14.8 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, Комиссия антимонопольного органа усматривает в действиях ответчика признаки нарушения пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона от

13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», согласно которому реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара, признается недостоверной.

В заседании Комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, на вопрос председателя Комиссии о достаточности доказательств, представленных в материалах дела, пояснили, что все доказательства, которые они намеревались представить, имеются в распоряжении Комиссии, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств, не имеется.

На основании изложенного Комиссия Калининградского УФАС России, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 48 и пунктом 3 части 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № АМЗ-29/2018 в отношении индивидуальным предпринимателем Клепневой Надеждой Константиновной (ОГРНИП/ИНН 316774600117269/503409188015; адрес: 119602, г. Москва, ул. Академика Анохина, д. 34, корп. 1, кв. 403) по признакам нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции, согласно части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, в связи с исполнением предупреждения Калининградского УФАС России от 28.08.2018 года №15.

2. Передать материалы дела № АМЗ-29/2016 в отдел контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС России для рассмотрения вопроса о наличие в действиях индивидуального предпринимателя Клепневой Надежды Константиновны (ОГРНИП/ИНН 316774600117269/503409188015; адрес: 119602, г. Москва, ул. Академика Анохина, д. 34, корп. 1, кв. 403) признаков нарушения законодательства о рекламе.

Председатель комиссии



А.В. Демкин

Члены комиссии:



Е.И. Можаро



В.А. Файфер

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