

*Ответчик:* ООО «Атлантик»

пр-т Мира, д. 20В,  
г. Фрязино,  
Московская область, 141196

*Заявитель:* ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ  
ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК»

ул. Чертановская, д. 9, стр. 2,  
г. Москва, 117208

ул. Верхняя Радищевская,  
д. 7а, стр. 1, г. Москва, 109240

#### РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 08-21/47-18

Резолютивная часть решения оглашена 10 июня 2019 г.

В полном объеме решение изготовлено 14 июня 2019 г.

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 08-21/47-18 в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Управление);

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля за рекламной деятельностью Управления;

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламной деятельностью Управления,

рассмотрев дело № 08-21/47-18, по признакам нарушения части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в действиях ООО «Атлантик», выразившегося в использовании обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которого является ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК»,

**УСТАНОВИЛА:**

В соответствии со сведениями из Единого государственного реестра юридических лиц, адресом места нахождения ООО «Атлантик» является: 141196, Московская область, г. Фрязино, ул. Проспект мира, д. 20В.

По сведениям ФГУП «Почта России» по адресу места нахождения ООО «Атлантик» корреспонденцию не получает.

В соответствии с абзацем 2 части 1 статьи 165.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации, сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

ООО «Атлантик» не получает корреспонденцию, по обстоятельствам, зависящим от него, так как не является по извещению за телеграммой с уведомлением о дате, времени и месте рассмотрения дела.

Таким образом, ООО «Атлантик» считается уведомленным о дате, времени и месте рассмотрения дела.

В Московское областное УФАС России поступило обращение ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» (далее – Заявитель) (место нахождения: 117208, г. Москва, ул. Чертановская, д. 9, стр. 2) о признаках нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в действиях ООО «Атлантик» (далее – Ответчик) (место нахождения: 141196, Московская область, г. Фрязино, ул. Проспект мира, д. 20В) в части незаконного использования обозначения, тождественного товарным знакам Заявителя.

Согласно обращению, ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» является правообладателем товарного знака (знака обслуживания) «Горящих» по свидетельству Российской Федерации № 469680 от 29.08.2012, зарегистрированному в отношении товаров и/или услуг 35, 36, 39, 41, 42, 43, 44, 45 класса МКТУ; товарного знака (знака обслуживания) «Горящих» по свидетельству Российской Федерации № 351200 от 26.05.2008, зарегистрированному в отношении товаров и/или услуг 35, 36, 39, 41, 42, 43 класса МКТУ и товарного знака (знака обслуживания) «сеть магазинов Горящих путевок» по свидетельству Российской Федерации № 422256 от 10.11.2010, зарегистрированному в отношении товаров и/или услуг 39 класса МКТУ.

По мнению Заявителя, использование ООО «Атлантик», при осуществлении туристической деятельности, обозначения, тождественного товарным знакам, принадлежащих Заявителю и ассоциирующихся у потребителей с ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» и его

лицензиатами, вредит деловой репутации Общества и может ввести потребителей в заблуждение относительно приобретаемой продукции.

Кроме того, Заявителем в адрес ООО «Атлантик» была направлена претензия с требованием прекратить нарушение исключительных прав на товарные знаки «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК», «ГОРЯЩИХ» и прекратить использование изображений сходных до степени смешения с вышеуказанными товарными знаками при осуществлении предпринимательской деятельности.

ООО «Атлантик» на вышеуказанную претензию не отреагировало.

Согласно позиции Ответчика, товарные знаки по свидетельствам Российской Федерации № 469680 от 29.08.2012, № 351200 от 26.05.2008, № 422256 от 10.11.2010 ООО «Атлантик» в своей хозяйственной деятельности не использует и не использовало, следовательно, документами на право использования товарными знаками не обладает. Кроме того, Ответчик не видит тождественности или сходства используемой вывески «МАГАЗИН ГОРЯЧИХ ТУРОВ» с товарными знаками, принадлежащими Заявителю.

Рассмотрев материалы дела и выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия провела анализ состояния конкуренции и установила следующее.

В соответствии с выпиской из единого государственного реестра юридических лиц ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» зарегистрировано 08.12.2004 по адресу: 117208, г. Москва, ул. Чертановская, д. 9, стр. 2, ОГРН: 1047796945635, ИНН: 7726514048. Основным видом деятельности является деятельность туристических агентств (Код ОКВЭД: 79.11).

В соответствии с выпиской из единого государственного реестра юридических лиц ООО «Атлантик» зарегистрировано 03.03.2015 по адресу: 141196, Московская область, г. Фрязино, пр-т Мира, д. 20В, ОГРН: 1155050001259, ИНН: 5050116610. Основным видом деятельности является деятельность туристических агентств (Код ОКВЭД: 79.11).

Учитывая изложенное, ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» и ООО «Атлантик» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, т.к. осуществляют аналогичную деятельность на одном товарном рынке.

Заявитель является правообладателем товарного знака (знака обслуживания) «Горящих» по свидетельству Российской Федерации № 469680 от 29.08.2012, зарегистрированному в отношении товаров и/или услуг 35, 36, 39, 41, 42, 43, 44, 45 класса МКТУ; товарного знака (знака обслуживания) «Горящих» по свидетельству Российской Федерации № 351200 от 26.05.2008, зарегистрированному в отношении товаров и/или

услуг 35, 36, 39, 41, 42, 43 класса МКТУ и товарного знака (знака обслуживания) «сеть магазинов Горящих путевок» по свидетельству Российской Федерации № 422256 от 10.11.2010, зарегистрированному в отношении товаров и/или услуг 39 класса МКТУ.

ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» самостоятельно не осуществляет деятельность туристического агентства на территории г. Москвы и Московской области, не бронирует, не реализует турпродукт и не заключает договоры на оказании туристических услуг с заказчиками (туристами). Общество заключает Лицензионные договоры с туристическими агентствами, в соответствии с пунктом 2.1.5 Лицензионного договора, лицензиар не имеет права осуществлять собственную туристическую деятельность, с использованием товарного знака на территории, закрепленной за лицензиатом.

Помимо предоставления в пользование принадлежащей Обществу интеллектуальной собственности, ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» осуществляет рекламную деятельность своих Лицензиатов – участников Сети Магазинов Горящих Путевок по всей территории Российской Федерации.

Деятельность туристических агентств с использованием товарных знаков, принадлежащих Заявителю (Лицензиар), осуществляется пользователями (Лицензиатами) на возмездной основе, в соответствии с условиями лицензионного договора на закрепленной за лицензиатом территории, который подлежит государственной регистрации в Федеральной службе по интеллектуальной собственности.

Управлением установлено, что ранее между ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» и ООО «Атлантик Гранд» (адрес место нахождения: 141196, Московская область, г. Фрязино, ул. Проспект Мира, д. 20В, ОГРН: 1115050006180, ИНН: 5052022727) был заключен Договор исключительной лицензии на товарный знак (№ 422256 от 10.11.2010 (приоритет от 17.11.2009) № 1066 от 24.02.2014 (далее – Договор), зарегистрированный в Федеральной службе по интеллектуальной собственности 24.07.2014 за № РД 0152822.

Согласно пункту 1.1 Договора, ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» (далее – Лицензиар) предоставляет ООО «Атлантик Гранд» (далее – Лицензиату), на срок действия Договора, за вознаграждение, исключительную лицензию на использование товарного знака, зарегистрированного в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации, и, принадлежащего Лицензиару на основании Свидетельства № 422256 от 10.11.2010 (приоритет от 17.11.2009 г.) для услуг 39 класса МКТУ.

В соответствии с Приложением № 1 к Договору, на территории, закрепленной за Лицензиатом в г. Фрязино был расположен один офис по адресу: 107005, г. Фрязино, ул. Проспект Мира, д. 20В. Единственным учредителем и генеральным директором ООО «Атлантик Гранд» являлся и является Лесницкий Андрей Анатольевич (ИНН: 505204475809). Согласно выписке из ЕГРЮЛ, единственным учредителем и генеральным директором ООО «Атлантик» является также Лесницкий Андрей Анатольевич (ИНН: 505204475809).

Договор был расторгнут в одностороннем порядке по инициативе ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» в связи с неоднократным неисполнением ООО «Атлантик Гранд» условий заключенного Договора, выражающиеся в задержке платежей по Договору и возникновения финансовой задолженности. Расторжение зарегистрировано Федеральной службе по интеллектуальной собственности 17.02.2016 за № РД 0192169.

С 17.02.2016 ООО «Атлантик Гранд» было обязано прекратить использование товарного знака в хозяйственной деятельности, демонтировать вывески. Вместе с тем, в феврале 2016 года Заявителю стало известно о незаконном использовании товарного знака по свидетельству № 422256 от 10.11.2010.

Заявителем в адрес ООО «Атлантик Гранд» была направлена претензия с требованием прекратить нарушение исключительных прав ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК».

26.05.2017 вывески с изображением товарного знака «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» были демонтированы и заменены на сходные до степени смешения «МАГАЗИН ГОРЯЧИХ ТУРОВ».

ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» был подан иск в Арбитражный суд г. Москвы о взыскании задолженности по Договору. Решением Арбитражного суда г. Москвы по делу № А40-223886/2017 от 29.01.2018 в пользу истца с ООО «Атлантик Гранд» была взыскана сумма в размере 16036 рублей 80 копеек. Решение вступило в законную силу, ООО «Атлантик Гранд» прекратил хозяйственную деятельность, исполнительный лист не исполнен.

Таким образом, генеральному директору ООО «Атлантик» было известно о судебном акте, вынесенном по делу № А40-223886/2017.

В связи с тем, что вывески с изображением товарного знака «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» были заменены на сходные до степени смешения «МАГАЗИН ГОРЯЧИХ ТУРОВ», Заявителем в адрес владельца вывески ООО «Атлантик» была направлена претензия с требованием прекратить нарушение исключительных прав на товарные знаки «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК», «ГОРЯЩИХ» и прекратить

использование изображений сходных до степени смешения с вышеуказанными товарными знаками при осуществлении предпринимательской деятельности.

Ответчик претензию проигнорировал и продолжил использовать вывеску «МАГАЗИН ГОРЯЧИХ ТУРОВ» сходную до степени смешения с товарными знаками Заявителя.

Управлением установлено, что владельцем вывески «МАГАЗИН ГОРЯЧИХ ТУРОВ», установленной на фасаде торгового центра «Фрязинский Пассаж», расположенного по адресу: Московская область, г. Фрязино, пр-т Мира, д. 20В, является ООО «Атлантик».

Вывеска ООО «Атлантик» выполнена на красном фоне, слово «ГОРЯЧИХ» изображено в желтом цвете, как и на товарном знаке Заявителя № 351200 слово «Горящих». Слова «МАГАЗИН» и «ТУРОВ» исполнены белым цветом, как и на вывеске «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК».

Согласно справке Федерального института промышленной собственности от 29.10.2018, обозначение «МАГАЗИН ГОРЯЧИХ ТУРОВ», используемое ООО «Атлантик», сходно до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 351200, 422256, 469680, поскольку ассоциируются с ними в целом в силу фонетического сходства словесных элементов «ГОРЯЧИХ»/«Горящих», сходного композиционного построения элементов, сходной цветовой гаммы, соответственно.

Оценка сходства обозначений производится на основе общего впечатления, формируемого в том числе с учетом неохранных элементов. При этом формирование общего впечатления может происходить под воздействием любых особенностей обозначений, в том числе доминирующих словесных или графических элементов, их композиционного и цветографического решения и др.

Согласно правовой позиции, изложенной в постановлении Президиума ВАС Российской Федерации от 18.07.2006г. № 3691/06, обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Для признания сходства товарных знаков достаточно уже самой опасности, а не реального смешения товарных знаков в глазах потребителя, а добавление к товарному знаку, принадлежащему иному лицу, уточняющего или характеризующего его слова не делает новое обозначение не сходным до степени смешения с данным товарным знаком.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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 ГК РФ).

Согласно статье 1484 ГК РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

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 пунктом 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное. Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением). Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение

в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности, справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести вред их деловой репутации являются недобросовестной конкуренцией.

Согласно части 1 статьи 14.6 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.

Исходя из изложенного, в действиях ООО «Атлантик» присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции:

1. Направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности ООО «Атлантик» над конкурентом выразилась в привлечении клиентов без затрат на продвижения известности/бренда Общества;

2. Противоречие действующему законодательству, а именно статье 14.6 Закона о защите конкуренции, запрещающей использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, 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;



3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в использовании ООО «Атлантик» обозначения, сходного до степени смешения с товарными знаками Заявителя, что лишило ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК» возможности эффективно реализовывать свой товар, могло сказаться на его прибыли, а также повлечь перераспределение спроса на рынке.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Атлантик» нарушившим пункт 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции в части незаконного использования обозначения, тождественного товарным знакам (знакам обслуживания) № 469680 от 29.08.2012, № 351200 от 26.05.2008, № 422256 от 10.11.2010, правообладателем которых является ООО «СЕТЬ МАГАЗИНОВ ГОРЯЩИХ ПУТЕВОК».

2. Выдать ООО «Атлантик» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Материалы дела № 08-21/47-18 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу Московского областного УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>