



## АРБИТРАЖНЫЙ СУД ИРКУТСКОЙ ОБЛАСТИ

664025, г. Иркутск, бульвар Гагарина, 70,

www.irkutsk.arbitr.ru

тел. 8(395-2)24-12-96; факс 8(395-2) 24-15-99

**Именем Российской Федерации**

### Р Е Ш Е Н И Е

г. Иркутск

Дело № А19-1284/10-64-39

20.03.2012 г.

*Резолютивная часть решения объявлена в судебном заседании 14.03.2012 года.*

*Решение в полном объеме изготовлено 20.03.2012 года.*

Арбитражный суд Иркутской области в составе судьи Титова В.М., при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Михайловым Э.С., рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению Общества с ограниченной ответственностью «ВэлкомСиб» (ОГРН 1093850002047, ИНН 3808206720, г.Иркутск, ул. Киевская, 7-101)

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области (г. Иркутск, ул. Российская, 17)

3-е лицо: Общество с ограниченной ответственностью «Вэлком» (ОГРН 1063808150922, ИНН 3808145281, г.Иркутск, ул. Российская, 21-14)

о признании недействительными пунктов 2 и 3 решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области №314 от 10.11.2009 года и предписания от 10.11.2009 г. №253

при участии в судебном заседании:

от заявителя: Вацет А.О., доверенность от 14.03.2012

от ответчика: Ларионова Ю.А., доверенность №4917 от 04.07.2011

от 3-его лица: Рыжков О.В., доверенность от 20.02.2012

**установил:**

Общество с ограниченной ответственностью «ВэлкомСиб» обратилось в арбитражный суд Иркутской области с заявлением о признании недействительными пунктов 2 и 3 решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области (далее УФАС, ответчик) №314 от 10.11.2009 года и предписания от 10.11.2009 г. №253

Определением Арбитражного суда Иркутской области от 08.02.2010 к участию в деле привлечено в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований – Общество с ограниченной ответственностью «Вэлком».

Решением от 19 марта 2010 года Арбитражного суда Иркутской области в удовлетворении заявленных требований отказано.

Постановлением от 09 июня 2010 года Четвертого арбитражного апелляционного суда данное решение Арбитражного суда Иркутской области оставлено без изменений.

Постановлением кассационной инстанции по проверке законности и обоснованности решений (постановлений) арбитражных судов, вступивших в законную силу, от 25 августа 2010 года отменены решение Арбитражного суда Иркутской области от 19 марта 2010 года по делу № А19-1284/10-64-39, постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 09 июня 2010 года по тому же делу и дело передано на новое рассмотрение.

При новом рассмотрении дела представитель заявителя в судебном заседании требования, изложенные в заявлении, поддержал.

Представитель ответчика заявленные требования не признал и просил отказать в удовлетворении требований заявителя.

Третье лицо поддержало доводы ответчика.

Как следует из материалов дела, Общество с ограниченной ответственностью «Вэлком» обратилось в Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области с заявлением о нарушении со стороны Общества с ограниченной ответственностью «ВэлкомСиб» его прав и законных интересов, выразившихся в использовании данным обществом в гражданском обороте, в том числе при размещении рекламы в рекламно-информационном журнале «Выбирай соблазны большого города. Иркутск» №8(82) за 1-15 мая 2009г., обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Вэлком», без его разрешения, а также распространением ложных, неточных и искаженных сведений путем подмены информации на сайте ООО «Вэлком» по адресу [www.welcome-sib.ru](http://www.welcome-sib.ru) на информацию относительно ООО «ВэлкомСиб».

В результате рассмотрения заявления УФАС приняло решение №314 от 10.11.2009, согласно которому ООО «ВэлкомСиб» признано нарушившим пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон № 135-ФЗ) в связи с незаконным использованием в гражданском

обороте при предоставлении однородных услуг, а также рекламе, размещенной в рекламном-информационном журнале «Выбирай соблазны большого города. Иркутск» № 8 (82) за 1-15 мая 2009 г на стр. 64, обозначения в качестве фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием ранее зарегистрированного общества - ООО «Вэлком», что нарушает исключительные права указанного хозяйствующего субъекта на использование средств индивидуализации юридического лица, продукции, работ и приводит к реальному смешению сторон и введению в заблуждение потребителей их услуг. Указанные действия ООО «ВэлкомСиб» могут причинить убытки ООО «Вэлком» либо нанести вред его деловой репутации.

ООО «ВэлкомСиб» также выдано предписание о прекращении нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона № 135-ФЗ путем исключения из своего фирменного наименования словесного обозначения «Вэлком», внесения соответствующих изменений в учредительные документы общества и осуществления государственной регистрации таких изменений, а также недопущения действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, выражающихся во введении в оборот товаров, при котором незаконно используются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации товаров, услуг, в том числе путем использования доменного имени [www.welcomsib.ru](http://www.welcomsib.ru) в целях размещения по данному адресу сайта общества для рекламирования оказываемых обществом услуг.

Полагая, что оспариваемое решение и предписание не соответствуют действующему законодательству, нарушает его права и законные интересы, заявитель обратился в суд с данным заявлением. В обоснование своих доводов заявитель ссылается на то, что антимонопольным органом не установлена в действиях ООО «ВэлкомСиб» недобросовестная конкуренция в такой ее форме как 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. Кроме того заявитель указал на то, что предписание и решение выходят за пределы полномочий, предоставленных законом антимонопольному органу.

Так же заявитель указал, что Серебренникова Е.В. зарегистрировала на себя права на доменное имя [www.welcomesib.ru](http://www.welcomesib.ru), в связи с чем является единственным и законным правообладателем данного доменного имени, так как она является руководителем ООО «ВэлкомСиб», в то время как ООО «Вэлком» никакими правами на данное доменное имя не обладает и требование антимонопольного органа о запрете использовать доменное имя в целях размещения рекламы не основано на законе. При этом заявитель признает, что при

размещении рекламы в рекламно-информационном журнале «Выбирай соблазны большого города. Иркутск» №8(82) за 1-15 мая 2009г. на стр.64 ошибочно сделана ссылка на сайт ООО «Вэлком», однако вовремя исправить данную ошибку не удалось, при этом общество предприняло все необходимые меры для ее устранения.

Ответчик заявленные требования не признал, пояснив, что оспариваемые решение и предписание соответствуют закону. Доводы заявителя считает необоснованными, поскольку считает, что ООО «Вэлком» и ООО «ВелкомСиб» являются конкурентами на рынке предоставления туристических услуг, так как видом деятельности обоих обществ является деятельность туристических агентств. Согласно повторной судебной экспертизе фирменное наименование общества «Вэлком» сходно до степени смешения с фирменным наименованием общества и «ВэлкомСиб».

Кроме того, управление не отрицает факта, что Серебренникова Е.В. является владельцем доменного имени - [www.welcomesib.ru](http://www.welcomesib.ru), однако, полагает, что использование данного доменного имени в деятельности ООО «ВэлкомСиб» приводит к смешению обществ в хозяйственном обороте.

Исследовав материалы дела, заслушав представителей сторон, арбитражный суд приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 14 Федерального закона № 135-ФЗ 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.

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 (пункт 9 статьи 4 Федерального закона № 135-ФЗ).

В силу статьи 4 названного закона товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно пункту 4 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Требования к фирменному наименованию устанавливаются настоящим Кодексом и другими

законами. Права на фирменное наименование определяются в соответствии с правилами раздела VII настоящего Кодекса.

Пунктом 13 статьи 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что фирменное наименование является средством индивидуализации юридического лица, которой предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственности).

Статьей 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации определено, что фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

Юридическое лицо должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Юридическое лицо вправе иметь также полное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках. Фирменное наименование юридического лица на русском языке и языках народов Российской Федерации может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции или соответственно в транскрипциях языков народов Российской Федерации, за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму юридического лица.

В соответствии частью 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.

Как следует из материалов дела, Общество с ограниченной ответственностью «Вэлком» зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц 18.09.2006г. за основным государственным регистрационным номером 1063808150922, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации.

Общество приобрело исключительное право на использование своего фирменного наименования и его защиту с 18.09.2006.

Согласно части 3 статьи 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

В силу статей 8 и 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г., участником которой Российская Федерация является с 01.07.1995г., фирменное наименование охраняется без обязательной подачи заявки или регистрации и независимо от того, является ли оно частью товарного знака, при этом подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Общество с ограниченной ответственностью «ВэлкомСиб» зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц 13.02.2009 за основным государственным регистрационным номером 1093850002047, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации.

Согласно выпискам из единого государственного реестра юридических лиц основным видом деятельности ООО «ВэлкомСиб» и ООО «Вэлком» является деятельность туристических агентств (Код ОКВЭД 63.30).

В соответствии со статьей 1 Федерального закона Российской Федерации 24.11.1996г. №132-ФЗ «Об основах туристической деятельности в Российской Федерации» туристская деятельность - туроператорская и турагентская деятельность, а также иная деятельность по организации путешествий; турагентская деятельность - деятельность по продвижению и реализации туристского продукта, осуществляемая юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем; туроператорская деятельность - деятельность по формированию, продвижению и реализации туристского продукта, осуществляемая юридическим лицом.

Кроме того, дополнительные виды деятельности обществ, относящиеся непосредственно к оказанию ими туристских услуг, также совпадают:

1. рекламная деятельность - код по ОКВЭД 74.40;
2. деятельность по созданию и использованию баз данных и информационных ресурсов - код по ОКВЭД 72.40;
3. деятельность гостиниц с ресторанами - код по ОКВЭД 55.11;
4. деятельность прочего сухопутного пассажирского транспорта - код по ОКВЭД 60.23;
5. организация комплексного туристического обслуживания - код по ОКВЭД 63.30.1;
6. обеспечение экскурсионными билетами, обеспечение проживания, обеспечение транспортными средствами - код по ОКВЭД 63.30.2;
7. предоставление туристических информационных услуг - код по ОКВЭД 63.30.3
8. предоставление туристических экскурсионных услуг - код по ОКВЭД 63.30.4.

Таким образом, рассматриваемые фирмы являются конкурентами на рынке оказания туристических услуг, в частности, на рынке туристических агентств г. Иркутска, в связи с чем довод заявителя о различных статусах указанных обществ на рынке оказания туристических услуг, суд находит не состоятельным.

Как следует из материалов дела, Комиссией УФАС назначена лингвистическая экспертиза. Перед экспертом поставлен вопрос о сходности до степени смешения фирменных наименований обществ. Согласно заключению, фирменное наименование «ВэлкомСиб» является сходным до степени смешения с фирменным наименованием «Вэлком».

При новом рассмотрении дела, для установления вопроса тождества либо сходства до степени смешения между фирменными наименованиями ООО «Вэлком» и фирменным наименованием ООО «ВэлкомСиб», суд по ходатайству ООО «ВэлкомСиб» назначил лингвистическую экспертизу. Проведение лингвистической экспертизы поручено эксперту Корбут А.Ю. – доктору филологических наук, профессору, заведующей кафедрой русского языка, методологии и языкознания Государственного образовательного учреждения «Восточно-Сибирская академия образования».

Как следует из экспертного заключения, фирменное наименование «ВэлкомСиб» не является сходным до степени смешения с фирменным наименованием «Вэлком».

При этом из содержания экспертного заключения усматривается, что исполнитель экспертизы предупрежден об ответственности за дачу ложного экспертного заключения 15.11.2010, тогда как экспертиза проведена в период с 11.10.2010 по 25.10.2010, в связи с чем данное экспертное заключение не принято судом в качестве допустимого и достоверного доказательства по делу. По ходатайству ООО «Вэлком» суд назначил повторную лингвистическую экспертизу, поручив ее проведение Сибирскому региональному центру судебной экспертизы Министерства юстиции Российской Федерации (630049, г. Новосибирск, Красный проспект, 167), поставив на разрешение следующие вопросы: - Является ли фирменное наименование общества с ограниченной ответственностью «ВэлкомСиб» (сокращенное наименование – ООО «ВэлкомСиб») сходным до степени смешения с фирменным наименованием общества с ограниченной ответственностью «Вэлком» (сокращенное наименование – ООО «Вэлком»).

По окончании проведенного исследования в суд представлено заключение, согласно которого экспертом сделан вывод о том, что фирменное наименование общества с ограниченной ответственностью «ВэлкомСиб» (сокращенное наименование – ООО «ВэлкомСиб») является сходным до степени смешения с фирменным наименованием общества с ограниченной ответственностью «Вэлком» (сокращенное наименование – ООО

«Вэлком»), что подтверждает доводы ответчика о сходности до степени смешения фирменных наименований ООО «Вэлком» и ООО «ВэлкомСиб».

Кроме того, факт смешения обществ также подтверждается тем, что многие туристы и партнеры обществ ошибочно, вместо ООО «ВэлкомСиб», обращаются в ООО «Вэлком» и наоборот. Так, на имя и адрес ООО «Вэлком» ошибочно вместо ООО «ВэлкомСиб» пришли счета для оплаты и акты выполненных работ ООО «Олимпия-Райзен-Сибирь» (счет № 50034 от 05 мая 2009г.; Отчет агента о реализации турпродуктов; акт приемки-сдачи работ).

Из представленных пояснений ООО «Олимпия-Райзен-Сибирь», следует, что раньше (период с 2006 г. по 2008 г.) между ООО «Вэлком» и ООО «Олимпия-Райзен-Сибирь» был заключен агентский договор по реализации туристских продуктов, но в связи с поступившим 01 марта 2009 г. в адрес ООО «Олимпия-Райзен-Сибирь» письмом ООО «ВэлкомСиб» по электронной почте с предложением перезаключения вышеуказанного договора с фирмой ООО «ВэлкомСиб», данный договор был перезаключен 02 марта 2009 г., в котором второй стороной по договору выступило уже ООО «ВэлкомСиб». Поэтому счета, направленные ООО «Вэлком», адресовались ООО «ВэлкомСиб». Факт смешения обществ также подтверждается письмами контрагентов ООО «ВэлкомСиб» (ранее контрагентов ООО «Вэлком»): ошибочно направленные в адрес ООО «Вэлком» счета для оплаты, предназначающиеся ООО «ВэлкомСиб»: счет № 1 от 24 апреля 2009г., выставленный ООО «Нью Турс Интернешнл» заявителю за обслуживание туристов Липски и Браун, хотя ООО «Вэлком» не заказывало данные услуги; счет-фактура № 3461 и акт № 3061 от 22 июля 2009г. по оказанным услугам проживания в отеле, направленный ЗАО «Байкал Бизнес Центр» заявителю по факсу (предназначался ООО «ВэлкомСиб»); акт оказанных услуг по обслуживанию туристов №000211 от 13 июля 2009г., ак оказанных услуг по обслуживанию туристов № 000236 от 26 июля 2009г., акт оказанных услуг по обслуживанию туристов № 000231 от 22 июля 2009г., направленные ООО «БурятИнтур» в адрес ООО «ВэлкомСиб», но направленные по адресу ООО «Вэлком».

ООО «Вэлком» в подтверждение того, что ООО «ВэлкомСиб» способствовало смешению двух фирм-конкурентов на рынке, подтверждается представленными письменными пояснениями граждан Мартыновой Л.Г. от 18.08.2009г. и Марчевой И.А. от 26.08.2009г. о распространении директором ООО «ВэлкомСиб» Серебренниковой Е.В. недостоверной информации об изменении местонахождения ООО «Вэлком».

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с продажей, обменом или иным введением в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к



ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Под введением в оборот товара, согласно гражданскому законодательству, следует понимать ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продажу.

Под иным введением в гражданский оборот, помимо ввоза на территорию РФ, изготовления, применения, предложения о продаже, продажи, следует понимать конкретные акты отчуждения или передачи на время продукта (оказание услуг), в котором воплощено охраняемое право на фирменное наименование, оформленные по правилам, установленным гражданским законодательством.

При этом значение термина «гражданский оборот», показывает, что гражданским оборотом являются действия (акты, сделки и т.д.), в результате которых то или иное благо (например, товар) переходит от одного лица к другому.

Основным видом деятельности ООО «Вэлком» и ООО «ВэлкомСиб», как упоминалось выше, является деятельность туристических агентств.

В силу статьи 1 Федерального закона от 24.11.1996 N 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» (далее - Закон о туристской деятельности), турагентская деятельность - деятельность по продвижению и реализации туристского продукта, осуществляемая юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (турагент).

Туристский продукт представляет собой комплекс услуг по перевозке и размещению, оказываемых за общую цену (независимо от включения в общую цену стоимости экскурсионного обслуживания и (или) других услуг) по договору о реализации туристского продукта (ст. 1 Закона о туристской деятельности).

Статья 9 Закона о туристской деятельности регламентирует, что продвижение и реализация туристского продукта турагентом осуществляются на основании договора, заключаемого между туроператором и турагентом. Турагент осуществляет продвижение и реализацию туристского продукта от имени и по поручению туроператора, а в случаях, предусмотренных договором, заключаемым между туроператором и турагентом, - от своего имени.

ООО «Олимпия-Райзен-Сибирь» представлен агентский договор №90/И-2009 от 02.03.2009г., а также копии счета № 50034 от 05.05.2009г., копия акта №050165 от 31.05.2009г., копия отчета агента.

Согласно агентскому договору №90/И-2009 от 02.03.2009г. (п.2.1), ООО «ВэлкомСиб» (Принципал) передает и оплачивает (посредством агентского вознаграждения), а ООО «Олимпия-Райзен-Сибирь» (Агент) принимает на себя

обязанности по реализации от имени и за счет Принципала туристических продуктов.

В соответствии с данным договором ООО «Олимпия-Райзен-Сибирь» выставила счет № 50034 от 05.05.2009г. ООО «ВэлкомСиб», за проживание туристов Merkel Sobotta и Dr. Helms в гостинице «Томск» (г.Томск) на сумму 130340 руб. Агентское вознаграждение по данной реализации туристского продукта составило 6 860 руб. (отчет агента).

Данные счета подписаны обеими сторонами и скреплены печатями ООО «Олимпия-Райзен-Сибирь» и ООО «ВэлкомСиб».

В материалах дела имеются счета, выставленные ООО «БурятИнтур» и предназначенные ООО «ВэлкомСиб» за обслуживание туристов из Австралии (акт оказанных услуг по обслуживанию туристов № 000211 от 13 июля 2009г., акт оказанных услуг по обслуживанию туристов № 000236 от 26 июля 2009г., акт оказанных услуг по обслуживанию туристов № 000231 от 22 июля 2009г.)

Реализацию туристского продукта подтверждают ошибочно направленные в адрес ООО «Вэлком» счета для оплаты, предназначающиеся ООО «ВэлкомСиб»: счет № 1 от 24 апреля 2009г., выставленный ООО «Нью Турс Интернешнл» за обслуживание туристов Липски и Браун; счет-фактура № 3461 и акт № 3061 от 22 июля 2009г. по оказанным услугам проживания в отеле, направленный ЗАО «Байкал Бизнес Центр».

Кроме того, введение в оборот товара, при котором незаконно использовалось фирменное наименование - ООО «ВэлкомСиб», подтверждает рекламное сообщение данной организации в журнале «Выбирай соблазны большого города. Иркутск».

26 марта 2009 г. ООО «ВэлкомСиб» заключило договор-заказ на размещение рекламы № 29-02/ИД/2009 с ООО «Издательский Дом ИФ-Медиа». Согласно письменной заявке и тексту рекламного сообщения ООО «ВэлкомСиб», общество просит разместить рекламу своей туристической фирмы в журнале «Выбирай соблазны большого города. Иркутск» в № 07 (81) - 15-30 апреля, №08 (82) - 01-15 мая, № 09(83) - 15-31 мая, № 10(84) - 01-15 июня, № 11 (85) - 15-30 июня. Согласно макету рекламы, согласованному директором ООО «ВэлкомСиб», текст рекламного сообщения содержал в себе, помимо прочего, ссылку на сайт [www.welcome-sib.ru](http://www.welcome-sib.ru), являющегося сайтом ООО «Вэлком».

Текст рекламного сообщения гласил:

«ВэлкомСиб Ул. Киевская, 1, офис 101, 70-70-58, 21-70-79, [www.welcome-sib.ru](http://www.welcome-sib.ru) ISQ 201109506

Открытие летнего туристического сезона акцией «Раннее бронирование» от ведущих мировых туроператоров! Скидки до 30 % в Турцию, Болгарию, Тунис, Грецию! Турция из Иркутска! Ежедневно из Москвы туры на курорты Средиземноморского побережья и экскурсионные по Европе. Отдых круглый год в Юго-Восточной Азии! Отдых на Байкале: базы отдыха, гостиницы, круизы».

Согласно статье 3 Закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Законом о рекламе определено, что товар, являющийся объектом рекламирования - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, в рекламном сообщении ООО «ВэлкомСиб», размещенном в рекламном-информационном журнале «Выбирай соблазны большого города. Иркутск», организация предлагает делать заказы на приобретение туристского продукта. Данное рекламное сообщение ООО «ВэлкомСиб» о предложении товара к приобретению, является одним из способов введения товара (туристский продукт) в оборот.

Под недобросовестной конкуренцией в силу статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. понимаются 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.

Как следует из частей 3 и 4 статьи 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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 правила пункта 3 настоящей статьи, 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.

Фирменное наименование ООО «Вэлком» является средством индивидуализации среди организаций, оказывающих туристические услуги, обязывают общество дорожить деловой репутацией, применять меры к повышению качества услуг, что способствует расширению рынка их сбыта и, в целом, конкурентоспособности на рынке подобных услуг.

Под получением ООО «ВэлкомСиб» преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности под данным наименованием понимается использование широкой известности ООО «Вэлком» на рынке туристических услуг, деловой репутации, а также использование их при разработке рекламы в средствах массовой информации, так как ООО «Вэлком» приложило достаточно средств и сил на рекламу фирмы и создала себе доброе имя поставщика на рынке туристических услуг с 2006г.

Таким образом, действия ООО «ВэлкомСиб» являются недобросовестной конкуренцией, поскольку противоречат действующему законодательству РФ, в частности ст. 54, ст. 1474 ГК РФ, ст. 10 bis Парижской Конвенции по охране промышленной собственности 1883 г., имеющей прямое действие на территории РФ (запрещается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах, и все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смещение в отношении предприятия, промышленной или торговой деятельности конкурента), обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки конкуренту ООО «Вэлком» либо нанесли или могут нанести вред его деловой репутации.

В соответствии с главой 9 Федерального закона РФ от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган принимает решение по делу о нарушении антимонопольного законодательства и выдает предписание ответчику по делу.

Довод заявителя о том, что у антимонопольного органа нет полномочий на вынесение предписания в части исключения из своего фирменного наименования словесного обозначения «Вэлком», о запрете использовать доменное имя в целях размещения рекламы суд находит необоснованным в связи со следующим.

В соответствии с главой 9 Федерального закона РФ от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган принимает решение по делу о нарушении антимонопольного законодательства и выдает предписание ответчику по делу.

Согласно пункту "г" части 1 статьи 23 Закона N 135-ФЗ к полномочиям антимонопольного органа относится, в частности, выдача в случаях, указанных Законе, хозяйствующим субъектам обязательных для исполнения предписаний о прекращении

недобросовестной конкуренции, в том числе об изменении или ограничении использования фирменного наименования (пункт "л").

Как следует из материалов дела, регистрация доменного имени www.welcomsib.ru произведена 14.02.2008 от имени Серебренниковой Е.В. Регистрационные данные при регистрации доменного имени указаны ООО «Вэлком» (телефон, факс, адрес электронной почты). ООО «Вэлком» использовало и оплачивало данный домен более года.

03.03.2009 между Серебренниковой Е.В.(заказчик) и ООО «Регистратором доменных имен РЕГ.РУ» (исполнитель) заключен договор №23447 об оказании услуг, согласно которому исполнитель оказывает услуги по регистрации (перерегистрации) доменов, а также иные услуги в соответствии с перечнем услуг, а заказчик обязуется принять и оплатить услуги. Единственным правообладателем доменного имени является Серебренникова Е.В., руководитель ООО «ВэлкомСиб».

При размещении рекламы в рекламно-информационном журнале «Выбирай соблазны большого города Иркутск» №8(82) за 1-15 мая 2009г. на стр.64 ООО «ВэлкомСиб» сделана ссылка на сайт ООО «Вэлком».

Таким образом, использование вышеуказанного доменного имени в деятельности ООО «ВэлкомСиб» приводит к смешению обществ в хозяйственном обороте, в связи с чем антимонопольный орган действовал в соответствии с полномочиями, предусмотренные в статьях 23, 41, 50 Закона о защите конкуренции.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, суд пришел к выводу, что оспариваемые части решение и предписание соответствует действующему законодательству и не нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Доводы заявителя проверены судом, являются несостоятельными и не могут служить основанием для отмены оспариваемого решения.

Согласно части 3 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

При таких обстоятельствах, исследовав обстоятельства дела и оценив представленные в дело доказательства в их совокупности и взаимосвязи, суд считает необходимым в удовлетворении заявленных требований отказать.

Руководствуясь статьями 167-170, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

решил:

В удовлетворении заявленных требований Общества с ограниченной ответственностью «ВэлкомСиб» о признании недействительными пунктов 2 и 3 решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области №314 от 10.11.2009 года и предписания №253 от 10.11.2009 года – отказать.

Решение может быть обжаловано в Четвертый арбитражный апелляционный суд в течение месяца со дня его принятия.

Судья

В.М. Титов