

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства

№ 26/14/15-ТР

г. Псков

30 июня 2015г.

Резолютивная часть решения оглашена 23 июня 2015 года.

Полный текст решения изготовлен 30 июня 2015 года.

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

Председателя Комиссии: «...» – заместителя руководителя управления – начальника отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России,

Членов Комиссии: «...» – заместителя начальника отдела товарных рынков и естественных монополий, «...» - главного специалиста-эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий,

рассмотрев дело № 26/14/15-ТР по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Фитнесс клуб «Экспресс» (ИНН 6027160002; ОГРН 1146027007235; место нахождения: 180017, г. Псков, ул. Я. Фабрициуса, д. 10) части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Псковской области поступило заявление (вх. № 92 от 05.03.2015) ООО «Фитнесс Экспресс.Псков» (почтовый адрес: 241007, Брянская обл., г. Брянск, ул. 9 января, д. 48) в отношении действий ООО «Фитнесс клуб «Экспресс» (почтовый адрес: 180017, г. Псков, ул. Я. Фабрициуса, д. 10), связанных с использованием фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием заявителя.

Фирменное наименование заявителя - ООО «Фитнесс Экспресс.Псков» внесено в государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование ООО «Фитнесс клуб «Экспресс» схожее до степени смешения с фирменным наименованием заявителя, что по мнению заявителя, является актом недобросовестной конкуренции.

Заявитель считает, что действия ООО «Фитнесс клуб «Экспресс», выразившиеся в незаконном использовании средств индивидуализации юридического лица ООО «Фитнесс Экспресс.Псков», в частности, фирменного наименования, нарушают часть 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

Ответчик нарушение антимонопольного законодательства не признает, его позиция изложена в письменных пояснениях от 01.04.2015 № 5, 17.04.2015 б/н, 25.05.2015 б/н. Считает, что фирменное наименование ответчика и рекламная продукция не тождественны с наименованием и рекламой заявителя. Информация о смене юридического лица, оказывающего услуги, была доведена до потребителей на информационном стенде клуба. Клиенты заявителя продолжали посещение клуба по приобретенным ранее клубным картам.

Ответчик считает, что потребителя не интересует, какое наименование юридического лица, которое оказывает услуги. Потребители приходят в спортклуб и занимаются на тренажерах. Кроме того, при регистрации в налоговом органе отказа в регистрации наименования не было.

Как пояснил представитель ответчика на заседании комиссии, символика Федеральной сети клубов «Фитнесс Экспресс» в виде знаков «Фитнесс Экспресс. Движение – топливо жизни», географической карта со схемой размещения клубов, входящих в сеть, в помещении клуба демонтированы и на момент рассмотрения дела не используются.

По результатам рассмотрения заявления и материалов Псковским УФАС России установлено:

В соответствии с п. 7 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» конкуренция – это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами (п. 4 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции»).

Общество с ограниченной ответственностью «Фитнесс Экспресс. Псков» (ИНН 3250525581; ОГРН 1113256015850; адрес (место нахождения): 241007, г. Брянск, ул. 9 Января, д. 48) зарегистрировано Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 10 по Брянской области 30.08.2011, указанное наименование было зарегистрировано 06.11.2013.

Согласно Выписке из ЕГРЮЛ № 58 от 03.03.2015, ООО «Фитнесс Экспресс. Псков» осуществляет физкультурно-оздоровительную деятельность (код ОКВЭД 93.04).

Общество с ограниченной ответственностью «Фитнесс клуб «Экспресс» (ИНН 6027160002; ОГРН 1146027007235; адрес (место нахождения): 180017, г. Псков, ул. Яна Фабрициуса, д. 10) зарегистрировано Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 1 по Псковской области 09.12.2014.

Согласно Выписке из ЕГРЮЛ № 59 от 03.03.2015, ООО «Фитнесс клуб «Экспресс» осуществляет физкультурно-оздоровительную деятельность (код ОКВЭД 93.04).

Таким образом, юридические лица ООО «Фитнес Экспресс. Псков» (ИНН 3250525581) и ООО «Фитнес клуб «Экспресс» (ИНН 6027160002) осуществляют аналогичный вид деятельности и являются конкурентами.

ООО «Фитнес Экспресс.Псков» осуществляло с марта 2014 года физкультурно-оздоровительную деятельность в помещении по адресу: г. Псков, ул. Я. Фабрициуса, д. 10 на основании предварительного договора аренды недвижимого имущества №1 от 16.10.2013, дополнительного соглашения №2 к предварительному договору аренды недвижимого имущества №1 от 25.12.2013, договора аренды недвижимости № 2 от 21.08.2014 с собственником помещения ООО «МегаСтрой». 01.12.2014 ООО «Фитнес Экспресс.Псков» получило уведомление от ООО «МегаСтрой» о расторжении договора аренды недвижимости № 2 от 21.08.2014 в связи с неисполнением арендатором п.3.4.15. договора аренды и требование об освобождении арендуемого помещения в 10-дневный срок и с января 2015 года ООО «Фитнес Экспресс.Псков» прекратило осуществлять деятельность в помещении по адресу: г. Псков, ул. Я. Фабрициуса, д. 10.

ООО «Фитнес клуб «Экспресс» осуществляет с января 2015г. физкультурно-оздоровительную деятельность в помещении по адресу: г. Псков, ул. Я. Фабрициуса, д. 10 на основании договора № 1 о совместной деятельности от 01.01.2015 с ООО «МегаСтрой», договора аренды недвижимости № 7 от 01.03.2015 с ООО «МегаСтрой».

ООО «Фитнес Экспресс. Псков» была размещена реклама в эфире Радио «Ди FM», «Псковского музыкального радио» (по договору № 17 от 22.12.2014 с ООО «Сити-Центр»), на клубе был установлен рекламный баннер, разработана вывеска и брендинг для клуба в едином цветовом решении Группы компаний «Фитнес Экспресс». Указанная реклама размещалась до февраля 2015 года. Образцы рекламных материалов и фотографии с оформлением клуба представлены заявителем письмом от 25.03.2015 вх. № 138 и содержатся в материалах дела. Символика клуба в виде знака «Фитнес Экспресс. Движение – топливо жизни» размещалась на клубных картах (техническое задание от 06.10.2014) и в помещении клуба.

ООО «Фитнес Экспресс. Псков» входит в группу компаний «Фитнес Экспресс», которая является федеральной сетью спортивных клубов, действующих в 15 городах России, имеющих свою символику и оформление в желто-черной цветовой гамме. Федеральной службой по интеллектуальной собственности выдано Свидетельство на товарный знак № 530884 с приоритетом от 13.09.2013 правообладателю ООО «Фитнес Экспресс» (302020, Орловская обл., г. Орел, ул. Цветаева, 2Д).

В соответствии с актом осмотра Интернет-сайта «Клубы Фитнес Экспресс» по адресу: (<http://fitexp.ru/club>) от 15.04.2015 группа компаний «Фитнес Экспресс» имеет клуб в г. Пскове и все клубы, входящие в группу, используют общую символику. Между ООО «Фитнес Экспресс» и ООО «Фитнес Экспресс. Псков» заключен лицензионный договор № 7 на использование товарного знака от 24.12.2014.

Как свидетельствуют материалы дела, ООО «Фитнес клуб «Экспресс» использует зарегистрированное фирменное наименование в хозяйственной деятельности и рекламе услуг. В материалы дела представлены копии договоров с клиентами: с «...» № 400 от 26.04.2015, «...» № 401 от 26.04.2015, «...» № 402 от 26.04.2015, «...» № 403 от 27.04.2015, «...» № 404 от 27.04.2015, «...» № 405 от 27.04.2015 и др., а также копии договоров с контрагентами на оказание услуг: с ООО «...» № 31 от 01.01.2015, ООО «...» № 07/15 от 06.01.2015, ООО «...» № 38778 от 13.02.2015, ИП «...» от 01.03.2015, ООО «...» № 7 от 01.03.2015. Во всех договорах ответчик выступает как сторона договора под своим фирменным наименованием ООО «Фитнес клуб «Экспресс».

Также ответчиком представлены рекламные материалы – копии клубных карт, плакатов, рекламный видеоролик, транслировавшийся на радиостанции «Европа плюс Псков» и «Наше радио» по договору с ООО «Гражданская пресса» № 143-14 от 18.12.2014, в которых используются обозначения «фитнес» и «экспресс», в графических материалах используется желто-черная цветовая гамма.

Комиссия не принимает довод ответчика о том, что заявитель деятельность на территории Псковской области не осуществляет, по следующим основаниям. Как было сказано выше, ООО «Фитнес Экспресс. Псков» прекратил деятельность не по своей воле, а в связи с расторжением договора аренды по инициативе арендодателя. Как пояснил представитель заявителя на рассмотрении дела, ООО «Фитнес Экспресс. Псков» готово приступить к осуществлению физкультурно-оздоровительной деятельности в городе Пскове в любой момент при урегулировании вопроса с помещением. Кроме того, на момент регистрации в налоговом органе ООО «Фитнес клуб «Экспресс» (09.12.2014), заявитель осуществлял деятельность в помещении по адресу: г. Псков, ул. Я.Фабрициуса, д. 10.

Как указано выше, рассматриваемые субъекты осуществляют аналогичный вид деятельности, т.е. действуют на одном товарном рынке – рынке физкультурно-оздоровительных услуг. Данный рынок в целом по стране является развивающимся. Растет количество потребителей услуги – среди населения становится популярным посещение фитнес-клубов. И как следствие, растет количество спортивных клубов. Так, по данным Комитета по физической культуре, спорту и делам молодежи Администрации города Пскова (письмо от 21.04.2015 № 182) в г. Пскове осуществляют деятельность 6 фитнес-клубов: «S-фитнес» по ул. Рокоссовского, д.16, ООО «Супер-фитнес по Рижскому пр., д.16, Спортивный комплекс «Скав» по ул. Советской, д.108, «Фитнес энергия» по ул. Труда, д.50а, «Планка» по Иркутскому пер., д.2, «Body Fitness Style» по ул. Гагарина, д.4.

О востребованности рассматриваемой услуги говорит тот факт, что количество посетителей клуба по адресу ул. Я. Фабрициуса, д.10 по данным, представленным ООО «Фитнес клуб «Экспресс» (письмо от 25.05.2015), составляет 1668 чел.

Заявитель, несмотря на регистрацию в г. Брянске, готов осуществлять деятельность в городе Пскове. С точки зрения потребителя физкультурно-оздоровительных услуг, то он не поедет за получением данной услуги в другой город, а напротив, заинтересован в ее получении в непосредственной близости от места проживания, т.е. в городе Пскове. Таким образом, географическими границами рынка физкультурно-оздоровительных услуг в рассматриваемой ситуации являются границы города Пскова.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, недобросовестная конкуренция - это 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.

Частью 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции установлено, что недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ и услуг не допускается.

В соответствии со статьей 51 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, предусмотренном законом о государственной регистрации юридических лиц. Данные государственной регистрации включаются в единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления.

В соответствии с частью 4 статьи 54 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Наименование, фирменное наименование и место нахождения юридического лица указываются в его учредительном документе и в едином государственном реестре юридических лиц.

Фирменные наименования, как установлено пунктом 13 части 1 статьи 1225 ГК РФ, являются результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью).

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица (ч. 1 ст. 1473 ГК РФ).

Частью 2 статьи 1229 ГК РФ установлено, что исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (кроме исключительного права на фирменное наименование) может принадлежать одному лицу или нескольким лицам совместно.

Исходя из части 6 статьи 1252 ГК РФ, 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. Обладатель такого исключительного права может в порядке, установленном настоящим Кодексом, может требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, знаку обслуживания либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

В силу частей 1, 3 статьи 1474 ГК РФ юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети «Интернет».

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 соответствии с частью 1 статьи 1475 ГК РФ на территории Российской Федерации действует исключительное право на фирменное наименование, включенное в единый государственный реестр юридических лиц.

Как было сказано выше, фирменное наименование ООО «Фитнес Экспресс. Псков» было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование ООО «Фитнесс клуб «Экспресс».

В ходе рассмотрения дела Управлением проведен опрос мнения населения по вопросу сходства фирменных наименований. Было опрошено 28 человек. В результате на вопрос: «Ваше мнение, существует ли сходство до степени смешения в наименовании двух юридических лиц, ассоциируется ли одно с другим - ООО «Фитнес Экспресс. Псков» и ООО «Фитнесс клуб «Экспресс» 100% опрошенных ответили положительно. На вопрос: «Можно ли перепутать на слух или при прочтении наименования двух фитнес-клубов, или посчитать, что между ними существует какая-то связь - ООО «Фитнес Экспресс. Псков» и ООО «Фитнесс клуб «Экспресс» 100% опрошенных ответили положительно. И на вопрос: «Ваше мнение, каковы различия в наименованиях ООО «Фитнес Экспресс. Псков» и ООО «Фитнесс клуб «Экспресс» 85% ответили, что различия незначительные, и 15% считают, что различия значительные.

Комиссия считает, что при сопоставлении рассматриваемых обозначений наименований двух юридических лиц, использованных в рекламе и хозяйственной деятельности, вывод делается на основе восприятия не отдельных элементов, а обозначения в целом (общего впечатления). Незначительные различия в наименованиях не имеют в рассматриваемой ситуации правового значения. Комиссия считает, что с позиции рядового потребителя, для бытового восприятия эти названия сходны до степени смешения.

В соответствии с пунктом 14.4.2 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных Приказом Российского агентства по патентам и товарным знакам от 05.03.2003 № 32, обозначение считается тождественным с другим обозначением, если оно совпадает с ним во всех элементах. Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Комиссия приходит к выводу, что с точки зрения потребителей реализуемых услуг на основании восприятия ими сравниваемых обозначений фирменное наименование ООО «Фитнесс клуб «Экспресс» является сходным до степени смешения по смысловому значению, графическим и фонетическим характеристикам с фирменным наименованием заявителя - ООО «Фитнес Экспресс. Псков».

Исходя из пояснения заявителя от 28.04.2015, действиями ответчика по использованию сходного до степени смешения наименования юридического лица, был причинен реальный ущерб в размере 635 489,76 рублей.

Использование наименования, сходного с наименованием ООО «Фитнес Экспресс. Псков», позволило ответчику получить преимущество в предпринимательской деятельности за счет конкурента и снижения затрат на продвижение (разработку, рекламу, продажу) услуг, ранее уже введенным в оборот и известному определенному кругу потребителей.

Таким образом, в действиях ООО «Фитнесс клуб «Экспресс» по использованию фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Фитнес Экспресс. Псков» установлены все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции:

1. Как указано выше, ООО «Фитнесс клуб «Экспресс» и ООО «Фитнес Экспресс. Псков» являются конкурентами на рынке физкультурно-оздоровительных услуг.
2. Действия ООО «Фитнесс клуб «Экспресс» по использованию фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Фитнес Экспресс. Псков», противоречат Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 и законодательству РФ: Конституции РФ, положениям Гражданского кодекса РФ.
3. Действия ООО «Фитнесс клуб «Экспресс» противоречат обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить убытки ООО «Фитнес Экспресс. Псков» либо нанести или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно пункту 2 статьи 1 Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 (далее – Конвенция), объектами охраны промышленной собственности являются, в том числе фирменные наименования, а также пресечение недобросовестной конкуренции.

При этом под актом недобросовестной конкуренции Конвенция понимает всякий акт, 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 (статья 10 bis Конвенции).

Исходя из представленных документов, с учетом того, что рассматриваемые юридические лица имеют схожие до степени смешения фирменные наименования, осуществляют аналогичный вид деятельности, между данными юридическими лицами существуют конкурентные отношения, следовательно, возникает реальная возможность введения потребителя в заблуждение относительно рассматриваемых субъектов. В связи с тем, что правовой охране подлежит фирменное наименование заявителя в связи с его более ранней государственной регистрацией, то ООО «Фитнесс клуб «Экспресс», совершая действия по оказанию услуг с использованием фирменного наименования уже существующего юридического лица, нарушает ст. 1473 Гражданского кодекса РФ, получая при этом определенные преимущества известности и узнаваемости среди потребителей, а следовательно, востребованности на соответствующем рынке услуг.

В целом, рассматриваемые действия ООО «Фитнесс клуб «Экспресс» направлены на получение преимуществ, поскольку позволяют хозяйствующему субъекту увеличить получаемую прибыль за счет использования фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием зарегистрированного ранее юридического лица-конкурента, что противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и способно причинить убытки, в частности, заявителю.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 года № 135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Фитнесс клуб «Экспресс» нарушившим ч.2 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2012 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части приобретения и использования фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Фитнесс Экспресс.Псков» в отношении аналогичных видов деятельности, а именно «физкультурно-оздоровительная деятельность», вследствие чего вводятся в заблуждение контрагенты и потребители соответствующих услуг.

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Фитнесс клуб «Экспресс» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Псковской области для возбуждения дела об административном правонарушении по ст. 14.33 КоАП РФ.

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 2² 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.