

Бейкер и Макензи – Си-Ай-ЭС,
Лимитед – представителю
Компании Индустрия де Дизенью
Текстиль, С.А. (Испания)

ул. Лесная, д. 9, Белые Сады,
10 этаж, г. Москва, 125047

<.....>

АО «ЗАРА СНГ»
Пресненская наб., д. 10,
г. Москва, 123112

ИП Рамазанову Р.А.

<.....>

ИП Шайзаковой К.В.

<.....>

ООО «Первая Управляющая
Франчайзинговая компания»

Трёхпрудный пер., д. 11/13, стр. 2,
пом. III, комн. 1, г. Москва, 123001

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-14-116/00-08-17

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «16» марта 2018 г.

В полном объеме решение изготовлено «30» марта 2018 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 1-14-116/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <.....>, рассмотрев в присутствии представителя Компании Индустрия де Дизенью Текстиль С.А. (Inditex S.A.) (доверенность от 15.03.2015) и АО «ZARA СНГ» (доверенность от 05.09.2016) <.....>, в отсутствие ИП Рамазанова Р.А., ИП Шайзаковой К.В. и законного представителя ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания», извещенных о месте, дате и времени рассмотрения дела № 1-14-116/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства надлежащим образом,

дело № 1-14-116/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ИП Рамазанова Р.А. <.....>, ИП Шайзаковой К.В. <.....> пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции») и по признакам нарушения ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» (ИНН 7710726015, ОГРН 5087746004847, адрес: 123001, г. Москва, Трёхпрудный пер., д. 11/13, стр. 2, пом. III, комн. 1) статьи 14.4 Закона «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление Компании Индустрия де Дизенью Текстиль С.А. (Inditex S.A.) и АО «ZARA СНГ» (далее также – Заявители) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания», ООО «Басс Инвест», ИП Шайзаковой Кристины Владимировны, ООО «Франч Групп» и ООО «Бренд Девелопмент Групп».

Компания Inditex S.A. является головной организацией в группе компаний Inditex, одного из самых крупных производителей и розничных продавцов одежды в мире. Ее бренды Zara, Pull & Bear, Massimo Dutti, Bershka, Stradivarius, Oysho, Zara Home и Uterqüe (всего 7 113) обслуживают покупателей в 88 странах мира. В Российской Федерации группа компаний Inditex имеет 498 магазинов. Авторизованными магазинами ZARA в Российской Федерации управляет АО «Zara СНГ». В настоящее время в России открыто 85 магазинов ZARA.

Как следует из заявления, в настоящее время действуют следующие магазины под наименованием «ZARA CITY»:

- г. Махачкала, проспект Гамидова, д. 18и, ТЦ «Гамма» (ИП Рамазанов Р.А., ОГРНИП 305056208000042);

- Московская обл., г. Чехов, Симферопольское шоссе, д. 1, ТЦ «Карусель» (ИП Шайзакова К.В., ОГРНИП 311504802600030).

При этом при проведении проверки отделом МВД России по Чеховскому району ИП Шайзакова К.В. сослалась на то, что является одним из учредителей ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая Компания», в связи с чем законно использует принадлежащий данной компании товарный знак «ZARACITY» по свидетельству № 478328.

Данные действия Заявитель считает нарушением запрета на недобросовестную конкуренцию, установленного Законом «О защите конкуренции».

ИП Рамазанов Р.А. представил письменные пояснения (вх. № 202141/17 от 29.12.2017), согласно которым им был заключен договор франшизы с ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания», в соответствии с которым он приобрел право на использование комбинированного товарного знака ZARA CITY по свидетельству № 478328. В связи с возбуждением дела № 1-14-116/00-08-17 по признакам нарушения Закона «О защите конкуренции» ИП Рамазановым Р.А. было прекращено использование на вывеске товарного знака ZARA CITY и в настоящее время используется обозначение GAMMA CITY, в подтверждение чего представлены фотографии.

ИП Шайзакова К.В. совместно с учредителем ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» Шайзаковым В.Л. представили письменные пояснения (вх. № 163113/17 от 28.10.2017), в которых сообщили, что ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» является правообладателем товарных знаков «ZARACITY» и «ZC» согласно свидетельствам о государственной регистрации № 478328 и № 500819 соответственно. В связи с этим предъявляемые АО «ЗАРА СНГ» претензии являются необоснованными. Рекламные вывески используются в строгом соответствии с разрешенным написанием согласно свидетельствам на товарные знаки, в подтверждение чего были представлены фотографии.

Определением от 02.11.2017 Комиссия ФАС России привлекла в качестве ответчика по делу № 1-14-116/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания», которое ранее участвовало в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица, в связи со следующим.

Из материалов дела № 1-14-116/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства следует, что ИП Шайзакова К.В. использует в оформлении магазина одежды вывеску со словесным обозначением «ZARACITY» в соответствии с комбинированным товарным знаком с данным словесным элементом по свидетельству № 478328, правообладателем которого является ООО «Первая

Управляющая Франчайзинговая компания».

При этом из сведений, размещенных в ЕГРЮЛ, следует, что <.....> и <.....> являются учредителями ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» с 50% долей у каждого. Вместе с тем, <.....> и <.....> состоят в родстве (отец и дочь), что установлено постановлениями ОМВД России по Чеховскому району Московской области об отказе в возбуждении уголовного дела от 03.11.2016 и 03.04.2017.

Таким образом, ИП Шайзакова К.В. и ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» составляют группу лиц по основаниям, перечисленным в статье 9 Закона «О защите конкуренции».

Осуществление совместной деятельности по использованию обозначения «ZARACITY» подтверждается поступившим в ФАС России заявлением ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания», подписанным обоими учредителями данного хозяйствующего субъекта (вх. ФАС России № 163113/17 от 26.10.2017).

В связи с изложенным Комиссией ФАС России усматриваются в действиях ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» по приобретению и использованию комбинированного товарного знака по свидетельству № 478328, признаки нарушения запрета, установленного статьей 14.4 Закона «О защите конкуренции».

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1-14-116/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев все имеющиеся в материалах дела доказательства, выслушав представителя Заявителей, установила следующие обстоятельства.

Компания Inditex S.A. является головной организацией в группе компаний Inditex, одного из самых крупных производителей и розничных продавцов одежды в мире. Ее бренды Zara, Pull & Bear, Massimo Dutti, Bershka, Stradivarius, Oysho, Zara Home и Uterqüe (всего 7 113) обслуживают покупателей в 88 странах мира. В Российской Федерации группа компаний Inditex имеет 498 магазинов.

Компания Inditex S.A. в Российской Федерации приобрела исключительные права на следующие товарные знаки, относящиеся к одежде и магазинам ZARA:

- словесные товарный знак ZARA/ЗАРА по свидетельству № 270989, зарегистрированный 28.06.2004 с датой приоритета 10.06.2003 в отношении товаров и/или услуг следующих классов МКТУ: 25 – одежда и другие товары; 35 – реклама; демонстрация товаров; продвижение товаров (для третьих лиц); оформление витрин; продвижение товаров (для третьих лиц), а именно услуги розничной торговли, оказываемые в магазинах или через глобальную сеть связи и другие услуги;

- словесный товарный знак ZARA по международной регистрации № 752502, зарегистрированный 01.02.2001 в отношении товаров и/или услуг 25 и 35 классов МКТУ;

- словесный товарный знак ZARA по международной регистрации № 488447, зарегистрированный 15.10.1984 в отношении товаров 25 класса МКТУ – одежда, включая обувь, сапоги, туфли;

- словесный товарный знак ZARA по международной регистрации № 706028, зарегистрированный 30.07.1998 в отношении услуг 35 класса МКТУ – услуги розничной торговли и др.

Авторизованными магазинами ZARA в Российской Федерации управляет АО «Зара СНГ». В настоящее время в России открыто 85 магазинов ZARA.

Высокая узнаваемость и популярность продукции и магазинов ZARA привлекает недобросовестных лиц, которые пытаются паразитировать на репутации Заявителей и известности бренда, создавая розничные магазины одежды и обуви под несуществующей франшизой ZARA CITY.

В период возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства действовали следующие магазины под наименованием «ZARA CITY»:

- г. Махачкала, проспект Гамидова, д. 18и, ТЦ «Гамма» (ИП Рамазанов Р.А., ОГРНИП 305056208000042);

- Московская обл., г. Чехов, Симферопольское шоссе, д. 1, ТЦ «Карусель» (ИП Шайзакова К.В., ОГРНИП 311504802600030).

Как указано выше, на территории Российской Федерации в настоящее время действует 85 магазинов бренда ZARA. Согласно официальному сайту данной марки только на территории Москвы и Московской области находятся 31 магазин данной марки, из которых 3 расположены в Московской области. Таким образом, Заявители и ИП Рамазанов Р.А. и ИП Шайзакова К.В. осуществляют предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке реализации одежды Российской Федерации, то есть являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

В то же время при проведении проверки отделом МВД России по Чеховскому району был опрошен <.....>, который пояснил, что его дочь - <.....>, является индивидуальным предпринимателем и одним из учредителей ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая Компания», в связи с чем законно использует при осуществлении предпринимательской деятельности по реализации предметов одежды в ТЦ «Карусель» принадлежащий данной компании товарный знак «ZARACITY» по свидетельству № 478328.

Как следует из сведений из ЕГРЮЛ, <.....> является учредителем ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая Компания» с 50% долей.

При этом ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая Компания» является правообладателем комбинированного товарного знака со словесным элементом «ZARACITY» по свидетельству № 478328, зарегистрированного 15.01.2013 с датой приоритета 24.12.2010 в отношении услуг 40 класса МКТУ – обработка материалов. Лицензионные договоры на предоставление права использования данного товарного знака не зарегистрированы.

Соответственно, данный товарный знак не предоставляет правовую охрану данному обозначению ни в отношении одежды (25 класс МКТУ), ни для услуг розничных магазинов (35 класс МКТУ).

Из представленных Заявителями фотографий следует, что ИП Рамазанов Р.А. и ИП Шайзакова К.В. (далее также - Ответчики) используют данный товарный знак на вывесках своих магазинов без изобразительного элемента и в два слова. Поскольку бренд ZARA включает в себя еще и наименования ZARA BASIC и ZARA Home, такое использование воспринимается как линейка всемирно известного испанского бренда ZARA и вызывает смешение с фирменными магазинами, торгующими товарами данного бренда.

В связи с этим ФАС России направил запрос в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент) для получения письменной консультации по вопросу о степени сходства обозначения «ZARA CITY» с товарными знаками по свидетельству № 270989 и по международным регистрациям №№ 488447, 706028, 752502, правообладателем которых является Компания Inditex S.A.

В ответ на запрос ФАС России представлена справка, являющаяся приложением к письму ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС) от 30.08.2017 № 41-7903-12, из которой усматривается следующее.

Специалисты ФИПС указали, что согласно запросу обозначение «ZARA CITY» использовано в отношении услуг розничных магазинов одежды и обуви, которые являются однородными товарам и услугам, для индивидуализации которых, в том числе зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 270989 (товарам «одежда, обувь» и услугам «продвижение товаров (для третьих лиц)», указанным, соответственно, в 25 и 35 классах МКТУ и предоставлена правовая охрана на территории Российской Федерации по международным регистрациям № 488447 (товарам «одежда, обувь», указанным в 25 классе МКТУ), № 706028 (услугам «продажи в магазинах», указанным в 35 классе МКТУ), № 752502 (товарам «готовая одежда для женщин, мужчин и детей, обувь» и услугам «стимулирование быта (для третьих лиц)», указанным, соответственно, в 25 и 35 классах МКТУ).

В результате проведенного исследования установлено, что словесное обозначение «ZARA CITY» является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельству № 270989 и международным регистрациям №№ 488447, 706028, 752502, поскольку они ассоциируются друг с другом в целом в силу наличия фонетически тождественного и графически сходного общего словесного элемента «ZARA».

Правообладателю ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая Компания» принадлежит исключительное право использования:

- комбинированного товарного знака по свидетельству № 478328, содержащему изобразительный элемент золотого цвета в виде прямоугольников разного размера и словесный элемент «ZARACITY», расположенные на фоне черного квадрата, только в отношении услуг 40 класса МКТУ («обработка материалов»), которые не являются однородными услугам розничных магазинов одежды и обуви;
- товарного знака по свидетельству № 500819, содержащего изобразительное обозначение в виде щита с короной, внутри которого расположены латинский

буквы «Z» и «C», в отношении, в том числе товаров 25 класса МКТУ («одежда, обувь») и услуг 35 класса МКТУ («продвижение товаров для третьих лиц»), которые являются однородными услугами розничных магазинов одежды и обуви.

Учредителями ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая Компания» В.А. Шайзаковым и ИП Шайзаковой К.В. в материалы дела № 1-14-116/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства представлены 26.10.2017 пояснения, из которых следует, что ИП Шайзакова К.В. использует обозначение «ZARACITY» в качестве вывески для магазинов одежды в соответствии с товарными знаками по свидетельствам № 478328 и № 500819.

Из представленных фотографий следует, что спорное обозначение используется на вывесках магазина ИП Шайзаковой К.В. в одно слово: «ZARACITY».

Представленные фотографии вывесок были направлены в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент) для получения письменной консультации по вопросу о степени сходства обозначения, используемого на вывесках магазинов одежды и обуви, с товарными знаками по свидетельству № 270989 и по международным регистрациям №№ 488447, 706028, 752502, правообладателем которых является Компания Inditex S.A.

В ответ на запрос ФАС России представлена справка, являющаяся приложением к письму ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС) от 27.11.2017 № 41-11416-12, из которой усматривается следующее.

На исследование были представлены фотографии фрагментов зданий с вывесками, на которых идентифицируется обозначение, включающее словесный элемент «ZARACITY», выполненный буквами латинского алфавита.

Согласно сведениям из Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации товарный знак «ZARA ZARA» по свидетельству № 270989 зарегистрирован, а товарным знакам «ZARA» по международным регистрациям №№ 488447, 706028, 752502 предоставлена правовая охрана на территории Российской Федерации для индивидуализации товаров 03, 09, 14, 18, 20, 25 и услуг 35 классов Международной классификации товаров и услуг (МКТУ), соответственно.

Согласно запросу обозначение «ZARACITY» использовано в отношении услуг магазинов одежды и обуви, которые являются однородными указанным в свидетельстве и в регистрациях товарам и услугами, а именно товарам, указанным в 25 классе МКТУ, - «одежда, обувь» (свидетельство № 270989), «одежда, включая сапоги, туфли и тапочки» (регистрация № 488447), «готовая одежда для женщин, мужчин и детей, обувь» (регистрация № 752502), и услугам, указанным в 35 классе МКТУ, - «продвижение товаров (для третьих лиц)» (свидетельство № 270989) и «услуги продажи в магазины» (регистрации №№ 706028, 752502).

В результате проведенного исследования установлено, что обозначение «ZARACITY» является сходным до степени смешения с товарными знаками по международным регистрациям №№ 488447, 706028, 752502 и по свидетельству № 270989, поскольку ассоциируется с ними в целом в силу наличия фонетически тождественного и графически сходного общего словесного элемента «ZARA».

Согласно открытым источникам, представленным Заявителями, в 2016 году бренд ZARA занял 35-е место в списке самых дорогих брендов мира, подготовленном агентством Millward Brown, - его стоимость составила 25,22 млрд. долларов США.

Бренд ZARA также включен в список самых ценных брендов по версии журнала Forbes. В этом списке бренд ZARA занимает 53-е место, а его стоимость оценена в 10,7 млрд. долларов США.

На протяжении трех лет бренд ZARA входит в список 20 любимых брендов россиян, составляемом компанией Online Marketing Research.

Таким образом, использование высокой популярности и успешности бренда ZARA в мире в целом и в России в частности в отношении любых розничных магазинов, независимо от того, одежда каких брендов в таких магазинах продается, обязательно вызовет у потребителей ассоциацию с товарными знаками ZARA. Соответственно, владельцы магазинов с названием ZARA CITY (ZARACITY) могут рассчитывать на то, что покупателей привлечет высокая узнаваемость бренда ZARA, отсутствие необходимости нести расходы по рекламе и продвижению своих услуг.

Соответственно, действия ИП Шайзаковой К.В. и ИП Рамазанова Р.А. по использованию без согласия правообладателя на вывесках магазинов обозначений «ZARACITY» и «ZARA CITY», сходных до степени смешения с товарными знаками, принадлежащими Компании Inditex S.A., приводят к смешению с магазинами бренда ZARA Заявителей, что предоставляет Ответчикам ничем не обоснованные преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности.

На усиление эффекта от использования данного обозначения действует также то обстоятельство, что согласно представленным фотографиям обозначение «ZARACITY» на магазине ИП Шайзаковой К.В. сочетается с использованием обозначения «OUTLET».

Поскольку Аутлеты (или стоки) – это магазины, в которых со скидками продается одежда, обувь и аксессуары известных марок, такое сочетание может восприниматься покупателями как указание на то, что магазин «ZARACITY» является аутлетом бренда ZARA.

Согласно пункту 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 копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что все признаки недобросовестной конкуренции, содержащиеся в пункте 9 части 4 Закона «О

защите конкуренции», присутствуют в действиях Ответчиков:

1. Направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности выразилось в использовании при осуществлении предпринимательской деятельности по реализации одежды в розничных магазинах вывесок с обозначением ZARA CITY (ZARACITY), сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельству № 270989 и по международным регистрациям №№ 488447, 706028, 752502, правообладателем которых является Компания Inditex S.A., что способно привести к смешению с магазинами Заявителей, предоставляющему Ответчикам ничем не обоснованные преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности.
2. Противоречие законодательству выражается в нарушении статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающей 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.
3. Указанные действия Ответчиков способны причинить убытки Заявителям, поскольку создание смешения на рынке влечет отток потребительского спроса от магазинов с товарами Заявителей к магазинам конкурентов, оформленным с использованием на вывеске обозначения, сходного до степени смешения с товарными знаками Заявителей, и, как следствие, уменьшение прибыли, на которую могли бы рассчитывать Заявители при обычных условиях гражданского оборота.

ИП Шайзакова К.В. использовала в оформлении магазина одежды вывеску со словесным обозначением «ZARACITY» в соответствии с данным словесным элементом, входящим в состав комбинированного товарного знака по свидетельству № 478328, правообладателем которого является ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания».

При этом из сведений, размещенных в ЕГРЮЛ, следует, что <.....> являются учредителями ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» с 50% долей у каждого. Вместе с тем, <.....> что установлено постановлениями ОМВД России по Чеховскому району Московской области об отказе в возбуждении уголовного дела от 03.11.2016 и 03.04.2017.

Таким образом, ИП Шайзакова К.В. и ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» составляют группу лиц по основаниям, перечисленным в статье 9 Закона «О защите конкуренции».

Осуществление совместной деятельности по использованию обозначения «ZARACITY» подтверждается поступившим в ФАС России заявлением ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания», подписанным обоими учредителями данного хозяйствующего субъекта (вх. ФАС России № 163113/17 от 26.10.2017).

При этом очевидным является тот факт, что наличием исключительных прав на спорный товарный знак ИП Шайзакова К.В. и ООО «Первая Управляющая

Франчайзинговая компания» обосновывают использование его на вывеске магазина одежды, в то время как товарный знак по свидетельству № 478328 не предоставляет правовой охраны данному обозначению ни в отношении одежды (25 класс МКТУ), ни для услуг розничных магазинов (35 класс МКТУ), а зарегистрирован только в отношении услуг 40 класса МКТУ («обработка материалов»), которые не являются однородными услугам розничных магазинов одежды и обуви. Кроме того, спорный товарный знак используется не в том виде, в котором он зарегистрирован.

Товарный знак по свидетельству № 478328 зарегистрирован 15.01.2013 с датой приоритета 24.12.2010. Вместе с тем, первый магазин бренда ZARA согласно открытым интернет-источникам был открыт в Москве в 2003 году, а правовая охрана принадлежащего Компании Inditex S.A. словесного товарного знака ZARA по международной регистрации № 488447 действует на территории Российской Федерации с 1984 года.

Исходя из установленных в ходе рассмотрения дела обстоятельств использования ИП Шайзаковой К.В. и ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» исключительных прав на товарный знак по свидетельству № 478328, представляется правомерным вывод о недобросовестности целей правообладателя при приобретении исключительного права на данное средство индивидуализации.

Согласно пункту 1 статьи 14.4 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что все признаки недобросовестной конкуренции, содержащиеся в пункте 9 части 4 Закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания»:

1. Направленность на получение преимуществ в предпринимательской деятельности над конкурентом выразилась в приобретении ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» исключительных прав на комбинированный товарный знак и получении возможности совместно с ИП Шайзаковой К.В. использовать словесное обозначение «ZARACITY», создавая смешение с магазинами всемирно известного бренда ZARA, тем самым получения ничем не обоснованное преимущество в осуществлении предпринимательской деятельности на товарном рынке реализации одежды в розничных магазинах.
2. Противоречие законодательству выражается в нарушении статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающей всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.
3. Указанные действия ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» способны причинить убытки Заявителям, поскольку приобретение исключительного права на товарный знак по свидетельству № 478328 создает видимость законности использования совместно с ИП Шайзаковой К.В. обозначения «ZARACITY», сходного до степени смешения с товарными знаками Заявителей, что создает смешение с

магазинами всемирно известного бренда ZARA и влечет отток потребительского спроса от товаров в магазинах Заявителя к товарам, реализуемым в магазинах конкурентов.

Вместе с тем, как уже указывалось, ИП Рамазановым Р.А. было прекращено использование на вывеске товарного знака ZARA CITY и в настоящее время используется обозначение GAMMA CITY.

От ИП Шайзаковой К.В. также поступили письменные пояснения о том, что с 01.01.2018 ликвидируется торговая точка по адресу: Московская обл., Чеховский муниципальный район, г. Чехов, Симферопольское ш., д. 1, осуществлявшая деятельность под вывеской «ZARACITY», в связи с чем демонтированы все спорные вывески по указанному адресу.

Кроме того, согласно письменным пояснениям ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» указанным хозяйствующим субъектом 19.12.2017 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент) направлено заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака «ZARACITY» по свидетельству № 478328.

При указанных обстоятельствах Комиссия ФАС России полагает, что основания для выдачи предписания ИП Рамазанову Р.А., ИП Шайзаковой К.В. и ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» о прекращении действий, нарушающих антимонопольное законодательство, отсутствуют.

Вместе с тем, от Заявителей поступили письменные пояснения в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела № 1-14-116/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства (№ АК/9177/18 от 13.02.2018), согласно которым Заявители полагают, что Комиссия ФАС России не оценила доводы Заявителей о том, что распространение фальшивой франшизы является актом недобросовестной конкуренции в виде введения в заблуждение.

При этом под франшизой понимается комплекс благ, позволяющий юридическим и частным лицам пользоваться брендом, авторскими разработками, моделью бизнеса франчайзера.

Более развернуто Франшиза — объект договора франчайзинга, комплекс благ, состоящий из прав пользования брендом и бизнес-моделью франчайзера, а также иных благ, необходимых для создания и ведения бизнеса. В качестве франшизы могут выступать методы ведения бизнеса, товарный знак, технология со взаимными обязательствами и льготами между передающей (франчайзер) и получающей (франчайзи) сторонами, предоставляемые за плату и оформленные в соответствии с законом об охране интеллектуальной собственности (<https://ru.wikipedia.org>).

В силу пункта 1 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» товар - это объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку в материалах дела полностью отсутствуют сведения о ведении ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» какой-либо самостоятельной предпринимательской деятельности, в данном контексте речь может идти только о

заключении правообладателем - ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» лицензионных договоров на использование принадлежащего ему товарного знака «ZARACITY» по свидетельству № 478328. Однако в открытом реестре Роспатента товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товара отсутствуют сведения о регистрации лицензионных договоров либо договоров коммерческой концессии в порядке, установленном российским законодательством.

Соответственно, ИП Шайзакова К.В. и ООО «Басс Инвест» не являются правообладателями товарного знака «ZARACITY» по свидетельству № 478328.

При этом сведения о том, что ООО «Басс Инвест» осуществляет аналогичную Заявителям предпринимательскую деятельность отсутствуют, в связи с чем не представляется возможным установить в действиях ООО «Басс Инвест» признаки недобросовестной конкуренции. Кроме того, ООО «Басс Инвест» не является лицом, участвующим в рассмотрении дела № 1-14-116/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, предмет рассмотрения дела № 1-14-116/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства, а также квалификация действий Ответчиков, определены определением ФАС России от 21.08.2017 (№ 08/57617/17 от 22.08.2017) о назначении дела № 1-14-116/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению и определением ФАС России от 02.11.2017 (№ 08/76719/17 от 03.11.2017) о привлечении ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» в качестве ответчика по делу № 1-14-116/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства. В связи с изложенным доводы, касающиеся наличия, по мнению Заявителей, в действиях Ответчиков признаков нарушения иных норм Закона «О защите конкуренции» не имеют правового значения для рассмотрения настоящего дела.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства и руководствуясь статьей 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Закона «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Основания для прекращения рассмотрения дела отсутствуют.
2. Признать действия ИП Рамазанова Р.А. (ОГРНИП 305056208000042, <.....>), выразившиеся в незаконном использовании на вывеске магазина одежды словесного обозначения «ZARA CITY», сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельству № 270989 и по международным регистрациям №№ 488447, 706028, 752502, правообладателем которых является Компания Inditex S.A., и приводящие к смешению с магазинами бренда ZARA, противоречащими части 1 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции».
3. Признать действия ИП Шайзаковой К.В. (ОГРНИП 311504802600030, адрес: 142322, Московская обл., д. Еськино), выразившиеся в незаконном использовании на

вывеске магазина одежды словесного обозначения «ZARACITY», сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельству № 270989 и по международным регистрациям №№ 488447, 706028, 752502, правообладателем которых является Компания Inditex S.A., и приводящие к смешению с магазинами бренда ZARA, противоречащими части 1 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции».

4. Признать действия ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» (ИНН 7710726015, ОГРН 5087746004847, адрес: 123001, г. Москва, Трёхпрудный пер., д. 11/13, стр. 2, пом. III, комн. 1), выразившиеся в приобретении и использовании исключительных прав на комбинированный товарный знак по свидетельству № 478328, противоречащими пункту 1 статьи 14.4 Закона «О защите конкуренции».

5. Основания для выдачи предписания ИП Рамазанову Р.А. (ОГРНИП 305056208000042, адрес: 367000, Республика Дагестан, г. Махачкала, ул. Богатырева, д. 11А, кв. 80), ИП Шайзаковой К.В. (ОГРНИП 311504802600030, <.....>) и ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» (ИНН 7710726015, ОГРН 5087746004847, адрес: 123001, г. Москва, Трёхпрудный пер., д. 11/13, стр. 2, пом. III, комн. 1) о прекращении действий, нарушающих антимонопольное законодательство, отсутствуют.

- - - Имеются основания для передачи материалов дела № 1-14-116/00-08-17 уполномоченному должностному лицу ФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении ИП Рамазанова Р.А., ИП Шайзаковой К.В. и ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания» производства по делу об административном правонарушении.

<.....>