

РЕШЕНИЕ

по делу № 308/2013-М/Т

Резолютивная часть решения оглашена «02» июня 2014г.

В полном объеме решение изготовлено «16» июня 2014г.

Комиссия Рязанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>, в присутствии представителя ответчика ООО «Теско» - <...> (доверенность б/н от 30.05.2014г.), в отсутствие заявителя – ООО «Ассорти» (ОГРН 1126234001948), уведомленного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела (согласно уведомлению о вручении почтовое отправление № 39097173566404 с определением о возобновлении рассмотрения дела вручено 22.05.2014г.), рассмотрев дело № 308/2013-М/Т по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Рязанского УФАС России поступило заявление ООО «Ассорти» (ОГРН 1126234001948, 390005, г. Рязань, ул. Дзержинского, д. 24-26) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Теско» (ОГРН 1127747232106, 121354, г. Москва, ул. Дорогобужская, д. 14, стр. 1).

По мнению заявителя, нарушение со стороны ООО «Теско» выразилось в использовании ООО «Теско» коммерческого обозначения «АССОРТИ-ЭКСПРЕСС Продукт», сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Ассорти».

В заявлении указано, что ООО «Ассорти» зарегистрировано на территории г. Рязани в марте 2012г. (свидетельство о государственной регистрации юридического лица серия <...> № <...> от <...>, выданное Федеральной налоговой службой) и осуществляет свою деятельность в сфере розничной торговли продовольственными товарами в магазине «Ассорти», расположенном по адресу: г. Рязань, ул. Дзержинского, д. 24/26.

Согласно части 1 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.

Заявителем указано, что ООО «Ассорти» в своей деятельности использует часть фирменного наименования в своем коммерческом обозначении – «Ассорти».

Из приложенных к заявлению материалов следует, что на фризе магазина, расположенного по адресу: г. Рязань, ул. Дзержинского, д. 24/26, размещены на основании разрешений на установку рекламной конструкции № 424-РК-12, № 425-РК-12., выданные Администрацией г. Рязани рекламные конструкции «Ассорти», выполненные в виде прописных букв.

ООО «Теско» 11.03.2013г. учредило на территории г. Рязани обособленное подразделение (уведомление о постановке на учет российской организации в налоговом органе исх. № 1295429 от 28.03.2013г.).

Обособленное подразделение ООО «Теско» осуществляет свою деятельность на территории г. Рязани под коммерческим обозначением – «АССОРТИ-ЭКСПРЕСС продукт», что подтверждается представленными заявителем фотографиями конструкций, размещенных над входом в магазины «АССОРТИ-ЭКСПРЕСС Продукт», расположенным по адресам: ул. Гагарина, д. 33, Татарская, д. 17, Первомайский проспект, д. 29/2.

В заявлении указано, что 11.06.2013г. ООО «Ассорти» обратилось к ООО «Теско» с претензией о недопустимости нарушения прав ООО «Ассорти» и переименовании своего обособленного подразделения на территории г. Рязани.

На момент подачи заявления в Рязанское УФАС России ООО «Теско» ответ на указанную претензию в адрес ООО «Ассорти» не представило.

Приказом Рязанского УФАС России 11.12.2013г. № 121 было возбуждено дело № 308/2013-М/Т в отношении ООО «Теско» по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», определением о назначении дела № 308/2013-М/Т рассмотрение дела было назначено на 24.12.2013г.

В указанный в определении срок – до 20.12.2013г., а также на дату рассмотрения дела – 24.12.2013г. в Комиссию не поступило необходимых документов от ООО «Теско». Кроме того, общество не было уведомлено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела. В связи с данным обстоятельством Комиссией было принято решение об отложении рассмотрения дела № 308/2013-Р.

Определением об отложении рассмотрение дела № 308/2013-М/Т было назначено на 13.01.2014г.

На рассмотрение дела 13.01.2014г. от представителя ООО «Теско» <...> (доверенность на представление интересов б/н от 23.10.2013г.) поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела на 7 дней в связи с отсутствием искового заявления от заявителя и отсутствия возможности рассмотреть данный иск, а также позднего уведомления о рассмотрении данного заявления.

В связи с представленным <...> ходатайством в заседании Комиссии 13.01.2014г. был объявлен перерыв до 15:00 20.01.2014г.

От ООО «Теско» 20.01.2014г. (вх. № 139) поступил отзыв на заявление ООО «Ассорти», из которого следует, что товарный знак «АССОРТИ продукт» был зарегистрирован 18.01.2010 г. ООО «РОСТОК». Между ООО «РОСТОК» и ООО «Теско» заключен Лицензионный договор.

В соответствии со статьей 1484 ГК РФ:

1. 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), в том числе способами, указанными в

пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

2. Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

1. На товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;
2. При выполнении работ, оказании услуг;
3. На документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
4. В предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
5. В сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

3. Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Заявителем не представлены документы, подтверждающие наличие у него приоритета в использовании исключительных прав на средства индивидуализации (свидетельство о регистрации товарного знака).

В соответствии с пунктом 2 статьи 1539 ГК РФ, не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

Если товарный знак был зарегистрирован ранее организации, имеющей аналогичное ему наименование, и в отношении тех товаров, которые заявлены последней как предмет своей деятельности, то владелец товарного знака может требовать прекращения использования своего наименования.

На основании вышеизложенного ООО «Теско» просит признать заявление ООО «Ассорти» необоснованным.

Определениями об отложении рассмотрения дела № 308/2013-М/Т от 20.01.2014г., 18.02.2014г., 18.03.2014г. у ООО «Теско» был затребован Лицензионный договор с ООО «РОСТОК». На дату рассмотрения дела – 16.04.2014г. ООО «Теско» лицензионный договор, заключенный с ООО «РОСТОК» в материалы дела не представило.

Таким образом, у Комиссии отсутствовали сведения о наличии данного договора.

Для установления сходства до степени смешения фирменного наименования ООО

«Ассорти» с коммерческим обозначением «АССОРТИ-ЭКСПРЕСС Продукт», используемым ООО «Теско», Комиссией принято решение о проведении экспертизы (исследования) Федеральной службой по интеллектуальной собственности, в части использования обозначения «Ассорти» обществом «Теско» по договору с ООО «РОСТОК» и охраняемого по свидетельству № 398441 от 18.01.2010г.

На исследование были представлены:

- фотография конструкции, размещенной над входом в магазин ООО «Ассорти», содержащая словесное обозначение «Ассорти», выполненное оригинальным шрифтом;

- фотографии конструкций, размещенных над входом в магазин ООО «Теско», содержащие словесные обозначения «АССОРТИ-ЭКСПРЕСС Продукт».

В соответствии с частями 3,5 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» рассмотрение дела № 308/2013-М/Т было приостановлено до получения из Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам результатов исследования.

В Рязанское УФАС России 13.05.2014г. (вх. № 2134) из Федеральной службы по интеллектуальной собственности поступила справка, из которой следует, что по результатам проведенного сравнительного анализа может быть сделан вывод, что обозначения являются сходными до степени смешения, поскольку ассоциируются друг с другом в целом в силу фонетического и семантического тождества общих словесных элементов «АССОРТИ»/«Ассорти».

Сведения о наличии у ООО «Теско» права использования товарного знака по свидетельству № 398441, представляющего собой комбинированное обозначение со словесным элементом «АССОРТИ Продукт», на основании договора с правообладателем ООО «РОСТОК» (г. Ростов-на-Дону) в государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации отсутствуют. Лицензионный договор о предоставлении права использования ООО «Теско» товарного знака по свидетельству № 398441 Роспатентом не регистрировался. Несоблюдение требования о государственной регистрации лицензионного договора влечет за собой его недействительность согласно статье 1235 Гражданского Кодекса Российской Федерации (Кодекс).

Свидетельство № 398441 удостоверяет исключительное право на товарный знак в отношении указанных в нем услуг 35 класса (изучение рынка; информация деловая; исследования в области бизнеса; исследования в области маркетинга) и 39 класса (товаров; хранение товаров; хранение товаров на складах; расфасовка товаров) Международной классификации товаров и услуг (МКТУ) (пункт 2 статьи 1481 Кодекса). Согласно статье 1489 Кодекса лицензиату предоставляется право использования товарного знака в определенных договором пределах в отношении всех или части товаров и услуг, указанных в свидетельстве.

В свидетельстве № 398441 не указаны услуги «розничная торговля в специализированных магазинах», в отношении которой ООО «Теско» использует словесные обозначения «АССОРТИ-ЭКСПРЕСС» и «АССОРТИ-ЭКСПРЕСС Продукт».

Таким образом, информация о наличии между ООО «Теско» и ООО «Росток» заключенного Лицензионного договора не подтвердилась.

Определением о возобновлении рассмотрение дела № 308/2013-М/Т назначено на 02.06.2014г.

На рассмотрение дела 02.06.2014г. представитель ООО «Теско» <...> заявила ходатайство об отложении рассмотрения дела № 308/2013-М/Т в связи с необходимостью ознакомиться с материалами дела для формирования правовой позиции.

Комиссией Рязанского УФАС России ходатайство Зарубиной Т.В. удовлетворено частично в части ознакомления с материалами дела 02.06.2014г. В части отложения рассмотрения дела Комиссия отклонила ходатайство, поскольку определение о возобновлении рассмотрения данного дела получено ООО «Теско» 23.05.2014г. У ООО «Теско» имелось достаточно времени для подготовки правовой позиции.

Комиссия Рязанского УФАС России по рассмотрению дела № 308/2013-М/Т о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев имеющиеся в материалах дела доказательства, приходит к следующим выводам.

ООО «Ассорти» зарегистрировано в качестве юридического лица 05.03.2012г., что подтверждается выпиской из единого реестра юридических лиц, свидетельством о государственной регистрации юридического лица серия <...> № <...>.

Согласно уведомлению № 02-10/837 от 06.03.2012г. Федеральной службы государственной статистики, а также пункту 1.5 Устава ООО «Ассорти» осуществляет деятельность по розничной торговле в специализированных магазинах.

В частности, заявитель с 23.04.2012г. на территории г. Рязани вводит в гражданский оборот товары под фирменным наименованием ООО «Ассорти» с использованием своего коммерческого обозначения «Ассорти».

ООО «Теско» зарегистрировано в качестве юридического лица 10.12.2012г., что подтверждается выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц.

ООО «Теско» также осуществляет деятельность по розничной торговле в специализированных магазинах.

Таким образом, заявитель и ответчик осуществляют хозяйственную деятельность на одном товарном рынке (код ОКВЭД 52.4) и являются субъектами – конкурентами.

Уведомление межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 3 по Рязанской области № 1327779 от 28.03.2013г., уведомление межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 2 № 1875099 от 24.07.2013г. и № 1880442 от 02.08.2013г. подтверждают адресную принадлежность обособленных подразделений ООО «Теско» с представленными заявителем фотоснимками с использованием коммерческого обозначения «АССОРТИ-ЭКСПРЕСС Продукт».

В соответствии с пунктом 4 статьи 54 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) юридическое лицо, являющееся коммерческой

организацией, должно иметь фирменное наименование.

Согласно части 1 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.

Согласно части 1 статьи 1225 ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), является, в том числе фирменные наименования, коммерческие обозначения. Согласно части 2 той же статьи интеллектуальная собственность охраняется законом.

Согласно 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.

ООО «Ассорти» зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц в марте 2012г., ООО «Теско» в декабре 2012г.

Таким образом, в силу положений части 6 статьи 1252 ГК РФ, преимущество имеет рассматриваемое средство индивидуализации ООО «Ассорти», исключительное право на которое возникло ранее, чем у ООО «Теско».

В соответствии с частью 2 статьи 1539 ГК РФ не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

Юридическое лицо, которое приобрело исключительное право на средство индивидуализации ранее другого лица, использующего тождественное или сходное до степени смешения обозначение, вправе требовать в отношении фирменного наименования или коммерческого обозначения - полного или частичного запрета на использование.

Из заявления ООО «Ассорти» следует, что общество 11.06.2013г. направляло в адрес ООО «Теско» претензию о недопустимости нарушения прав ООО «Ассорти», однако, ответ так и не был получен. ООО «Теско» не прекратило использовать коммерческое обозначение с использованием обозначения «АССОРТИ»

Из справки Федеральной службы по интеллектуальной собственности следует, что обозначения (фирменное наименование ООО «Ассорти» и коммерческое обозначение «АССОРТИ-ЭКСПРЕСС Продукт») ассоциируются друг с другом в

целом в силу фонетического и семантического тождества общих словесных элементов «АССОРТИ»/»Ассорти».

Каких-либо доказательств использования коммерческого обозначения «АССОРТИ-ЭКСПРЕСС Продукт», сходного до степени смешения с фирменным наименованием «Ассорти», ранее, чем начало осуществлять свою деятельность ООО «Ассорти» на территории г. Рязани, ООО «Теско» не представило.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 запрещаются 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 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» конкуренция - 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.

Согласно пункту 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Таким образом, действия ООО «Теско» по использованию коммерческого обозначения сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Ассорти» на конструкциях, размещенных над входом в магазины ООО «Теско» на территории г. Рязани, направлены на получение преимуществ перед хозяйствующим субъектом-конкурентом на рынке розничной торговли в специализированных магазинах, противоречат принципам добропорядочности, разумности и справедливости, способны нанести убытки ООО «Ассорти», что может выражаться в возможном перераспределении спроса на товарном рынке, способны ввести в заблуждение потребителей, вызвать возникновение смешения разных субъектов предпринимательской деятельности и противоречат требованиям пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция не допускается, 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.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Теско», выразившиеся в введении в оборот товаров в розничной торговле в специализированных магазинах с незаконным использованием коммерческого обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Ассорти», противоречащими требованиям пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ООО «Теско» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Рязанского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«16» июня 2014 года

Комиссия Рязанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии Луканцов В.В., руководитель управления, заместитель председателя Комиссии – Ерошина Я.А., заместитель руководителя – начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции; члены Комиссии: Ушатикова Н.А., ведущий специалист – эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от «16» июня 2014г. по делу № 308/2013-М/Т о нарушении ООО «Теско» пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Теско» в двухнедельный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», а именно использование коммерческого обозначения «АССОРТИ-ЭКСПРЕСС Продукт» в оформлении магазинов обособленных подразделений, расположенных в г. Рязани.
2. Об исполнении настоящего предписания ООО «Теско» сообщить в пятидневный срок со дня его исполнения с представлением соответствующих доказательств.