

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-14-105/00-08-13

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «14» июня 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено «17» июля 2013 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 1-14-105/00-08-13 о нарушении антимонопольного законодательства <...>,

рассмотрев в присутствии представителей Компании Ричмонт Интернешнл С.А. и Компании Вашерон & Константин Хабарова Д.И. и Ермолиной Д.Е. по доверенностям от 06.09.2011, представителей ООО «Торговый альянс «ВАШЕРОН» Юрьевой О.Е. по доверенности от 23.04.2013 и Брусенцевой Г.В. по доверенности от 10.06.2013 № 1, в отсутствие представителя ООО «Торговый дом «Ламборгини», уведомленного надлежащим образом и дате, времени и места рассмотрения дела,

дело № 1-14-105/00-08-13 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Торговый альянс «ВАШЕРОН» (адрес: 119180, г. Москва, ул. Большая Полянка, д. 7/10, стр. 3, пом. 2, комн. 17) и ООО «Торговый дом «Ламборгини» (адрес: 400127, г. Волгоград, ул. им. Менделеева, д. 43) части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило заявление Компании Ричмонт Интернешнл С.А., Швейцария, и Компании Вашерон & Константин, Швейцария (далее – Заявители) о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Торговый альянс «ВАШЕРОН» и ООО «Торговый дом «Ламборгини», выразившемся в недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением и использованием исключительных прав на комбинированный товарный знак по свидетельству № 362861.

Из заявления следует, что Компания Вашерон & Константин, Швейцария, зарегистрирована 28.04.1887, однако история создания компании началась в 1755 году и связана с именем часового мастера Жан-Марка Вашерона. После того, как в 1810 году во главе семейного предприятия встает Жак-Бартелеми Вашерон, предприятие впервые начинает экспортировать часы своей марки во Францию и Италию. Позиции предприятия семьи Вашерон укрепились, когда в качестве управляющего был взят Франкус Константин, добившийся значительного роста доходов и превращения семейного предприятия в крупнейшую фирму в мире. Годом появления марки Vacheron Constantin считается 1819 год. В 1880 году в логотип Vacheron Constantin был включен символ «Мальтийский крест».

В 1996 году Компания Vacheron & Constantin вошла в группу компаний Richemont, правообладателя известнейших часовых и ювелирных брендов. Единственным акционером Компании Вашерон & Константин, Швейцария, является Компания Ричмонт Интернешнл С.А., Швейцария, что подтверждается Выпиской из Торгового реестра.

В настоящее время Компания Ричмонт Интернешнл С.А., Швейцария, является правообладателем товарного знака «VACHERON CONSTANTIN» по международной регистрации № 436637 с приоритетом от 12.01.1978, зарегистрированного в отношении товаров 14 класса МКТУ, включающего в том числе часы, ювелирные изделия.

С учетом изложенного указанный товарный знак «VACHERON CONSTANTIN» по международной регистрации № 436637 используется заявителем для индивидуализации продукции одного из старейших в мире всемирно известных брендов швейцарских часов.

Официальный выход Компании Вашерон & Константин, Швейцария, на рынок Российской Федерации состоялся в 1993 году, когда Компания Вашерон & Константин, Швейцария, и «Совинтеринформ» подписали первое соглашение о партнерстве. Известность Компании Вашерон & Константин, Швейцария, и товарного знака «VACHERON CONSTANTIN» российским потребителям подтверждается многочисленными публикациями в российской прессе, а также Постановлением Президиума ВАС РФ от 24.04.2012 № 16912/11.

При этом товарные знаки «VACHERON CONSTANTIN» зарегистрированы и охраняются в различных вариациях на территории более 60 стран мира. Права по международной регистрации № 436637 с приоритетом от 12.01.1978 перешли к Компании Ричмонт Интернешнл С.А., Швейцария, в отношении всех товаров 14 класса МКТУ и на всю территорию охраны, включая Советский Союз и РФ как его правопреемника.

ООО «Торговый дом «Ламборгини» и ООО «Торговый альянс «ВАШЕРОН» (далее – Ответчики) осуществляют введение в гражданский оборот на территории Российской Федерации изделий кожгалантерии, в том числе: портмоне, ремни, сумки женские, портфели, сумки дорожные и пр., что подтверждается предложениями к продаже, размещенными на Интернет-сайте www.vasheron.ru, администратором котором согласно информации с Интернет-сайта www.nic.ru является ООО «Торговый дом «Ламборгини», а также рекламными материалами и образцами продукции с приложением кассового и товарного чеков.

Заявителю стало известно, что на имя ООО «Торговый дом «Ламборгини» 23.10.2008 зарегистрирован комбинированный товарный знак «VASHERON» по свидетельству № 362861 с датой приоритета от 14.06.2005 в отношении товаров 18 класса МКТУ (бумажники, бумажники для визитных карточек, изделия для документов кожаные, коробки из кожи или кожкартона, кошельки, мешки кожаные (конверты, обертки, сумки) для упаковки, несессеры для туалетных принадлежностей (незаполненные), папки для нот, портмоне, ремешки кожаные, рюкзаки, саквояжи, сумки для одежды дорожные, сумки женские, сумки на колесах, сумки пляжные, сумки туристские, сумки хозяйственные, сундуки дорожные, сундуки из кожи или кожкартона, футляры для ключей (кожаные изделия), чемоданы, чемоданы плоские, чемоданы плоские для документов) и услуг 35 класса МКТУ.

К ООО «Торговый альянс «ВАШЕРОН» на основании Договора об отчуждении исключительного права на товарный знак, зарегистрированного в Роспатенте 09.11.2011 РД0089903, перешли все права по данному товарному знаку в отношении всех товаров и/или услуг 35 класса МКТУ.

При этом товары, предлагаемые к продаже Ответчиками, маркируются не только обозначением «VASHERON», но и изображением мальтийского креста, что еще более усиливает сходство товарного знака Заявителей и обозначения, используемого ООО «Торговый дом «Ламборгини» и ООО «Торговый альянс «ВАШЕРОН», а также вызывает ассоциативные связи с всемирно известным швейцарским производителем часов и ювелирных украшений Компанией Вашерон & Константин. Также на упаковках изделий кожгалантереи под обозначением «VASHERON» размещается обозначение «Geneve» (Женева), что тоже ассоциируется со страной происхождения продукции Компании Вашерон & Константин.

Между тем, по мнению Заявителя, наименование VACHERON CONSTANTIN ассоциируется у потребителей, прежде всего, с приобретенной веками репутацией швейцарских часовых изделий, выпускаемых Заявителем под товарным знаком VACHERON CONSTANTIN, качеством товара и социальным уровнем, присущим потребителям продукции данной компании. Именно желание использовать репутацию и известность данного товарного знака, стремление потребителя ощутить причастность к высокому социальному уровню послужило причиной избрания данного словесного обозначения для индивидуализации своей продукции и регистрации Ответчиками товарного знака «VASHERON» по свидетельству № 362861.

Таким образом, Заявители считают, что Ответчиками совершены действия, являющиеся актом недобросовестной конкуренции в соответствии с частью 2 статьи 14 Закона «О защите конкуренции», направленной на неправомерное использование известности товарного знака Заявителей и их деловой репутации, влекущее заблуждение относительно ценовой группы и качественного уровня продукции Ответчиков. При этом Заявители отмечают, что Ответчики знали или должны были знать о факте наличия зарегистрированного товарного знака «VACHERON CONSTANTIN» и истории данного бренда, что свидетельствует в целом о недобросовестности конкурентной тактики Ответчиков в предпринимательской деятельности, направленной на паразитирование на репутации иного хозяйствующего субъекта.

ООО «Торговый альянс «ВАШЕРОН» (далее – Общество) с доводами Заявителей не согласилось, представило возражения на заявление и письменные объяснения по делу, в которых указало следующее.

По мнению Общества, доводы Заявителей являются необоснованными по следующим основаниям. Словесный товарный знак «VASHERON» по свидетельству № 362861 с приоритетом 14.06.2005 был зарегистрирован 23.10.2008 на имя ООО «Торговый дом «Ламборгини» в отношении товаров и услуг 18 и 35 классов МКТУ. На основании договора уступки 09.11.2011 права на товарный знак по свидетельству № 362861 перешли к Обществу, при этом словесный товарный знак «VASHERON» совпадает с фирменным наименованием Общества на английском языке, чем и обусловлено его приобретение.

Крест, изображенный на представленных Заявителями в материалы дела упаковках товаров и товарах, является стилизованным изображением креста, входящего в символику православной религии. Изображение креста само по себе не несет индивидуализирующую функцию, поскольку использованное стилизованное изображение креста является вошедшим во всеобщее употребление для обозначения принадлежности к религиозной группе символом, причем применительно к нескольким религиозным конфессиям.

Общество также указало, что Заявители и Общество не являются хозяйствующими субъектами – конкурентами, поскольку осуществляют предпринимательскую деятельность на разных товарных рынках. Данное обстоятельство подтверждается тем, что Роспатентом 25.08.2008 было вынесено решение, которым он отменил решение экспертизы об отказе в регистрации товарного знака «VASHERON» по заявке № 2005714159/50 в связи с тем, что товарные знаки Заявителей №№ 278829, 864311, 855411, 436637, зарегистрированные в отношении товаров 25 и 14 классов МКТУ, неоднородны товарам 18 и 35 классов МКТУ, заявленным на регистрацию по заявке № 2005714159/50.

Также, по мнению Общества, Заявителями не доказано наличие в действиях Ответчиков таких признаков недобросовестной конкуренции, как получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и причинение вреда хозяйствующему субъекту – конкуренту.

Учитывая изложенное, Общество считает, что признаки недобросовестной конкуренции в действиях Ответчиков отсутствуют, и просит прекратить рассмотрение дела № 1-14-105/00-08-13 о нарушении антимонопольного законодательства.

ООО «Торговый дом «Ламборгини» письменную позицию по делу № 1-14-105/00-08-13 о нарушении антимонопольного законодательства не представило.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1-14-105/00-08-13 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев все приложенные к материалам дела доказательства и выслушав представителей Заявителя и Общества, установила следующие обстоятельства.

Компания Вашерон & Константин, Швейцария, зарегистрирована 28.04.1887. Годом появления марки Vacheron Constantin считается 1819 год. В 1880 году в логотип Vacheron Constantin был включен символ «Мальтийский крест».

В 1996 году Компания Vacheron Constantin вошла в группу компаний Richemont, правообладателя известнейших часовых и ювелирных брендов. Единственным акционером Компании Вашерон & Константин, Швейцария, является Компания Ричмонт Интернешнл С.А., Швейцария, что подтверждается Выпиской из Торгового реестра.

Компания Ричмонт Интернешнл С.А., Швейцария, является правообладателем товарного знака «VACHERON CONSTANTIN» по международной регистрации № 436637 с приоритетом от 12.01.1978, зарегистрированного в отношении товаров 14 класса МКТУ, включающего в том числе часы, ювелирные изделия.

Указанный товарный знак является одним из старейших в мире всемирно известных брендов швейцарских часов.

Официальный выход Компании Вашерон & Константин, Швейцария, на рынок Российской Федерации состоялся в 1993 году, когда Компания Вашерон & Константин, Швейцария, и «Совинтеринформ» подписали первое соглашение о партнерстве. Известность Компании Вашерон & Константин, Швейцария, и товарного знака «VACHERON CONSTANTIN» российским потребителям подтверждается многочисленными публикациями в российской прессе, в частности:

- публикация в журнале «Профиль», 26.10.1998: «...сегодня само название Vacheron Constantin является гарантией часового качества и стильного дизайна. Это самая престижная в мире марка часов и, следовательно, лучшая визитная карточка делового человека»;

- статья «Король часов Vacheron Constantin Первый и единственный», посвященная истории Vacheron Constantin, опубликованная в 1996 году в журнале «Домовой»;

- журнал «Профиль», 02.02.1998 – о конкурсе «Профиль года 97», проходившем 23.01.1998, на котором механические часы Vacheron Constantin были презентованы Борису Ельцину, Виктору Черномырдину и Юрию Лужкову;

- «Коммерсантъ», 13.09.1997 – специально к 850-летию Москвы знаменитая швейцарская часовая фирма Vacheron Constantin выпустила эксклюзивную серию (всего 25 штук) часов с гербом российской столицы. Часы № 1 из этой серии фирма Mercury – эксклюзивный дистрибьютор и официальный представитель в Москве Vacheron Constantin – подарила Юрию Лужкову. Мэр Москвы произнес: «Очень хорошие часы. И вообще, Vacheron Constantin – моя любимая фирма»;

- в 1999 году был открыт первый «фирменный» бутик «VACHERON CONSTANTIN» в Москве. В этой связи газета «Ведомости» отмечала: «Этот бутик уникален тем, что в мире их всего два: один – в Женеве, второй – в Москве» («Ведомости», «Как потратить», 17.12.2001), а также другими публикациями, представленными в материалы дела Заявителями.

Также Комиссия ФАС России при оценке степени известности фирмы и товарного знака «VACHERON CONSTANTIN» по международной регистрации № 436637 учла

выводы, содержащиеся в Постановлении Президиума ВАС РФ от 24.04.2012 № 16912/11, в мотивировочной части которого, в частности, указано, что «имеющимися в материалах дела доказательствами, в том числе публикациями в средствах массовой информации, подтверждается, что компания «Вашерон энд Константин С.А.» пользуется широкой известностью во всем мире с XIX века как символ часовой промышленности Швейцарии. С 1993 года компания «Вашерон энд Константин С.А.» осуществляет на территории Российской Федерации деятельность, в том числе по рекламе и предложению к продаже часов класса люкс, маркированных спорным обозначением».

Также в материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства представлены доказательства, подтверждающие реализацию Заявителем указанных товаров на территории иных государств СНГ, в том числе в Азербайджан, Украину, Молдавию, в частности заказ-договор от 25.05.1994 и спецификации к нему, договор от 23.09.1994 №9/9-94 и спецификации к нему, договор от 23.07.1997 №15 и спецификации к нему, таможенные декларации.

Ответчик ООО «Торговый дом «Ламборгини» зарегистрирован МИФНС №46 по г.Москве 26.03.2007, ответчик ООО «Торговый альянс «ВАШЕРОН» - 10.08.2011 тем же регистрирующим органом. По сведениям, содержащимся в ЕГРЮЛ по состоянию на 19.09.2012, учредителями ООО «Торговый дом «Ламборгини» являлись Мамонтов Игорь Михайлович и Иомудова Валентина Семеновна, учредителями Общества – Иомудова Валентина Семеновна и Сухорукова Жанна Михайловна.

С учетом изложенного Ответчики являются аффилированными лицами по смыслу статьи 4 Закона РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», что следует из представленных выписок из ЕГРЮЛ на указанные хозяйствующие субъекты.

Так, учредитель Общества Иомудова В.С. (95% долей) является также учредителем ООО «Торговый дом «Ламборгини» со стоимостью доли в размере 10000 рублей из 15000 рублей уставного капитала.

На образцах рекламных материалов, имеющихся в материалах дела, размещены также фото Жанны Иомудовой (Сухоруковой), являющейся генеральным директором Общества, от ее имени публикуется информация о деятельности ООО «Торговый альянс «ВАШЕРОН» и его товарах. Сухорукова Ж.М. лично в качестве генерального директора Общества принимала участие в заседании Комиссии ФАС России.

Материалами дела подтверждается, что Ответчики осуществляют введение в гражданский оборот на территории Российской Федерации изделий кожгалантерии, в том числе: портмоне, ремни, сумки женские, портфели, сумки дорожные и пр., что подтверждается предложениями к продаже, размещенными на Интернет-сайте www.vasheron.ru, администратором котором согласно информации с Интернет-сайта www.nic.ru является ООО «Торговый дом «Ламборгини», а также рекламными материалами и образцами продукции с приложением кассового и товарного чеков.

Комбинированный товарный знак «VASHERON» по свидетельству № 362861 с датой

приоритета от 14.06.2005 зарегистрирован 23.10.2008 в отношении товаров 18 класса МКТУ (бумажники, бумажники для визитных карточек, изделия для документов кожаные, коробки из кожи или кожкартона, кошельки, мешки кожаные (конверты, обертки, сумки) для упаковки, несессеры для туалетных принадлежностей (незаполненные), папки для нот, портмоне, ремешки кожаные, рюкзаки, саквояжи, сумки для одежды дорожные, сумки женские, сумки на колесах, сумки пляжные, сумки туристские, сумки хозяйственные, сундуки дорожные, сундуки из кожи или кожкартона, футляры для ключей (кожаные изделия), чемоданы, чемоданы плоские, чемоданы плоские для документов) и услуг 35 класса МКТУ на имя ООО «Торговый дом «Ламборгини».

Договор об отчуждении исключительного права на товарный знак в отношении всех товаров и/или услуг Обществу был зарегистрирован в Федеральной службе по интеллектуальной собственности (Роспатент) 09.11.2011 РД0089903.

Факт предложения Обществом – ООО «Торговый альянс «ВАСШЕРОН» к продаже и введению в гражданский оборот изделий из кожи, маркированных обозначением VASHERON, подтверждается образцами, представленными самим Обществом в ходе рассмотрения дела Комиссией ФАС России (в связи с необходимостью представить собственную продукцию Общества в заседании 11.06.2013 объявлялся перерыв до 14.06.2013), в том числе кожаной мужской сумкой черного цвета, маркированной товарным знаком VASHERON, укомплектованной в качестве аксессуара кожаным футляром для кредитных карт, на который также нанесен товарный знак VASHERON, а также металлическое украшение в виде мальтийского креста.

Предложения к продаже продукции Общества и ее ассортимент подтверждены протоколом осмотра сайта от 10.12.2012, произведенного временно исполняющим обязанности нотариуса Галковой Е.Н. по адресу в сети интернет www.vasheron.ru, подлинник которого представлялся на обозрение Комиссии ФАС России.

Указанным протоколом подтвержден факт предложения к продаже изделий, маркированных обозначением, совпадающим с товарным знаком по свидетельству № 362861 с датой приоритета от 14.06.2005, при этом в разделе «VASHERON сегодня» указано, что «торговая марка VASHERON приобретает известность по всему миру и становится символом респектабельности среди обеспеченных клиентов, которые ценят и покупают дорогие изделия из кожи особенной выделки. Кожаные аксессуары марки VASHERON... заслуженно пользуются успехом у самых требовательных покупателей, ценящих не только качество и функциональность изделий, но и престиж торговой марки... Дух Швейцарии и ее традиции ощущаются буквально в каждом изделии».

ООО «Торговый дом «Ламборгини» является администратором сайта www.vasheron.ru согласно информации с Интернет-сайта www.nic.ru, контактный адрес на сайте (г.Москва, Гамсоновский пер., д.2, стр.1) также совпадает с адресом для переписки с ООО «Торговый альянс «ВАСШЕРОН» (представителем Г.В.Брусенцовой), представленным в ФАС России, в т.ч. при подаче процессуальных заявлений (например, заявление об окончании срока давности от 11.06.2013).

Доводы Общества о несоблюдении при подготовке указанного протокола осмотра установленных законом требований к данному нотариальному действию Комиссия ФАС России признает необоснованными, поскольку Обществом не приведены

конкретные нормы законодательства о нотариальной деятельности, которые нарушены при подготовке протокола осмотра временно исполняющим обязанности нотариуса Галковой Е.Н., в связи с чем отсутствуют основания для признания протокола ненадлежащим доказательством по делу.

Кроме того, в материалы дела представлены кассовые и товарные чеки на товары, маркированные данным товарным знаком, в том числе:

- кошелек арт.9587 и ключницу арт.9276, приобретенные при заказе через интернет-магазин на сайте www.vasheron.ru, при этом чеки оформлены от имени ООО «СИЛЬВИДА» (ОГРН 1087746975260), на товарном чеке указан телефон для заказа 8(499)3900131, аналогичный указанному на сайте www.vasheron.ru, из чего можно сделать вывод о том, что данная организация осуществляет торговлю на указанном интернет-сайте с ведома его администратора, доказательства иного Ответчиками не представлены;

- брелок и портмоне с зажимом, приобретенные в ООО «Глобал-Сервис», указанном в перечне магазинов, где можно приобрести продукцию от VASHERON, на сайте www.vasheron.ru, который обзвевался членами Комиссии ФАС России в ходе рассмотрения дела 11.06.2013;

- брелок, приобретенный в Универмаге «Крестовский», также указанном в перечне магазинов, где можно приобрести продукцию от VASHERON, продавец – ООО «Коммерческая компания «Торговый дом», расположенная по адресу Универмага «Крестовский» и осуществляющая торговлю по указанному адресу, и др.

Вся представленная продукция имеет оформление и упаковку в едином стиле, с использованием картона аналогичной фактуры, с нанесенным на коробки обозначением VASHERON визуальным одинаковым способом тиснения, с использованием также изображения мальтийского креста, а также в ряде случаев – надписи «Geneve».

В приобретенные в указанных торговых организациях упаковки продукции вложены листы оберточной бумаги с узором в виде мальтийских крестов, аналогичных используемым для украшения изделий элементам, а также картонные вкладыши с нанесенным товарным знаком VASHERON и/или адресом сайта в сети интернет, в ряде случаев – указанием сведений о наименовании и артикуле продукции, также производителя – Швейцария, VASHERON, и поставщика – ООО «Торговый альянс «ВАШЕРОН» (ответчик по настоящему делу).

О контрафактности представленных единиц продукции Общество не заявляло, документов от торгующих организаций из числа указанных на сайте, из которых следовало бы, что по указанным адресам осуществляется торговля иными товарами кожгалантереи, также маркированными товарным знаком VASHERON, однако изготовленными и поставленными иным лицом, а не Обществом, в материалы дела не представлено.

При указанных обстоятельствах Комиссия ФАС России считает доказанным факт введения в гражданский оборот представленной в материалы дела продукции ответчиком – ООО «Торговый альянс «ВАШЕРОН».

Таким образом, Комиссией ФАС России установлены обстоятельства и получены

доказательства, свидетельствующие о том, что товары, предлагаемые к продаже Ответчиками, маркируются обозначением «VASHERON», а также изображением мальтийского креста, что еще более усиливает сходство товарного знака Заявителей и обозначения, используемого Ответчиками.

Комиссией рассмотрен довод Общества о том, что им приобретен словесный товарный знак, совпадающий с его фирменным наименованием, и признано, что данное обстоятельство не исключает недобросовестности поведения Общества.

Как следует из данных ЕГРЮЛ, ООО «Торговый альянс «ВАШЕРОН» зарегистрировано 10.08.2011, и уже менее чем через три месяца 09.11.2011 была осуществлена регистрация в Федеральной службе по интеллектуальной собственности (Роспатент) Договора об отчуждении исключительного права на товарный знак в отношении всех товаров и/или услуг по данному товарному знаку (РД0089903) Обществу.

При этом, исходя из того, что в число учредителей обоих Ответчиков входят одни и те же лица, совпадает участник и руководитель ООО «Торговый дом «Ламборгини» и ООО «Торговый альянс «ВАШЕРОН», можно сделать вывод, что выбор наименования вновь созданной одним из учредителей лица – правообладателя товарного знака VASHERON не являлся случайным совпадением с фонетической составляющей данного товарного знака. Регистрация создания юридического лица произведена позднее, чем регистрация товарного знака правообладателем, участник которого (Иомудова В.С.) знала или имела возможность знать о наличии данного товарного знака.

Также при наличии сведений Реестра товарных знаков о международной регистрации товарного знака Заявителя № 436637 с приоритетом от 12.01.1978 в отношении товаров 14 класса МКТУ, охрана которого распространялась как на территорию СССР, так и на территорию РФ, а также о деятельности Компании Vacheron & Constantin, доступной в открытых информационных источниках, Ответчики при принятии решения о регистрации и использовании для индивидуализации товаров обозначения VASHERON знали или должны были знать об имеющемся товарном знаке и сложившейся репутации данного производителя и его товаров.

При рассмотрении дела Комиссией ФАС России учтено, что решением Роспатента от 07.02.2013 об отказе Компании Ричмонт Интернешнл С.А., Швейцария, в предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации товарному знаку «VACHERON CONSTANTIN» по международной регистрации № 436637 в отношении 18 класса МКТУ было установлено сходство до степени смешения товарного знака по международной регистрации № 436637 и товарного знака по свидетельству № 362861.

Данное решение принято в связи с тем, что заявленный товарный знак по международной регистрации № 436637 представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из словесного элемента «VACHERON CONSTANTIN» и изобразительного элемента, однако в результате проведения экспертизы был выявлен словесный товарный знак № 362861 «VASHERON». Заявленное обозначение «VACHERON CONSTANTIN» не образует словосочетание и включает в свой состав словесный элемент «VACHERON» и словесный элемент «CONSTANTIN».

В данном случае экспертиза была проведена по каждому элементу отдельно, при этом при проведении экспертизы на тождество и сходство, словесные обозначения (словесные элементы) сравниваются:

- со словесными обозначениями;

- с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

Сходство заявленного заявителем Компании Ричмонт Интернешнл С.А., Швейцария, словесного элемента «VACHERON» и словесного элемента «VASHERON» противопоставленного товарного знака № 362861 было установлено экспертизой на основании фонетического сходства сравниваемых элементов. Фонетическое сходство основывалось на наличии близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях, расположении близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу, наличии совпадающих слогов и их расположение, числа слогов в обозначениях, идентичности состава гласных, близости состава согласных, ударении.

Графическое сходство в сравниваемых обозначениях экспертизой установлено было на основании единого латинского шрифта.

В отношении сравниваемых словесных обозначений звуковое сходство имеет определяющее значение при проведении экспертизы тогда, как графическое сходство является вспомогательным критерием сходства словесных обозначений. В отличие от звукового критерия сходства, графический критерий носит переменный характер и может не действовать при звуковой (устной) рекламе, тогда как звуковой критерий остается неизменным.

Смыслового сходства сравниваемых обозначений выявлено не было.

Однако Роспатент в указанном решении пришел к выводу, что наличие звукового и графического сходства в отношении однородных товаров может привести к смешению сходных товарных знаков в гражданском обороте и нарушением прав владельца ранее зарегистрированного товарного знака. Таким образом, заявленное словесное обозначение «VACHERON CONSTANTIN» признано сходным до степени смешения с противопоставленным товарным знаком № 362861 в отношении товаров 18 классов МКТУ.

В связи с вышеизложенным и на основании подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) Роспатент пришел к выводу, что заявленному обозначению «VACHERON CONSTANTIN» не может быть предоставлена правовая охрана на территории Российской Федерации в отношении товаров 18 класса МКТУ.

Одновременно Комиссия ФАС России учитывает, что ранее в ходе рассмотрения Федеральным институтом промышленной собственности заявки ООО «Торговый дом «Ламборгини» на регистрацию обозначения по заявке 2005714159/50 с приоритетом от 14.06.2005 было вынесено решение от 26.06.2006 об отказе в регистрации товарного знака в связи с ранее зарегистрированными товарными знаками «VACHERON CONSTANTIN», «ВАШЕРОН КОНСТАНТИН» по 14, 25 классам МКТУ. Указанное решение было отменено Палатой по патентным спорам, поскольку

ею признан ошибочным положенный в основу данного решения вывод об однородности товаров 18 класса МКТУ товарам, в отношении которых зарегистрированы знаки «VACHERON CONSTANTIN», и регистрация обозначения способна ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя и места происхождения товаров (услуг).

Палата по патентным спорам указала, что товары 14 класса МКТУ существенно отличны по ассортименту, местам реализации и т.п. от товаров и услуг 18 и 35 класса МКТУ. При этом Палата исходила из того, что введение потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя возможно лишь в том случае, если товары (услуги), маркируемые сравниваемыми обозначениями, имеют совместную встречаемость в гражданском обороте.

На основании изложенного Роспатентом принято решение о регистрации в качестве товарного знака обозначения VASHERON в отношении товаров 18, 35 класса МКТУ.

В то же время, оценив действия Общества в совокупности на соответствие антимонопольному законодательству, Комиссия ФАС России полагает, что приобретение Обществом прав в отношении товарного знака № 362861 «VASHERON» и использование его при введении в гражданский оборот товаров (кожгалантереи) является актом недобросовестной конкуренции, исходя из следующего.

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

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» под недобросовестной конкуренцией 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.

Согласно части 2 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Комиссия ФАС России, исследовав и оценив конкурентную тактику ООО «Торговый альянс «ВАШЕРОН», установила, что указанным лицом приобретено для индивидуализации собственных товаров и услуг зарегистрированное в качестве товарного знака словесное обозначение «VASHERON», в то время как указанному лицу, участникам его органов управления было известно о наличии

зарегистрированного в отношении товаров 14 класса МКТУ обозначения «VACHERON CONSTANTIN».

Сходство двух обозначений и возможность смешения были выявлены Федеральным институтом промышленной собственности при первоначальной оценке заявки на регистрацию товарного знака ООО «Торговый дом «Ламборгини», кроме того, ответчикам из открытых источников должно было быть известно, что указанное обозначение используется иным хозяйствующим субъектом – Компанией Вашерон & Константин, в том числе при введении товаров в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

Указанная компания входит в группу компаний Richemont, правообладателя известнейших часовых и ювелирных брендов, и является известнейшим на протяжении нескольких веком производителем товаров люксового потребительского сегмента (часов и ювелирных изделий), в связи с чем наименование VACHERON CONSTANTIN ассоциируется у потребителей прежде всего с приобретенной за длительное время репутацией швейцарских часовых изделий, выпускаемых Заявителями под товарным знаком VACHERON CONSTANTIN, качеством товара и социальным уровнем, присущим потребителям продукции Заявителей.

Вместе с тем в ходе рассмотрения дела Комиссией ФАС России установлены обстоятельства и получены доказательства, свидетельствующие о том, что товары, предлагаемые к продаже Ответчиками, маркируются обозначением «VASHERON», а также изображением мальтийского креста, что еще более усиливает сходство товарного знака Заявителей и обозначения, используемого Ответчиками.

Подобное использование приобретенного ответчиком товарного знака вызывает ассоциативные связи с всемирно известным швейцарским производителем часов и ювелирных украшений Компанией Вашерон & Константин. Также на упаковках изделий кожгалантереи под обозначением «VASHERON» размещается обозначение «Geneve» (Женева), что тоже ассоциируется со страной происхождения продукции Компании Вашерон & Константин.

Комиссией ФАС России также учтено, что на сайте www.vasheron.ru при составлении протокола осмотра сайта был выявлен текст, содержащий следующие сведения: «торговая марка VASHERON приобретает известность по всему миру и становится символом респектабельности среди обеспеченных клиентов, которые ценят и покупают дорогие изделия из кожи особенной выделки. Кожаные аксессуары марки VASHERON... заслуженно пользуются успехом у самых требовательных покупателей, ценящих не только качество и функциональность изделий, но и престиж торговой марки... Дух Швейцарии и ее традиции ощущаются буквально в каждом изделии».

Однако в материалах дела имеется копия отчета Федерального управления юстиции в Швейцарии, из которого следует, что в Швейцарии не зарегистрированы иные компании с наименованием VASHERON.

Комиссия ФАС России полагает, что избрание данного словесного обозначения для индивидуализации своей продукции и введение в гражданский оборот товаров, маркированных обозначением, сходным с товарным знаком Заявителей, при таких обстоятельствах направлено на использование репутации и известности

данного товарного знака, причастности его потребителей к высокому социальному уровню, что может повлечь перераспределение спроса от иных производителей товаров, аналогичных товарам ответчика – его конкурентов, в пользу товаров Общества, в то время как указанные товары не могут обладать свойствами, присущими товарам Заявителей и не связаны с достижениями в качестве и репутации марки, присущими товарам Компании Вашерон & Константин, то есть преимущества Общества на рынке не могут быть признаны обоснованными.

При этом выбор конкретных способов использования обозначения, в том числе комбинирование иных элементов оформления (надписи «Женева», мальтийского креста) и товарного знака «VASHERON», также свидетельствует в целом о недобросовестности конкурентной тактики Общества в предпринимательской деятельности и направленности ее на использование репутации именно Заявителей и их товаров.

Доводы Общества о непреднамеренном выборе им элемента «мальтийский крест» при оформлении продукции из числа общеизвестных религиозных символов критически оцениваются Комиссией ФАС России, поскольку материалами дела подтверждено и Обществом в ходе рассмотрения дела Комиссией ФАС России не оспорено, что Ответчики знали или могли знать о факте наличия зарегистрированного товарного знака «VACHERON CONSTANTIN» и об истории данного бренда.

При таких обстоятельствах Комиссия ФАС России признает, что в результате приобретения прав на товарный знак «VASHERON» и использования его для индивидуализации вводимых в гражданский оборот товаров Обществом совершены действия, являющиеся актом недобросовестной конкуренции в соответствии с частью 2 статьи 14 Закона «О защите конкуренции», направленные на неправомерное использование известности товарного знака Заявителей и их деловой репутации, влекущие заблуждение относительно ценовой группы и качественного уровня продукции Общества.

При рассмотрении настоящего дела Комиссия ФАС России также учитывает правовую позицию, изложенную в Постановлении Президиума ВАС РФ от 24.04.2012 № 16912/11.

При вынесении судебного акта по делу о признании предоставления правовой охраны товарному знаку «VACHERON CONSTANTIN», ранее зарегистрированному на территории Российской Федерации на имя лица, отличного от Заявителей, также в отношении иных классов товаров по МКТУ, противоречащим российскому законодательству, Президиум ВАС РФ пришел к выводу, что, несмотря на формальную неоднородность видов продукции, у потребителей может сложиться представление о возможном отнесении этих товаров к одному и тому же месту происхождения и изготовителю. По указанной причине регистрация под другим классом МКТУ спорного товарного знака «VACHERON CONSTANTIN» признана ВАС РФ актом недобросовестной конкуренции, противоречащим честным обычаям в промышленных и торговых делах, запрещенным статьей 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности и статьей 10 Гражданского кодекса.

Суд по указанному делу пришел к выводу, что в таком случае регистрация спорного товарного знака, идентичного широко известному товарному знаку в

отношении товаров другого класса МКТУ, может быть направлена на получение необоснованного преимущества за счет использования сложившейся деловой репутации известного мирового бренда и создает угрозу возникновения заблуждения потребителя относительно товара или его изготовителя.

Таким образом, основываясь на установленных при рассмотрении дела обстоятельствах и представленных в материалы дела доказательствах, Комиссия ФАС России пришла к выводу о наличии в действиях Общества акта недобросовестной конкуренции, то есть действия Общества направлены на получение ничем не обоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности по сравнению с иными хозяйствующими субъектами-конкурентами, действующими на одном с ним рынке изделий кожгалантереи Российской Федерации, путем привлечения покупателей к реализуемым товарам за счет использования сложившейся деловой репутации известного мирового бренда, и создают угрозу возникновения заблуждения потребителя относительно товара или его изготовителя. При этом действия Общества противоречат законодательству Российской Федерации, а именно статье 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, а также требованиям добросовестности, разумности и справедливости, поскольку являются «паразитарной» конкуренцией, представляющей собой использование коммерческой ценности средств индивидуализации другого хозяйствующего субъекта и его деловой репутации в целях привлечения спроса к вводимым в оборот товарам и (или) оказываемым услугам.

В то же время в ходе рассмотрения дела Комиссии ФАС России не представлены и не выявлены доказательства совершения вторым ответчиком – ООО «Торговый дом «Ламборгини», помимо приобретения прав на спорный товарный знак, каких-либо действий по использованию данного обозначения (например, факт производства и реализации от имени данного хозяйствующего субъекта товаров с нанесенным на них спорным обозначением), в то время как в силу части 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции актом недобросовестной конкуренции могут признаваться исключительно действия лица как по приобретению, так и по использованию прав на средство индивидуализации в совокупности.

При таких обстоятельствах рассмотрение настоящего дела в отношении ООО «Торговый дом «Ламборгини» подлежит прекращению на основании части 1 статьи 48 Закона «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела Комиссией ФАС России были рассмотрены следующие ходатайства, заявленные Обществом.

Представителями Общества было заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, а именно заключения лингвистической экспертизы, которую Общество предполагало поручить комиссии специалистов-лингвистов Гильдии лингвистов-экспертов по документационным и

информационным спорам.

Указанное ходатайство было отклонено Комиссией ФАС России, поскольку заключение лингвистической экспертизы не может являться надлежащим доказательством. В составе предложенной Обществом комиссии по проведению такой экспертизы отсутствуют специалисты в области интеллектуальной собственности, в то же время в материалах дела имеется решение Роспатента от 07.02.2013, которым вопрос о наличии либо отсутствии сходства до степени смешения товарного знака по международной регистрации № 436637 и товарного знака по свидетельству № 362861 уже был разрешен.

Также Комиссией ФАС России было рассмотрено и отклонено ходатайство Общества о прекращении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с окончанием срока давности, который составляет три года. Регистрация товарного знака по свидетельству № 362861 состоялась 23.10.2008, соответственно, срок подачи соответствующего заявления истек 23.10.2011.

Указанное ходатайство было отклонено Комиссией ФАС России в связи с тем, что предметом рассмотрения данного дела являются действия по приобретению и использованию исключительных прав на товарный знак по свидетельству № 362861, то есть речь идет о делящемся правонарушении, которое не сводится к факту регистрации непосредственно товарного знака.

Также представителями Общества было заявлено ходатайство о прекращении рассмотрения дела № 1-14-105/00-08-13 о нарушении антимонопольного законодательства, поскольку между Обществом и ООО «Инсайдер» 24.05.2013 был заключен договор об отчуждении исключительного права на товарный знак по свидетельству № 362861. Обществом 27.05.2013 были поданы в Роспатент для регистрации указанный договор и заявление о регистрации отчуждения исключительного права, в связи с чем Общество не может нарушать положения антимонопольного законодательства, так как права на товарный знак по свидетельству № 362861 были переданы ООО «Инсайдер».

Ходатайство мотивировано тем, что, по мнению Общества, рассмотрение дела подлежит прекращению в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение.

Комиссия ФАС России отклонила указанное ходатайство, поскольку в соответствии со статьей 1490 ГК РФ договор об отчуждении исключительного права на товарный знак должен быть заключен в письменной форме и подлежит государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

В силу части 3 статьи 433 ГК РФ договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом. Таким образом, до регистрации договора уступки исключительных прав на товарный знак по свидетельству № 362861 в Роспатенте указанный договор не может считаться заключенным.

Кроме того, переуступка исключительных прав на товарный знак в период

рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства не является добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, частью 2 статьи 14, [статьей 23](#), [частью 1 статьи 39](#), [частями 1 - 4 статьи 41](#), частью 1 статьи 48, [частью 1 статьи 49](#) Закона «О защите конкуренции» Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Торговый альянс «ВАШЕРОН», связанные с приобретением и использованием исключительных прав на комбинированный товарный знак «VASHERON» по свидетельству № 362861, актом недобросовестной конкуренции в соответствии с частью 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Рассмотрение дела № 1-14-105/00-08-13 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Торговый дом «Ламборгини» (400127, г. Волгоград, ул. им. Менделеева, д. 43) в связи с отсутствием в действиях ООО «Торговый дом «Ламборгини» нарушения антимонопольного законодательства .

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