

РЕШЕНИЕ

по делу № 1 14/40-08

26 сентября 2008 года г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии - заместителя руководителя Федеральной антимонопольной службы А.Б. Кашеварова, членов Комиссии: начальника Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Н.Н. Карташова, заместителя начальника Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Т.Е. Никитиной, начальника отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Е.И. Гриднева, заместителя начальника отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Е.Б. Цветковой, рассмотрев дело № 1 14/40-08 о нарушении АНО "Центр Интеллектуальной Собственности "Группа ВИЮР" (107076, г. Москва, Колодезный переулок, д. 14/23, стр. 1. ИНН/ОГРН 7718178593/1027739019736) части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление ООО "Кадровый центр "Надежда" (далее - Заявитель) о нарушении АНО "Центр Интеллектуальной Собственности "Группа ВИЮР" (далее - Организация) антимонопольного законодательства.

В обращении Заявитель указал, что осуществляет свою деятельность с 2000 года, основной областью деятельности является содействие занятости населения и кадровые услуги.

Начиная с 2001 года Заявитель для индивидуализации своей деятельности использует графическое обозначение в виде желтой восьмилучевой звезды на фоне синего многоугольника. В подтверждение данного факта Заявитель приложил публикации рекламного характера в журналах "Московский бухгалтер" за 2001 и 2002 год, "Расчет" за 2002 год и "Работа & Зарплата" за 2002 год, в газете "Работа для Вас" за период с 2004 по 2006 год, "Работа сегодня" за 2002 год и в сборнике "Желтые страницы Москвы". Также Заявителем были представлены справки организаций, издающих вышеуказанные печатные издания, с подтверждением информации, что Заявитель распространял рекламу в данных изданиях с использованием желтой восьмилучевой звезды на фоне синего многоугольника.

Организация 19.02.2003 подала в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее - Роспатент) заявку на регистрацию графического обозначения в виде восьмилучевой звезды в многоугольнике. Данное обозначение зарегистрировано 21.09.2004 на имя Организации в качестве товарного знака по свидетельству № 275373 для услуг 35 класса МКТУ - реклама; менеджмент в сфере бизнеса, административная деятельность в сфере бизнеса; офисная служба, в том числе бюро по найму; введение автоматизированных баз данных; комплектование штата сотрудников; консультации по вопросам штата сотрудников; сбор информации по компьютерным базам данных; тестирование психологическое при найме на работу; услуги в области общественных отношений.

Затем Организация 05.07.2006 подала в Роспатент заявку на регистрацию

графического обозначения в виде желтой восьмилучевой звезды на фоне синего многоугольника. Данное обозначение зарегистрировано на имя Организации в качестве товарного знака по свидетельству № 339548 по 35 классу МКТУ - реклама; менеджмент в сфере бизнеса, административная деятельность в сфере бизнеса; офисная служба, в том числе бюро по найму; введение автоматизированных баз данных; комплектование штата сотрудников; консультации по вопросам штата сотрудников; сбор информации по компьютерным базам данных; тестирование психологическое при найме на работу; услуги в области общественных отношений. Организация составляет одну группу лиц с ООО "Кадровое агентство "ВИЮР" (далее - Общество), которое осуществляет свою деятельность на рынке кадровых услуг. Единственным учредителем и руководителем Организации является Волокитин Игорь Юрьевич (далее - Волокитин И.Ю.). При этом Волокитин И.Ю. и Организация вместе имеют 90 % голосующих акций в уставном капитале Общества.

Организация в феврале 2008 года подала исковое заявление в Арбитражный суд г. Москвы в отношении Заявителя с требованием запретить использование графического обозначения в виде желтой восьмилучевой звезды на фоне синего многоугольника, сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 275373 и 339548, и выплатить компенсацию в размере 5 000 000 рублей.

Таким образом, по мнению Заявителя, действия Организации, связанные с приобретением и использованием средства индивидуализации товара, являются актом недобросовестной конкуренции,

Организация не согласилась с доводами Заявителя и представила пояснения, из которых следует, что Организация действительно зарегистрировала товарные знаки по свидетельствам №№ 275373 и 339548. Однако действия по регистрации указанных товарных знаков не нарушают Закон "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров", действовавший на момент получения прав на данные товарные знаки.

Представителем Заявителя 27.09.2007 подано в ФГУ Палата по патентным спорам заявление о досрочном прекращении товарного знака № 275373 в связи с его неиспользованием. Затем Заявитель 01.02.2008 подал в ФГУ Палата по патентным спорам возражение против предоставления правовой охраны товарным знакам по свидетельствам №№ 339548 и 275373.

Организация предприняла все меры для мирного урегулирования создавшегося конфликта, посредством направления Заявителю предложения добровольно прекратить незаконное использование указанных товарных знаков. Однако, не получив ответа, Организация вынуждена была обратиться в Арбитражный суд г. Москвы для защиты своих исключительных прав на данные товарные знаки.

Организация также отмечает, что ее единственный учредитель и единый исполнительный орган, в лице Волокитина И.Ю. в 26.12.2000 получил свидетельство № 4571, выданное Российским авторским обществом, о регистрации эмблемы, представляющей собой вписанную в плоскость голубого равностороннего восьмигранника объемной фигуры креста Мёбиуса, имеющего в сечении квадрат, при этом четыре его вершины по периметру равноудалены. Фигура выполнена в цветотеневом решении при прямом освещении, где основным цветом является белый цвет, а теневым - желтый. Данное обозначение было зарегистрировано 17.07.2001 (приоритет от 18.04.2001) в качестве товарного знака по свидетельству № 203786. Затем, изменив товарный знак по свидетельству № 203786, Организация зарегистрировала товарный знак по свидетельству № 339548, который активно

используется до настоящего времени.

Основываясь на изложенных обстоятельствах, Организация полагает, что действия по приобретению и использованию товарных знаков по свидетельствам №№ 275373 и 339548 являются правомерными, поскольку выполнены в соответствии с Законом Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" и не противоречат Закону о защите конкуренции.

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.

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона 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.

Из определения недобросовестной конкуренции следует, что для признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции необходимо и достаточно, чтобы эти действия содержали одновременно три признака:

- направленность на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности;
- противоречие требованиям действующего законодательства, либо обычаям делового оборота, либо требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинение (способность причинения) убытков другому (другим) хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанесение (способности нанесения) ущерба его (их) деловой репутации.

Комиссия ФАС России, рассмотрев все приложенные к материалам дела доказательства и выслушав представителей Заявителя и Организации, установила следующие обстоятельства.

Заявитель зарегистрирован 21.11.2000, осуществляет хозяйственную деятельность по подбору персонала. Для индивидуализации своей деятельности Заявитель с 2001 года использует графическое обозначение в виде желтой восьмилучевой звезды на фоне синего многоугольника. Данный факт подтверждается следующими доказательствами:

- справкой ООО "Пронто-Москва", выпускающего газету "Работа сегодня", из которой следует, что Заявитель с 2001 года в рекламе своей деятельности использует указанное обозначение, а также копиями газеты "Работа" за 22.04.2002 № 12 (227) и 25.05.2002 № 16 (231);
- справкой ООО "Эниро Рус-М", выпускающего сборник "Желтые страницы Москвы", из которой следует, что Заявитель с 2002 года в рекламе своей деятельности использует указанное обозначение, а также копией страниц сборника "Желтые страницы Москвы" за 2003 год;
- справкой ООО "РО "Дельфин", выпускающего журнал "Московский бухгалтер", из

которой следует, что Заявитель с 2001 года в рекламе своей деятельности использует указанное обозначение, а также копией страниц журнала "Московский бухгалтер" № 9 за сентябрь 2001 года, № 11 за ноябрь 2001 года, № 12 за декабрь 2001 года, № 1 за январь 2002 года;

- справкой ООО "Издательство "Деловой мир", выпускающего журнала "Работа & зарплата", из которой следует, что Заявитель с 2002 года в рекламе своей деятельности использует указанное обозначение, а также копией страниц журнал "Работа & зарплата" № 10 (133) 11.03. - 17.03.2002, № 11 (134) 18.03. - 24.03.2002, № 13 (136) 01.04. - 07.04.2002; № 14 (137) 08.04. - 14.04.2002, № 15 (138) 15.04.- 21.04.2002, № 16 (139) 22.04. - 05.05.2002, № 18 (141) 13.05.-19.05.2002, № 19 (142) 20.05 - 26.05.2002, № 20 (143) 27.05. - 02.06.2002;

- данными Интернет-архива сайта Заявителя www.nadezhda-vip.ru.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - это индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Согласно пункту 1.7 Устава Организации Организация вправе заниматься предпринимательской деятельностью. Таким образом, Организация является хозяйствующим субъектом.

Учитывая, что единоличным исполнительным органом Организации является Волокитин И.Ю., то в силу пункта 3 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, Организация и Волокитин И.Ю. входят в одну группу лиц.

Общество осуществляет хозяйственную деятельность по подбору персонала, используя товарный знак по свидетельству № 203786, принадлежащий Организации (вписанная в плоскость голубого равностороннего восьмигранника объемная фигура креста Мёбиуса, имеющего в сечении квадрат, при этом четыре ее вершины по периметру равноудалены). Данный факт подтверждается многочисленными публикациями рекламных объявлений Общества в газете "Работа для Вас": копия № 68 от 29.04.2004, № 109 от 12.07.2004, № 145 от 13.09.2004, № 153 от 27.09.2004, № 188 от 25.11.2004, № 12 от 27.01.2005, № 17 от 07.02.2005, № 40 от 17.07.2005, № 49 от 04.04.2005, № 80 от 31.05.2005, № 12 от 26.01.2005, № 39 от 16.03.2006, № 51 от 06.04.2005, в которых Общество предлагает услуги по подбору персонала.

Учитывая, что Волокитин И.Ю. имеет, в силу своего участия в Обществе, более пятидесяти процентов общего количества голосов (76 %), приходящихся на доли в уставном капитале Общества, то согласно пункту 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции Волокитин И.Ю. и Общество входят в одну группу лиц.

Из изложенного следует, что на основании пункта 14 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции Организация и Общество признаются одной группой лиц.

Таким образом, Организация, также как и Заявитель, работает на рынке услуг по подбору персонала, и является хозяйствующим субъектом-конкурентом Заявителя.

Организация 19.02.2003 подала в Роспатент заявку на регистрацию графического обозначения в виде восьмилучевой звезды в многоугольнике. Данное обозначение зарегистрировано 21.09.2004 на имя Организации в качестве товарного знака по свидетельству № 275373 для услуг 35 класса МКТУ.

Затем 05.07.2006 Организация подала в Роспатент заявку на регистрацию графического обозначения в виде желтой восьмилучевой звезды на фоне синего многоугольника. Данное обозначение зарегистрировано 17.12.2007 на имя Организации в качестве товарного знака по свидетельству № 339548 для услуг 35 класса МКТУ.

Впоследствии Организация, письмом от 08.02.2008, потребовала от Заявителя незамедлительно прекратить использование графического обозначения, в виде восьмилучевой звезды на фоне синего многоугольника являющегося, по мнению Организации, сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 275373 и 339548. В марте 2008 года Организация подала исковое заявление в Арбитражный суд г. Москвы с требованием запретить Заявителю использование графического обозначения в виде желтой восьмилучевой звезды на фоне синего многоугольника, сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 275373 и 339548, и выплатить компенсацию в размере 5 000 000 рублей.

Как следует из проведенного специалистами Роспатента, по просьбе ФАС России, исследования (исх. № 14/31-3160/23 от 14.05.2008), изобразительное обозначение в виде желтой звезды в синем многоугольнике, которое используется Заявителем, может быть признано сходным с изобразительными товарными знаками по свидетельствам №№ 275373 и 339548, в силу совпадения внешней формы обозначения и товарных знаков, одинакового композиционного построения и близкого цветового исполнения. В результате использования исследуемых обозначений для однородных услуг в гражданском обороте может возникнуть вероятность смешения.

Доводы Организации, что ее действия, связанные с приобретением и использованием товарных знаков, не противоречат положениям Закона Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" и, следовательно, не нарушают антимонопольное законодательство, не могут быть приняты Комиссией ФАС России, так как Комиссия ФАС России не рассматривает спор о нарушении исключительных прав, а рассматривает действия Организации на предмет их соответствия части 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Организация также представила календарь за 2002 год, на котором изображена женщина, смотрящая в ночное небо, на котором светится восьмиконечная звезда в синем многоугольнике, и визитку президента Организации Волокитина И.Ю., без указания вида деятельности Организации, на которой изображена восьмиконечная звезда в синем многоугольнике. Из данных материалов не следует, что указанное обозначение использовалось Организацией на рынке услуг по подбору персонала до 2001 года.

Организация представила вымпел и шеврон ООО ЧОП "Восток-Стандарт", на которых изображена желтая восьмиконечная звезда в синем многоугольнике. Использование данного шеврона на форме сотрудников ООО ЧОП "Восток-Стандарт" было согласовано с начальником Управления по лицензионно-разрешительной работе и охранной деятельности ГУВД г. Москвы полковника милиции Н.И.Панкратова 02.10.2000 (копия письма ООО ЧОП "Восток-Стандарт" б/н и б/д). Данные шевроны использовались на форме сотрудников ООО ЧОП "Восток-Стандарт", которое не входит в одну группу лиц с Организацией. Соответственно, из данных материалов также не следует, что указанное обозначение использовалось Организацией на рынке услуг по подбору персонала до 2001 года.

Также Организация представила шевроны Военно-патриотического клуба "Русь", на которых изображена желтая восьмиконечная звезда в синем многоугольнике. Военно-патриотический клуб "Русь" не входит в группу лиц с Организацией. Указанные шевроны также не подтверждают, что указанное обозначение использовалось Организацией на рынке услуг по подбору персонала до 2001

года.

Таким образом, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, присутствуют в действиях Общества:

- 1) действия Организации были направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности над конкурентом и выразились в попытке ограничения использования Заявителем графического обозначения в виде восьмилучевой звезды в синем многоугольнике;
- 2) противоречие требованиям добропорядочности, разумности и справедливости выражается в том, что Организация приобрела исключительные права на товарные знаки по свидетельствам №№ 275373 и 339548 в тот период, когда Заявитель уже долгое время использовал данное обозначение для индивидуализации своей деятельности на рынке услуг по подбору персонала;
- 3) способность причинения убытков конкуренту выражается в направлении требования в адрес Заявителя о прекращении использования графического обозначения в виде восьмилучевой звезды в синем многоугольнике, а также в направлении искового заявления в Арбитражный суд г. Москвы с требованием о взыскании с Заявителя компенсации в размере 5 000 000 рублей.

При таких обстоятельствах действия Организации по приобретению и использованию исключительных прав на товарные знаки по свидетельствам №№275373 и 339548 противоречат принципам добропорядочности, разумности и справедливости, направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности и могут причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации Заявителю и являются недобросовестной конкуренцией. Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь статьей 4, частью 2 статьи 14, частями 1 и 2 статьи 41, пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

Р Е Ш И Л А :

признать, что действия АНО "Центр Интеллектуальной Собственности "Группа ВИЮР" на рынке услуг по подбору персонала, выразившиеся в приобретении и использовании исключительных прав на товарные знаки по свидетельствам № 275373 и № 339548, нарушают часть 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.06 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", не допускающую недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительных прав на средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или оказываемых услуг.

Председатель Комиссии А.Б. Кашеваров

Члены Комиссии Н.Н. Карташов

Т.Е. Никитина

Е.И. Гриднѐв

Е.Б. Цветкова