

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена «7» апреля 2014 года

В полном объеме решение изготовлено «17» апреля 2014 года

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

Председателя Комиссии Л.Н. Галичиной, заместителя руководителя управления-начальника отдела

контроля за рекламой и

недобросовестной конкуренцией;

Членов Комиссии: А.П. Пивоваровой, главного
государственного инспектора отдела

контроля за рекламой и

недобросовестной конкуренцией;

Л.Р. Штепа, специалиста 1 разряда

отдела контроля за рекламой и

недобросовестной конкуренцией;

рассмотрев дело № 27-2013 по признакам нарушения ООО «ПЛАЗМИК» г. Челябинск, ул. Танкистов, 177а-8, ОГРН 1087452004705) части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в приобретении и использовании исключительных прав на товарный знак «Carmella» № 477087, тождественный фирменному наименованию ООО «Кармелла» на иностранном языке «Carmella», включенному в ЕГРЮЛ до даты приоритета товарного знака и используемому при реализации товаров 12 класса МКТУ,

в присутствии:

от Заявителя – <>;

от Ответчика – <...>.

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России обратился с заявлением ООО «Кармелла» (далее также – Заявитель) о недобросовестных конкурентных действиях ООО «ПАЗМИК» (далее также – Ответчик), выразившихся в незаконном приобретении прав на товарный знак «Carmella», обозначение по которому использовалось заявителем до даты приоритета по товарному знаку. Суть заявления сводится к следующему.

Заявитель осуществляет следующие виды предпринимательской деятельности: прочая оптовая торговля, прочая розничная торговля в специализированных магазинах, прочая розничная торговля вне магазинов (доказательство: Свидетельство о государственной регистрации ООО «Кармелла» от 29.03.2010 года № 006630056; Свидетельство о постановке на учет юридического лица в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации № 006630061; Выписка из ЕГРЮЛ по ООО «Кармелла» от 26.01.2011 года).

Заявитель специализируется на продаже товаров для детей, а именно: коляски, кровати, стульчики для детей, автокресла, манежи для детей, электромобили и многое другое. Продукция компании «Кармелла» реализуется на территории Уральского, Приволжского, Центрального и Северного округах Российской Федерации. Кроме того заявитель в течении длительного периода осуществляет продажу детских товаров под собственной торговой маркой «Carmella», в том числе коляски, кровати, автокресла, пеленальные комоды, стульчики, велосипеды. Продукция под торговой маркой «Carmella» производится по заказу заявителя на территории Китайской Народной Республики различными фабриками. На сегодняшний день, продукция заявителя под обозначением «Carmella» стала узнаваемой для потребителей.

Среди клиентов заявителя выступают индивидуальные предприниматели и юридические лица как Челябинской области, так и Свердловской области. Подтверждением введения заявителем в оборот продукции под обозначением «Carmella» являются договоры купли-продажи и товарные накладные (доказательство Приложение №1 - договор купли-продажи №37 от 01 апреля 2011 года, товарная накладная №85 от 13.04.2011 года; договор купли-продажи №53 от 01 апреля 2011 года, товарная накладная №151 от 02.05.2011 года; договор купли-продажи №51 от 01 апреля 2011 года, товарная накладная №114 от 22.04.2011 года; договор купли-продажи №43 от 10 апреля 2011 года, товарная накладная №80 от 12.04.2011 года; договор купли-продажи №28 от 01 марта 2011 года, товарная накладная №93 от 20.04.2011 года; договор купли-продажи №35 от 01 марта 2011 года, товарная накладная №276 от 26.05.2011 года; договор купли-продажи №56 от 01 апреля 2011 года, товарная накладная №148 от 29.04.2011 года; договор купли-продажи №4 от 01 марта 2011 года, товарная накладная №181 от 10.05.2011 года; договор купли-продажи №60 от 01 мая 2011 года, товарная накладная №174 от 10.05.2011 года, товарная накладная №175 от 10.05.2011 года; договор купли-продажи №56 от 27 апреля 2011 года, товарная накладная №131 от 27.04.2011 года; товарная накладная №91 от 19.04.2011 года; товарная накладная №67 от 06.04.2011 года).

ООО «ПАЗМИК» (адрес: 454085, Челябинская область, город Челябинск, улица Танкистов, 177, А, 8, ОГРН: 1087452004705) осуществляет, в частности, следующие виды предпринимательской деятельности: торговая, торгово-закупочная, посредническая и коммерческая деятельность (доказательство: - Свидетельство о

государственной регистрации юридического лица серия <...> копия Устава ООО «ПЛАЗМИК» утвержденного Решением учредителя №1 от 17 июля 2008 года).

06 октября 2011 года ООО «ПЛАЗМИК» была подана заявка (№2011732999) на регистрацию обозначения «Carmella» в качестве товарного знака в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент). 20 декабря 2012 года обозначение «Carmella» было зарегистрировано в качестве товарного знака (свидетельство №477087) Федеральной службой по интеллектуальной собственности в отношении товаров 12 класса МКТУ.

На момент обращения с заявкой на регистрацию товарного знака «Carmella» в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, ответчик (ООО «ПЛАЗМИК») должен был знать, что на территории Челябинской области реализуются детские товары (коляски, кроватки, велосипеды, автокресла) под обозначением «Carmella», как минимум до даты приоритета товарного знака (06 октября 2011 года), и все же решил получить правовую охрану на товарный знак «Carmella», руководствуясь исключительно желанием извлечения коммерческой выгоды от использования обозначения «Carmella» при производстве и продаже детских товаров.

Кроме того, заявителю стало известно из открытых источников, что на сегодняшний день ООО «ПЛАЗМИК» является инициатором судебных процессов против третьих лиц, выступая с требованием о взыскании компенсации за незаконное использование товарного знака. Заявитель полагает, что действия ООО «ПЛАЗМИК» направлены на получение преимуществ на товарном рынке.

Заявитель и ООО «ПЛАЗМИК» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими предпринимательскую деятельность: заявитель - в форме юридического лица, ответчик - также в форме юридического лица.

Заявитель и ООО «ПЛАЗМИК» действуют в границах одного товарного рынка (границах рынка одной услуги), а именно, рынка товаров: велосипеды; верх откидной для детских колясок; двигатели для велосипедов; звонки для велосипедов; камеры велосипедов; колеса для велосипедов; коляски детские; корзинки для велосипедов; насосы для велосипедов; ободья колес велосипедов; педали велосипедов; рамы велосипедов; ремни безопасности для сидений; рули велосипедов; седла для велосипедов; сетки защитные для велосипедов; сиденья безопасные детские; спицы велосипедных колес; стойки для велосипедов; ступицы колес велосипедов; тормоза для велосипедов; упоры для велосипедов (являющиеся их частью); цепи для велосипедов; чехлы для детских колясок; шестерни велосипедов; шины бескамерные для велосипедов; шины велосипедов; щитки противогрязевые для велосипедов.

По мнению Заявителя, товары ООО «Кармелла» и ООО «ПЛАЗМИК» близки к идентичным и являются взаимозаменяемыми. Заявитель и ООО «ПЛАЗМИК» при реализации обозначенных товаров действуют в одних и тех же географических границах, а именно в границах Челябинской области.

Согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а так же злоупотребление правом в иных формах.

Кроме того, данной нормой не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Таким образом, наряду с действиями, осуществляемыми исключительно с намерением причинить вред другому лицу, пункт 1 статьи 10 ГК РФ не допускает злоупотребление правом в иных формах, в том числе использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

В настоящий момент ООО «ПЛАЗМИК», по мнению Заявителя, нарушая принцип разумности и добросовестности, злоупотребляет правом и использует наименование продукции Заявителя при реализации своего товара, маркирует свою продукцию товарным знаком, сходным до степени смешения с названием продукции заявителя. Ответчик предлагает широкому кругу покупателей товары для детей (коляски, детские автокресла, велосипеды) под обозначением «Carmella» на территории Челябинской области и других субъектов РФ. Недобросовестно распространяя продукцию под обозначением «Carmella», ООО «ПЛАЗМИК» нарушает права Заявителя, злоупотребляет своими правами и ограничивает конкуренцию.

Заявитель считает, что действия ООО «ПЛАЗМИК» противоречат требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и выражаются в приобретении и использовании исключительных прав на товарный знак «Carmella» №477087 в тот период, когда словесное обозначение «Carmella» уже использовалось Заявителем.

В качестве средства индивидуализации реализуемых товаров ООО «ПЛАЗМИК» было зарегистрировано обозначение «Carmella», которое используется Заявителем для обозначения производимых по заказу и реализуемых товаров: велосипеды; верх откидной для детских колясок; двигатели для велосипедов; звонки для велосипедов; камеры велосипедов; колеса для велосипедов; коляски детские; корзинки для велосипедов; насосы для велосипедов; ободья колес велосипедов; педали велосипедов; рамы велосипедов; ремни безопасности для сидений; рули велосипедов; седла для велосипедов; сетки защитные для велосипедов; сиденья безопасные детские; спицы велосипедных колес; стойки для велосипедов; ступицы колес велосипедов; тормоза для велосипедов; упоры для велосипедов (являющиеся их частью); цепи для велосипедов; чехлы для детских колясок; шестерни велосипедов; шины бескамерные для велосипедов; шины велосипедов; щитки противогрязевые для велосипедов.

По мнению Заявителя, регистрация товарного знака влечет за собой возникновение исключительного права правообладателя на обозначение. Приобретение ООО «ПЛАЗМИК» путем регистрации товарного знака «Carmella» (свид-во №477087) исключительного права в отношении товаров 12 класса, исключает с этого времени возможность продолжения свободного его использования (либо использования обозначения сходного с ним до степени смешения) ООО «Кармелла» в отношении производства и реализации данных товаров.

Соответственно, иные хозяйствующие субъекты, производящие и реализующие детские коляски, велосипеды, сиденья безопасные детские (автокресла), в том числе однородные с ними товары, и использующие в своей предпринимательской

деятельности обозначение «Carmella» в отношении обозначенных товаров, с момента регистрации Ответчиком товарного знака «Carmella» (свидетельство №477087) утрачивают право использования данного обозначения для реализуемой ими продукции.

Кроме того, приобретение Ответчиком исключительных прав на обозначение «Carmella» влечет за собой увеличение прибыли за счет ограничения прибыли Заявителя, присвоение результатов деятельности при продвижении товаров под обозначением «Carmella», которых на протяжении длительного времени добивалось ООО «Кармелла», добросовестно и открыто выводя на рынок данное обозначение.

Заявитель указал, что факт регистрации ООО «ПАЗМИК» товарного знака «Carmella» препятствует Заявителю в реализации своей продукции и расширению территории сбыта, приобретению новых покупателей, в результате чего у заявителя возникают убытки. Заявитель вынужден приостановить реализацию детских товаров под обозначением «Carmella», что влечет невозможность свободного ввоза продукции и несвоевременную реализацию (простой товара).

Заявитель просит признать действия ООО «ПАЗМИК» по государственной регистрации товарного знака «Carmella» актом недобросовестной конкуренции.

В дополнение к ранее представленным документам, Заявитель предоставил материалы, подтверждающие, по его мнению, введение продукции (коляски, кровати, велосипеды, автокресла) под торговой маркой «Carmella» в гражданский оборот до даты приоритета товарного знака №477087 ООО «ПАЗМИК», а также дал следующие пояснения.

13 сентября 2010 года в журнале «ТОВАРЫ ОПТОМ НА УРАЛ / МИР ДЕТСТВА» №8/2010 вышла рекламная статья заявителя «Всё для детей: счастливое детство вместе с нами» посвященная, в том числе продукции выпускаемой под собственной торговой маркой «Carmella».

Заказчиком статьи в журнале «МИР ДЕТСТВА ТОВАРЫ ОПТОМ НА УРАЛ» №8/2010 выступило Общество с ограниченной ответственностью компания «Всё для детей» (ИНН /КПП 6674317781/ 667401001, далее - ООО компания «Все для детей»).

ООО компания «Всё для детей» и ООО «Кармелла» образуют группу лиц, выступающую на одном товарном рынке, действия которых направлены на продвижение продукции (коляски, кровати, велосипеды, автокресла) под собственной торговой маркой «Carmella». Учредителями данных юридических лиц признаются одни и те же субъекты (учредитель ООО компания «Всё для детей» - <...>; генеральный директор - <...> / учредитель ООО «Кармелла» - <...>; генеральный директор - <...>).

Дополнительно Заявитель отметил, что является правообладателем фирменного наименования «Кармелла». Запись о государственной регистрации юридического лица была внесена в единый государственный реестр 29 марта 2010 года, задолго до даты приоритета товарного знака №477087.

Товарный знак №477087 зарегистрирован в отношении товаров 12 класса МКТУ, в которых входят в том числе: коляски детские; сиденья безопасные детские; чехлы

для детских колясок; чехлы для сидений.

ООО «Кармелла» специализируется на продаже товаров, относящихся к 12 классу МКТУ, а именно коляски, кровати, стульчики для детей, автокресла, манежи для детей, электромобили и многое другое под обозначением «Carmella».

По факту, изложенному в заявлении, Челябинским УФАС России 21 ноября 2013 года возбуждено дело № 27-2013 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «ПЛАЗМИК».

В соответствии с определением о возбуждении дела ООО «ПЛАЗМИК» представило письменные объяснения, суть которых сводится к следующему.

В г. Челябинске имеется холдинг, осуществляющий изготовление и реализацию детских товаров. В данный холдинг входит целая группа взаимозависимых юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (ООО «ПЛАЗМИК», ООО «Мишутка», ООО «Тедди Бир», ИП <...>). Основателем данного холдинга является Индивидуальный предприниматель <...>, деятельность которого была связана с реализацией детских товаров. 21.06.2003г. Курицыным было создано ООО «Мишутка» для производства и увеличения объема продаж детских товаров народного потребления, колясок, кроваток, детских столиков и прочее. В тот момент времени деятельность осуществлялась следующим образом: ООО «Мишутка» занималось изготовлением небольших партий товаров, а от имени ИП <...> осуществлялась их реализация. Примерно в этот же период времени <...> стало развиваться сразу три бренда: «Мишутка», «Carmella» и «Teddybear». Все три названия придумывались лично Курицыным, обозначение «Carmella» было придумано как английский вариант шоколадной машины (буквальный перевод: Саг - автомобиль, mellow - сладкий, приятный на вкус). У ИП <...> сохранилась претензия от гр-на <...>, в которой указано, что 04.06.2005г. им была приобретена в магазине, принадлежащем ИП <...> прогулочная коляска «Carmella» и он просит вернуть за нее деньги.

10 апреля 2008 года ИП <...> обращался в орган сертификации - ООО «Уральский центр испытаний и сертификации «Экопромбезопасность» с просьбой пройти обязательную сертификацию на детские удерживающие устройства (автокресла) торговая марка «Мишутка», «Teddy Bear», «Carmella».

24 июля 2008 года было зарегистрировано ООО «ПЛАЗМИК» в лице единственного участника <...>, который приходится отцом <...> ИП <...>, ООО «Мишутка», ООО «Тедди Бир» и ООО «ПЛАЗМИК» являются группой лиц. ООО «ПЛАЗМИК» создавалось для производства и реализации детских товаров под торговой маркой «Carmella». Самим <...> стало разрабатываться уникальное детское автокресло, которое вводилось и вводится в гражданский оборот ООО «ПЛАЗМИК» под торговой маркой «Carmella», в последующем именно на эту модель было получен патент на полезную модель № 09706.

31 августа 2008 года генеральный директор ООО «ПЛАЗМИК» издает приказ о начале производства продукции под Торговой маркой Carmella. ООО «ПЛАЗМИК» заключает договор оказания услуг № 01/08 от 1 сентября 2008 года со швеей <...>, по условиям которого она обязуется нанести путем вышивки на передаваемые ей заказчиком чехлы для автокресел, фирменной символики отраженной в Приложение № 1, исходя из Приложения № 1 №01/08 от 01 сентября 2008г. следует,

что фирменная символика состояла из слова, исполненного латиницей «Carmella».

05 августа 2008 года ООО «ПЛАЗМИК» заключило договор на изготовление печатной продукции № 5/08 с ИП <...>, согласно товарным накладным к которому были изготовлены инструкции и гарантийные талоны к ТД «Мишутка», «Carmella», «TeddyBear».

4 февраля 2008 года между ИП <...> и ИП <...> был заключен договор на изготовление рекламных листовок для автокресел ТМ ««Мишутка», «Carmella», «TeddyBear». Исполнение данного договора подтверждает платежное поручение № 216 от 29.10.2010 года.

По мнению Ответчика, представленные им договоры с платежными документами неопровержимо подтверждают, что продукция вводилась в гражданский оборот всей группой лиц Курицыных начиная с 2005 года, а конкретно - ООО «ПЛАЗМИК», начиная с 2008 года. Кроме того, плодотворная работа ООО «ПЛАЗМИК» по производству и реализации детских товаров, маркированных товарным знаком «Carmella», не осталась незамеченной со стороны Федеральных органов и ООО «ПЛАЗМИК» был включен в реестр российских производителей детских товаров, стал участником ассоциации предприятий индустрии детских товаров, что подтверждает сертификат Ассоциации.

Ответчик считает, что успешное развитие уже зарегистрированного под Товарным знаком «Carmella» бренда, повлекло подделки и ввоз контрафактной продукции из Китая, в связи с чем, ООО «ПЛАЗМИК» был вынужден начать защищать свои исключительные права, свою интеллектуальную собственность.

В 2013 году товарный знак по свидетельству № 477087 был включен в Таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности, что подтверждает письмо Федеральной таможенной службы от 23 июля 2013г. № 14-39/31590.

ООО «ПЛАЗМИК» было выявлено, что ряд предпринимателей осуществляют реализацию контрафактной продукции в г. Челябинске и г. Екатеринбурге.

ООО «ПЛАЗМИК» сделал закуп контрафактной продукции у ИП <...>, в ходе судебного разбирательства было выяснено, что ИП <...> (г. Копейск) закупил контрафактную продукцию (детские товары, маркированные ТЗ Carmella) у ООО Логистический центр «Октябрьский» г. Екатеринбург через интернет - сайт www.carmella.ru. ООО «ПЛАЗМИК» обратилось в Свердловское УФАС России с заявлением о пресечении недобросовестной конкуренции, но заявителю было отказано в возбуждении дела, поскольку антимонопольным органом не было установлено, какой же субъект предпринимательской деятельности ввел данную продукцию в гражданский оборот первым, данный вывод был подтвержден вступившим в силу решением Арбитражного суда Свердловской области по Делу № А60-24439/2013 от 22 октября 2013 года.

В ходе судебных разбирательств по запросу ООО «ПЛАЗМИК» истребовались таможенные декларации из Владивостокской таможни, из которых следовало, что ввоз в Российскую Федерацию детских товаров маркированных «Carmella» осуществлялся не Заявителем а иными лицами: ООО «СВ-Трейд», ООО «ВЛ-Континент» и ИП <...>.

Ответчик считает, что Заявителем не доказан тот факт, что именно это общество является родоначальником торговой марки «Carmella», что данным обществом хоть как-то развивался данный бренд и наоборот из принятых судебных актов следует, что невозможно установить, какой субъект предпринимательской деятельности впервые ввел детскую продукцию «Carmella» в гражданский оборот.

ООО «ПЛАЗМИК» полагает, что представленных доказательств достаточно, чтобы определить добросовестность поведения данного субъекта предпринимательской деятельности на рынке реализации детских товаров, маркированных товарным знаком «Carmella», собственно как и регистрацию самого товарного знака.

На заседании Комиссии представители каждой из сторон настаивали на ранее изложенных доводах.

Дополнительно представители Заявителя указали, что Заявитель, ООО Логистический центр «Октябрьский», ООО «Все для детей» <...> образуют одну группу лиц. Производство детских товаров осуществляется по заказу ООО «Кармелла» на территории Китая, там же товар маркируется обозначением «Carmella». В 2006 году был осуществлен первый ввод в оборот детского товара «Carmella» группой компаний Заявителя – ИП <...> и ИП <...>, что подтверждается договорами и товарными накладными. Детский товар «Carmella» ввозился с территории Китая задолго до даты приоритета и Ответчик об этом знал. В сети Интернет присутствует информация о товарах «Carmella» китайского производства, информации о том, что такой товар производится ООО «ПЛАЗМИК» нет.

Представитель Ответчика возражал против доводов Заявителя, указал, что сведения из таможенного органа о ввозимых товарах «Carmella» были запрошены начиная с 2005 года. ООО «ПЛАЗМИК» осуществляется как непосредственное производство детских товаров «Carmella», так и по его заказу на территории Китая.

Рассмотрение дела неоднократно откладывалось по ходатайствам сторон, а также ввиду необходимости проверки доводов сторон.

На заседании Комиссии 07.04.2014 представителями Заявителя заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью истребования таможенных деклараций.

Рассмотрев указанное ходатайство, Комиссия считает нецелесообразным отложение рассмотрения дела, поскольку в материалах имеются таможенные декларации, полученные по запросу Ответчика за период с 2005 года. Заявителем не сообщено сведений, позволяющих усомниться в достоверности указанных документов, в связи с чем, у Комиссии отсутствует основания не доверять информации, содержащейся в указанных документах. Принимая во внимание длительный срок рассмотрения дела (5 месяцев) Комиссия приходит к выводу о достаточности времени для представления Заявителем в подтверждение его доводов доказательств, очередное отложение дела ведет к затягиванию его рассмотрения.

Изучив материалы дела, заслушав мнение представителей сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

ООО «Кармелла» зарегистрировано в качестве юридического лица 29.03.2010 ИФНС по Чкаловскому району г. Екатеринбурга. Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Кармелла» является оптовая торговля (раздел Г ОКВЭД), в том числе товаров 12 класса МКТУ. Территория реализации не ограничена.

ООО «ПАЗМИК» зарегистрировано в качестве юридического лица 24.07.2008. ИФНС по Тракторозаводскому району г. Челябинска. Из выписки из ЕГРЮЛ следует, что видами деятельности общества являются оптовая торговля играми и игрушками, потребительскими товарами, не включенными в другие группировки, в том числе товарами 12 класса МКТУ, для чего обществом приобретено исключительное право на товарный знак № 477087. Территория реализации не ограничена.

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

В соответствии с пунктом 5 названной статьи хозяйствующий субъект - индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Из пункта 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, что 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.

В силу положений пунктов 4,5,7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» ООО «Кармелла», ООО «ПАЗМИК» можно признать конкурентами на рынке реализации товаров 12 класса МКТУ. Факт наличия конкурентных отношений сторонами не оспаривается.

20 декабря 2012 года Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам зарегистрировала товарный знак «Carmella» (свидетельство № 477087, дата приоритета 06/10/2011) на имя ООО «ПАЗМИК» в отношении 12 класса МКТУ, а именно - «багажники; багажники лыжные для автомобилей; велосипеды; верх откидной для детских колясок; двигатели для велосипедов; звонки для велосипедов; камеры велосипедов; колеса для велосипедов; коляски детские; корзинки для велосипедов; кресла-каталки для больных; насосы воздушные (принадлежности транспортных средств); насосы для велосипедов; ободья колес велосипедов; педали велосипедов; повозки; подушки безопасности для автомобилей воздушные, автоматически надуваемые; рамы велосипедов; ремни безопасности для сидений; рули велосипедов; сани; санки; седла для велосипедов, мотоциклов; сетки багажные; сетки защитные для велосипедов; сиденья; сиденья безопасные детские; спицы велосипедных колес; средства наземные малолитражные; средства трехколесные; стойки для

велосипедов; ступицы колес велосипедов; тачки; тележки гибкие для перевозки гибких труб; тележки двухколесные; тележки для гольфа; тележки для продуктов; тормоза для велосипедов; упоры для велосипедов (являющиеся их частью); цепи для велосипедов; чехлы для детских колясок; чехлы для рулей транспортных средств; чехлы для сидел велосипедов или мотоциклов; чехлы для сидений; шестерни велосипедов; шины бескамерные для велосипедов; шины велосипедов; щитки противогрязевые для велосипедов».

Таким образом, с данного периода ООО «ПЛАЗМИК» получило исключительное право на использование обозначения «Carmella» в отношении товаров 12 класса МКТУ.

Обозначение по товарному знаку № 477087 тождественно фирменному наименованию Заявителя на иностранном языке – «Carmella», зарегистрированного в установленном законом порядке, что подтверждается сведениями из ЕГРЮЛ.

Согласно пункту 1 статьи 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

Из пункта 2 названной статьи следует, что фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

В силу пункта 2 статьи 1475 ГК РФ исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

В силу пункта 1 статьи 1225 ГК РФ фирменное наименование является средством индивидуализации юридического лица, которому предоставляется правовая охрана.

Таким образом, с учетом положений пункта 3 статьи 1473 ГК РФ каждое юридическое лицо, действующее в организационно-правовой форме коммерческой организации, должно иметь одно полное фирменное наименование и может иметь одно сокращенное фирменное наименование. При этом согласно пункту 1 статьи 1473, пункту 2 статьи 1475 ГК РФ фирменное наименование подлежит охране со дня государственной регистрации юридического лица. Какой-либо специальной регистрации фирменного наименования ГК РФ не предполагает, в связи с чем, зарегистрированное наименование юридического лица приравнивается к его фирменному наименованию.

Пункт 8 статьи 1483 Гражданского Кодекса РФ закрепляет положение о том, что не могут быть в отношении однородных товаров зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с

охраняемым в Российской Федерации фирменным наименованием или коммерческим обозначением (отдельными элементами такого наименования или обозначения), права на которые в Российской Федерации возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

На момент регистрации товарного знака № 477087 заявителем уже было зарегистрировано в установленном порядке фирменное наименование, в связи с чем, он обладает исключительным правом на использование своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации юридического лица.

В соответствии с частью 2 статьи 14 Федерального 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 Федерального 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.

Для признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции необходимо наличие всех признаков, установленных пунктом 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно:

направленность на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;

противоречие положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

причинение и способность причинения убытков другому хозяйствующему субъекту конкуренту, либо нанесение ущерба его деловой репутации.

Отсутствие одного из перечисленных признаков свидетельствует об отсутствии недобросовестной конкуренции.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ в предпринимательской деятельности прежде всего следует понимать их объективную способность предоставить хозяйствующему субъекту такие преимущества. При этом сами преимущества означают, такое превосходство над конкурентами, которое обеспечивает возможность увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий. То есть, действия хозяйствующего субъекта могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующему субъекту без должных оснований увеличить получаемую прибыль, либо предотвратить ее неизбежное снижение.

В силу статьи 5 ГК РФ обычаям делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того,

зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Термины «добропорядочность», «разумность», «справедливость» действующим законодательством не определены, в связи с чем эти термины следует применять в соответствии с их общим значением в русском языке.

Термин «добропорядочный» толкуется как приличный, достойный одобрения, порядочный, а термин «порядочный», в свою очередь, как честный и соответствующий принятым правилам поведения.

Комиссия, оценив представленные документы и сведения, приходит к выводу об отсутствии доказательств, свидетельствующих о наличии в действиях Ответчика всех признаков недобросовестной конкуренции.

Так, из материалов следует, что группа компаний Ответчика еще до государственной регистрации Заявителя в качестве юридического лица стала использовать в своей предпринимательской деятельности обозначение «Carmella».

Согласно представленным Ответчиком сведениям по основаниям пунктов 1, 7, 8 части 1 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции» он образует группу лиц со следующими юридическими и физическими лицами: <...>, <...>, ООО «Мишутка», ООО «Тедди Бир».

Из Приказа № 1 р от 31.08.2008 года следует, что директором ООО «ПАЗМИК» поручено осуществить подготовку документов для сертификации автокресла под торговой маркой «Carmella».

Сообщенные Ответчиком в письменных и устных объяснениях сведения о совершении им лично и группой компаний, в которую входит Ответчик, действий по использованию обозначения «Carmella» для индивидуализации товаров 12 класса МКТУ, а также введение в оборот данного товара под указанным обозначением, подтверждается представленными Ответчиком документами, приобщенными к материалам дела.

Использование Ответчиком указанного обозначения до даты регистрации Заявителя своего фирменного наименования «Кармалла» (англ. «Carmella») указывает на отсутствие в его действиях направленности на получение преимуществ за счет использования уже зарегистрированного и ставшего известным чужого средства индивидуализации.

Комиссия отклоняет как бездоказательный довод Заявителя о том, что указанное обозначение ассоциируется потребителями исключительно с компанией Заявителя, а также группой компаний, в которую входит Заявитель.

Согласно представленным Заявителем сведениям и в силу пунктов 2,8 части 1 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции» Заявитель, ООО «Все для детей», ООО «Логистический центр «Октябрьский», <...> образуют группу лиц.

Из представленных Заявителем сведений следует, что в 2006 году, то есть еще до создания организации Ответчика, <...>, зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя, осуществлялась реализация автокресел «Carmella». В 2010 году ООО «Все для детей» проводило рекламную кампанию по

продвижению детских товаров «Carmella», разместив рекламную статью в журнале «Мир детства».

Вместе с тем, данные обстоятельства не подтверждают факт приобретения определенной известности среди потребителей товара «Carmella» производства группы компаний Заявителя. Так, представленные договоры подтверждают единичные продажи в 2006 году автокресел «Carmella», что не может свидетельствовать о создании стойкой ассоциативной связи среди потребителей товара «Carmella» с компанией Заявителя (группой компаний). Наличие единственной рекламной статьи также не свидетельствует о приобретении известности определенного товар, его производителя на определенном рынке.

Комиссия отмечает, что в материалах дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что Ответчик мог знать и знал о наличии на рынке товара Заявителя(его группы компаний) под обозначением «Carmella».

Также Комиссия считает недоказанным довод Заявителя о том, что на рынке детских товаров широко представлены товары маркируемые «Carmella» китайского производства, ввозимые на территорию Российской Федерации, что, по мнению Заявителя, следует из данных сети Интернет и дополнительно подтверждает осведомленность Ответчика о фактах реализации товаров «Carmella» иными лицами до даты приоритета товарного знака.

Факт наличия в сети Интернет массовых ссылок на товары «Carmella» китайского производства не доказывает активное продвижение на рынок указанных товаров до даты приоритета товарного знака и не опровергает доводы Ответчика о том, что приобретение прав на товарный знак было связано с закреплением достигнутых его компаний результатов по продвижению товара «Carmella», а не с целью извлечения преимуществ от деятельности других лиц по продвижению товара с аналогичным наименованием.

Комиссия отмечает, что из представленных Заявителем скрин-шотов интернет-страниц не представляется возможным установить временной период размещения такой информации о китайских товарах и тем более не представляется возможным сделать вывод о реализации такого товара и приобретении определенной известности обозначения «Carmella» до даты приоритета товарного знака Ответчика.

С учетом изложенных обстоятельств, Комиссия считает, что Заявитель не доказал направленность действий Ответчика на получение преимуществ путем приобретения исключительных прав на обозначение «Carmella», уже ставшее известным среди потребителей. В данном случае одно лишь нарушение Ответчиком норм действующего гражданского законодательства в части фирменного наименования Заявителя («Carmella») не достаточно для признания в действиях Ответчика недобросовестной конкуренции, поскольку при условии введения в оборот Ответчиком товара «Carmella» до даты регистрации фирменного наименования Заявителя действия Ответчика не противоречат принципам добросовестности и разумности.

Таким образом, в действиях Ответчика отсутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, установленный пунктом 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции».

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

РЕШИЛА:

1. Прекратить в отношении ООО «ПЛАЗМИК» г. Челябинск, ул. Танкистов, 177а-8, ОГРН 1087452004705) производство по делу № 27-2013 в связи с отсутствием в его действиях нарушения антимонопольного законодательства: части 2 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Основания для выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

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

Решение может быть пересмотрено по новым и (или) вновь открывшимся обстоятельствам комиссией, принявшей такое решение по заявлению лица, участвующего в деле, а также в случае установления комиссией предусмотренных статьей 51.2 Федерального закона «О защите конкуренции» оснований для пересмотра решения.

Председатель Комиссии

Л.Н. Галичина

Члены Комиссии

А.П. Пивоварова

Л.Р. Штепа