

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «22» мая 2012г.

г. Новосибирск

В полном объеме решение изготовлено «5» июня 2012г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела № 06-01-63-14-11 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы – Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

И.Р. Носкова – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 06-01-63-14-11, возбужденное по признакам нарушения ООО «Снежный лис» (ИНН5407456702, ОГРН 1105476056960, юридический адрес: 630005, г. Новосибирск, ул. Некрасова, 35-36) п.п.2,4 ч.1, ч.2 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Федеральный закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «Адреналин» (вх.№8825 от 17.10.2011г.) (далее – Заявитель) по факту незаконного использования Обществом с ограниченной ответственностью «Снежный лис» (ИНН5407456702, ОГРН 1105476056960) (далее – Общество) в своем фирменном наименовании юридического лица и зарегистрированном товарном знаке «Снежный лис» коммерческого обозначения, принадлежащего Заявителю.

Заявитель указывает, что 04.06.2007 года тремя физическими лицами «...» было учреждено общество с ограниченной ответственностью «Адреналин». Директором назначен «...»

Основным видом деятельности предприятия являлась торговля спортивными товарами через магазин по адресу: ул. Гоголя, д.4, а с апреля 2010 года через магазин по адресу: ул. Гоголя, д.42.

С момента государственной регистрации деятельность ООО «Адреналин» осуществлялась с использованием коммерческого обозначения магазина - «Снежный лис».

В начале 2010 года Обществом было принято решение о необходимости регистрации товарного знака «Снежный лис», для чего в июне 2010г. патентным поверенным «...» был осуществлен патентный поиск на тождество и сходство словесного обозначения «Снежный лис» с товарными знаками, опубликованными в

базе зарегистрированных товарных знаков ФИПС.

В ходе предварительной проверки в автоматизированной базе данных РФ, установлено отсутствие зарегистрированных прав на указанное обозначение, и наличие возможности проведения его регистрации.

Однако директором ООО «Адреналин» «...» мероприятия по регистрации товарного знака на ООО «Адреналин» были остановлены.

13.09.2010г. «...» без ведома участников ООО «Адреналин» «...», создал и зарегистрировал в налоговом органе общество с ограниченной ответственностью - «Снежный лис» (ИНН5407456702, ОГРН 1105476056960). Основные виды деятельности Общества - аналогичные видам деятельности Заявителя - продажа спортивных товаров аналогичных торговых марок. Единственный участник Общества и директор «...»

11.10.2010г. «...» подал заявку на регистрацию товарного знака «Снежный лис» от имени созданного им ООО «Снежный лис».

По мнению заявителя, подавая указанную заявку, «...» умышленно нарушил обязанность действовать добросовестно и разумно, в интересах общества, предусмотренную ч. 1 ст. 44 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью», поскольку его действия в интересах ООО «Снежный лис» неизбежно влекли возникновение препятствий в осуществлении хозяйственной деятельности ООО «Адреналин».

Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам выдано свидетельство №441246 от 18.07.2011г. на товарный знак (знак обслуживания) «Снежный лис», правообладатель ООО «Снежный лис» (ИНН5407456702, ОГРН 1105476056960).

Таким образом, «...» зарегистрировав товарный знак на ООО «Снежный лис», достоверно зная об использовании данного обозначения в качестве коммерческого обозначения магазина ООО «Адреналин», лишил ООО «Адреналин» возможности осуществлять деятельность по реализации товаров под обозначением «Снежный лис».

На основании вышеизложенного, требования Заявителя заключаются в признании ООО «Снежный лис» нарушившим ст.4, ч.2 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции» при приобретении и использовании исключительного права на товарный знак «Снежный лис», выдать ООО «Снежный лис» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Общество не согласилось с изложенными доводами Заявителя, представило письменные пояснения с приложенными документами.

Из пояснений директора Общества «...» следует, что название «Снежный лис» также как и сам логотип в виде прыгающей лисицы и снежных гор было придумано «...»

Согласно авторскому договору заказа №1 от 11.05.2007г. и акту приема-передачи произведения от 25.05.2007г., дизайнером «...» «...» передано произведение в виде изображения лисицы, гор и надписи «Снежный лис».

В июне 2007 г. «...» «...»«...» создано ООО «Адреналин», в котором указанные лица выступили соучредителями. Директором ООО «Адреналин» назначен «...»

Обозначение «Снежный лис» использовалось в качестве обозначения магазина. При этом никакие права на данное обозначение Заявителю не передавались.

В сентябре 2010 г. «...» создал Общество и получил правовую охрану товарного знака. Общество стало правообладателем товарного знака «Снежный лис».

Общество также указывает на то, что ООО «Адреналин» расторгло договор аренды помещения магазина, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Гоголя, д.42 с 30.04.2011 и прекратило использовать обозначение «Снежный лис» на вывесках магазина.

ООО «Снежный лис» (ИНН 5407456702) начало свою фактическую деятельность в виде магазина под названием «Снежный лис» с момента регистрации кассового аппарата 28.06.2011 г.

Кроме того, Общество подвергает сомнению утверждение Заявителя о том, что обозначение «Снежный лис» является коммерческим обозначением, так как не является широко известным и с момента расторжения договора аренды и до настоящего времени не используется для идентификации торговых точек ООО «Адреналин».

Таким образом, ООО «Снежный лис» (ИНН 5407456702), по мнению Общества начало использовать зарегистрированный товарный знак «Снежный лис» и фирменное наименование на законных основаниях.

Комиссия Новосибирского УФАС России, рассмотрев представленные сторонами пояснения и доказательства, установила следующее.

В соответствии с п.7 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции», конкуренция - это 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.

Хозяйствующий субъект – индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход (п. 5 ст.4 Федерального закона «О защите конкуренции»).

ООО «Адреналин» (ИНН 5402479826, ОГРН 1075402006679, юридический адрес: г. Новосибирск, ул. Гоголя,4) внесено в ЕГРЮЛ ИФНС по Заельцовскому району г. Новосибирска 04.06.2007г. Основной вид предпринимательской деятельности - розничная торговля спортивными товарами, рыболовными принадлежностями, туристским снаряжением, лодками велосипедами (код по ОКВЭД 52.48.23).

Заявитель осуществлял указанную деятельность в магазине, размещавшемся до апреля 2010г. по адресу г. Новосибирск, ул. Гоголя,4, с апреля 2011г. по адресу г. Новосибирск, ул. Гоголя, 42 (договор аренды нежилого помещения №1 от 20.04.2010г., договор аренды нежилого помещения №2 от 01.11.2010г., договор аренды нежилого помещения № 3 от 01.04.2011г.). Затем, совместно с ООО

«Снежный лис» в магазине «Дисконт-центр Снежный лис» по адресу: г. Новосибирск, Красный проспект, 165 (на основании договора аренды нежилого помещения №22-11 от 11.07.2011г.).

13.09.2010г. Межрайонной ИФНС России №16 по Новосибирской области зарегистрировано ООО «Снежный лис» (ИНН5407456702; ОГРН 1105476056960; юридический адрес: 630005, г. Новосибирск, ул. Некрасова, 35-36).

Согласно материалам дела, осуществляемые виды деятельности Общества оптовая торговля спортивными товарами, велосипедами, за исключением оптовой торговли спортивной одеждой и обувью (код по ОКВЭД - 51.47.35), а также розничная торговля спортивными товарами, рыболовными принадлежностями, туристским снаряжением, лодками, велосипедами (код по ОКВЭД 52.48.23).

Материалами дела установлено, что оба хозяйствующих субъекта имеют одинаковый состав поставщиков продукции, однородность реализуемых товаров и одинаковый состав целевой аудитории магазина (туристы и альпинисты).

Таким образом, ООО «Адреналин» и ООО «Снежный лис» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, т.к. осуществляют предпринимательскую деятельность на рынке розничной торговли спортивными товарами, рыболовными принадлежностями, туристским снаряжением, лодками, велосипедами.

Статья 4 Федерального закона «О защите конкуренции» определяет, что под недобросовестной конкуренцией понимаются действия, которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и противоречат законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам.

Таким образом, для признания действий недобросовестной конкуренцией они должны одновременно соответствовать нескольким условиям, а именно:

совершаться хозяйствующим субъектом в отношении конкурента;

быть направленными на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;

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

причинить или быть способными причинить убытки другому хозяйствующему субъекту-конкуренту либо нанести ущерб его деловой репутации (причинение вреда).

Согласно ч.2 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением, использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий,

которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются, в частности, коммерческие обозначения (п.16 ч.1 ст. 1225 Гражданский кодекс РФ).

Согласно ч.1 ст.1538 Гражданского кодекса РФ, юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий (статья 132) коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

В силу ч.1 ст.1539 Гражданского Кодекса РФ, правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Материалами дела установлено, что ООО «Адреналин» использовало для индивидуализации своего магазина, в сине-белой гамме изобразительное обозначение – прыгающая лисица и две снежные горные вершины, справа внизу под изображением буквенное обозначение – «СНЕЖНЫЙ ЛИС» с 2007 года. Данное обозначение использовалось путем указания:

- на вывеске в месте нахождения магазина (заявления на размещение объектов наружной рекламы),
- на бланках организации (анкеты клиентов магазина «Снежный лис»),
- атрибутике (баннеры в помещении бассейна Спартак),
- в рекламе на сайте НГС (договор №296 от 23.01.2008г., договор на размещение рекламы на Интернет-сайте «НГС» №3648 от 22.02.2010 использовалось в период с 2008г. по 2011г.,
- на Интернет-сайте: www.snowfox.ru,
- в Электронном периодическом издании «ДубльГИС» (подтверждается бланком заказа № 01ВАА180/1-Новосибирск от 01.07.2010 г.).

Кроме того, в доказательства известности рассматриваемого обозначения, Заявителем предоставлены анкеты, заполненные покупателями и отзывы представителей некоторых спортивных клубов г. Новосибирска.

Анализ содержания рекламной информации, размещённой на сайте НГС, показал, что целью рекламной компании Заявителя является реклама магазина Снежный лис».

Многочисленное упоминание в тексте наименования «Снежный лис» свидетельствует

о том, что целью размещения такой информации является распространение сведений о самом магазине - «Снежный лис».

Таким образом, материалами дела подтверждается фактическое использование обозначения «Снежный лис» и факт его известности, а также комплекс мер, предпринимавшийся Заявителем для распространения сведений о нем на территории города Новосибирска.

Общество считает что, из представленных Заявителем материалов не следует какого правообладателя индивидуализирует данное обозначение, во всех публикациях на сайте НГС идет указание лишь на магазин и при этом нигде не указано ООО «Адреналин», то есть из этих сообщений и других представленных материалов не следует сам факт индивидуализации компании ООО «Адреналин» обозначением Снежный лис.

Так же, в письмах представленных ООО «Адреналин» от представителей спортивных клубов не указывается связь между обозначением «Снежный лис» и ООО «Адреналин». По мнению Общества это является подтверждением того, что обозначение «Снежный лис» для потребителей не является средством индивидуализации ООО «Адреналин».

Комиссия Новосибирского УФАС России считает данный довод не обоснованным, поскольку средством индивидуализации юридического лица в силу ст. 1473 ГК РФ является его фирменное наименование. В свою очередь, коммерческое обозначение служит для индивидуализации торгового или промышленного предприятия, т. е. имущественного комплекса, используемого в предпринимательской деятельности (в данном случае – магазин спортивных товаров «Снежный лис»).

Общество указывает, что у Заявителя не возникло право на использование коммерческого обозначения «Снежный Лис», т.к. отсутствует регистрация предприятия как имущественного комплекса, ссылаясь при этом на ст. 132 ГК РФ.

Комиссия Новосибирского УФАС России согласилась с тем, что ст. 132 ГК РФ определяет, что имущественный комплекс, для индивидуализации которого хозяйствующим субъектом может быть применено коммерческое обозначение, в целом признается недвижимостью.

Однако в ст. 132 ГК РФ и в ст. 1538 ГК РФ прямо не указано, что предприятие является созданным с момента государственной регистрации права на недвижимое имущество.

При этом необходимо иметь ввиду, что само предприятие, как имущественный комплекс, состоит из совокупности различных объектов гражданских прав, которые к недвижимости могут не относиться.

Так, согласно ч.2 ст. 132 ГК РФ, в состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения (в т.ч. коммерческое).

В состав имущественного комплекса, используемого ООО «Адреналин» для

предпринимательской деятельности входили следующие объекты:

помещение магазина для осуществления предпринимательской деятельности - функционирования магазина спортивных товаров «Снежный лис»;

право долгосрочной аренды помещения площадью 332,7 кв. м на 1 этаже здания по адресу: Новосибирск, ул. Гоголя 42 на основании договора №1 от 20.04.2010 сроком на три года (до 20.04.2013г.). Согласно пункту 1.2. договора цель использования помещения - для торговли и складских помещений товаров для туризма и отдыха;

Данный договор был зарегистрирован в Управлении Росреестра по Новосибирской области. Таким образом, у Заявителя имелась государственная регистрация вещного права (права аренды) на недвижимое имущество, используемого для осуществления предпринимательской деятельности).

В силу наличия у Заявителя только одного вида деятельности, которое заключалось в функционировании только одного торгового предприятия (магазина «Снежный Лис») весь имущественный комплекс ООО «Адреналин» использовался для предпринимательской деятельности и фактически являлся предприятием в смысле, придаваемом ст. 132 ГК РФ.

Из буквального толкования данной нормы не следует, что перечисленные объекты гражданских прав (оборудование, инвентарь, сырье, продукция, права требования, долги) не могут возникать и существовать отдельно от самого предприятия. То же самое относится к правам на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (коммерческое обозначение, товарные знаки, знаки обслуживания).

Таким образом, для возникновения исключительного права на коммерческое обозначение не требуется какой-либо регистрации, как предприятия, так и самого коммерческого обозначения.

Эта позиция подтверждена толкованием, содержащимся в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26.03.2009г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой ГК РФ», так согласно пункту 64 данного Постановления для возникновения исключительного права на коммерческое обозначение достаточно следующих признаков:

- 1) обозначение должно обладать достаточными различительными признаками;
- 2) обозначение должно использоваться правообладателем для индивидуализации своего предприятия;
- 3) обозначение должно быть известным в пределах определенной территории.

В связи с этим, следует учесть, что право на коммерческое обозначение не возникает ранее момента начала фактического использования такого обозначения для индивидуализации предприятия».

Никаких иных условий, в том числе и связанных с регистрацией или созданием

предприятия, для возникновения права на коммерческое обозначение не требуется. Как следует из разъяснения Пленума, для возникновения права на обозначение необходимо установить только лишь факт (т.е. событие) начала использования.

Таким образом, законом установлено правило, что входящие в состав предприятия (имущественного комплекса) объекты недвижимого имущества подлежат государственной регистрации в обычном порядке.

Как уже указывалось ранее, в состав имущественного комплекса магазина «Снежный лис» входило право долгосрочной аренды недвижимости - помещения по адресу: Новосибирск, ул. Гоголя 42.

Указанный договор аренды был зарегистрирован в Управлении Росреестра по Новосибирской области. Иных объектов, подлежащих государственной регистрации, в состав предприятия - магазина «Снежный Лис» за весь период его деятельности - не входило. Соответственно и не требовалась их государственная регистрация.

Требования ч.1 ст.22 Федерального закона от 21.07.1997г. №122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним», в части регистрации прав на отдельные объекты недвижимости в составе предприятия - имущественного комплекса Магазина спортивных товаров «Снежный лис» выполнены ООО «Адреналин» в полном объеме.

Таким образом, закон и нормативный акт, закрепляющий правила его применения, прямо устанавливает обязательность государственной регистрации предприятия только в случае необходимости совершения сделки с ним в целом.

В данном случае, никакой необходимости совершения сделки с предприятием в целом (магазином «Снежный Лис») - не было, следовательно не было никакой необходимости в регистрации предприятия.

Имущественный комплекс магазина «Снежный лис» был сформирован, использовался в предпринимательской деятельности, для его индивидуализации с 2007 года использовалось коммерческое обозначение - «Снежный лис».

Таким образом, довод об обязательной регистрации предприятия для возникновения права на коммерческое обозначение является ошибочным, основанным на неверном толковании норм права.

Далее общество ссылается, на то, что данное коммерческое обозначение не обладает достаточными различительными признаками;

Следует обратить внимание, что по вопросам наличия различительных признаков у коммерческого обозначения сформировалась устойчивая судебная практика.

Поскольку законодательством не установлено, в какой форме и из каких обязательных частей должно состоять коммерческое обозначение, суд исходил из того, что коммерческим обозначением может быть признана любая лексическая единица или их сочетание, определенно позволяющие индивидуализировать предприятие.

Таким образом, обозначение «Снежный лис» является коммерческим обозначением, поскольку является самостоятельной лексической единицей.

Дополнительным доказательством различительной способности обозначения «Снежный лис» является то, что именно это словесное обозначение в сочетании с изображением было зарегистрировано в качестве товарного знака ответчика.

Это означает, что данное словесное обозначение в сочетании с изображением прошло проверку со стороны Регистрирующего органа на соответствие ст. 1483 ГК РФ.

Согласно ч.1 ст. 1497 ГК РФ экспертиза заявки на товарный знак проводится федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Экспертиза заявки включает формальную экспертизу (ст. 1498 ГК РФ) и экспертизу обозначения, заявленного в качестве товарного знака (заявленного обозначения) (ст. 1499 ГК РФ). Решение о регистрации товарного знака означает, что данное обозначение соответствует требованиям ст. 1483 ГК РФ, т.е. обладает достаточной различительной способностью.

Кроме того, необходимо учитывать разъяснения, содержащиеся в Информационном письме Роспатента от 30.01.2009 г. «О регистрации коммерческих обозначений».

Учитывая то обстоятельство, что действующим законодательством не предусмотрена регистрация коммерческих обозначений, факт наличия вышеназванных условий может устанавливаться только в процессе правоприменительной практики (в судебном или административном порядке) на основании документов, подтверждающих фактическое использование коммерческих обозначений.

По мнению Комиссии Новосибирского УФАС России в материалах дела представлено значительное количество фактических данных, подтверждающих фактическое использование Заявителем словесного обозначения с изображением прыгающей лисы для индивидуализации магазина «Снежный лис».

Использование данного обозначения осуществлялось под наименованием «Снежный лис», путем его указания на вывеске, бланках, атрибутике, размещении в рекламе, информационном справочнике «Дубль-Гис», в переписке и переговорах с покупателями и контрагентами, а также на сайте в сети Интернет. Под этим обозначением магазин был известен как покупателям (потребителям), так и контрагентам (поставщикам).

Таким образом, представленными документами убедительно подтверждается как факт известности коммерческого обозначения «Снежный лис», так и комплекс мер, предпринимавшихся его правообладателем (ООО «Адреналин») для распространения сведений о нем для неограниченного круга лиц - на территории города Новосибирска.

Именно магазин - как торговый объект являлся объектом индивидуализации, именно наименование магазина «Снежный лис» рекламировалось во всех публикациях и наружной рекламе и именно наименование «Снежный лис» имеет

ценность у потребителя (покупателя) т.к. известным является только сам магазин, место, где осуществляется розничная торговля спортивными товарами, но не юридическое лицо им владеющее.

Согласно ч.2 ст.1540 Гражданского Кодекса РФ, исключительное право на коммерческое обозначение прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года.

Таким образом, защите подлежит средство индивидуализации - коммерческое обозначение «Снежный лис», используемое ООО «Адреналин» для индивидуализации магазина спортивных товаров.

При этом, как следует из п.6 ст.1252 Гражданского Кодекса РФ, если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее.

ООО «Снежный лис» (ИНН 5407456702) является правообладателем зарегистрированного товарного знака: в сине-белой гамме изобразительное обозначение – прыгающая лисица и две снежные горные вершины, справа внизу под изображением буквенное обозначение – «СНЕЖНЫЙ ЛИС», на основании свидетельства на товарный знак №441246, зарегистрированного в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ 18.07.2011г.

Указанный товарный знак, зарегистрирован по классу товаров: 18 - рюкзаки, сумки для альпинистов, сумки спортивные, сумки туристские и т.п., 22 - веревки, гамаки, канаты, лестницы веревочные, палатки, сети, тенты, тросы, чехлы камуфляжные; 25 - банданы, белье нижнее, белье абсорбирующее пот, ботинки, бриджи, одежда для велосипедистов и т.п.; 35 - аукционная продажа, демонстрация товаров, изучение рынка и т.д.; 39 - бронирование билетов для путешествий, бронирование маршрутов путешествий, организация путешествий, экскурсии туристические и т.д.

Как следует из имеющегося в материалах дела, авторского договора от 11.05.2007г., права на изображение принадлежат «...»

Согласно ст. 1229 ГК РФ гражданин, обладающий исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

Как следует из совокупности представленных в дело материалов, Заявителем действия по использованию графического изображения «Снежный лис» путем включения его в коммерческое обозначение «Снежный лис» совершались самим директором данного общества -«...»на протяжении длительного периода времени - с апреля 2007 года по май 2011 года.

Таким образом, использование коммерческого обозначения магазина спортивных товаров «Снежный лис» ООО «Адреналин» было правомерным, т.к. осуществлялось

с согласия его автора.

Сама по себе реализация правообладателем (автором) своих исключительных прав в рассматриваемой ситуации не влечет за собой последствий в виде недобросовестной конкуренции и нарушения антимонопольного законодательства.

Словесная часть коммерческого обозначения использовалась в статьях на сайте НГС.

Словесное обозначение «Снежный лис» является производным от термина «снежная лисица» и по смыслу означает мужскую особь снежной лисицы (пушной породы лисиц). Технические условия на выделанные шкурки указанных лисиц установлены ГОСТ 6803-72.

Таким образом, исключительное права на коммерческое обозначение принадлежит юридическому лицу, именно оно является правообладателем коммерческого обозначения, а не его учредитель.

Следовательно, права на использование данного коммерческого обозначения возникли у ООО «Адреналин» с начала фактического использования рассматриваемого обозначения (не позднее июня 2007 года).

Согласно части 8 статьи 1483 Гражданского Кодекса РФ, 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 таких наименования или обозначения) права на которые в Российской Федерации возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Кроме того, как следует из материалов дела, комбинированное обозначение «Снежный лис» длительное время использовалось в качестве обозначения, служащего для индивидуализации выполняемых работ, оказываемых услуг Заявителя на рынке розничной торговли спортивными товарами, рыболовными принадлежностями, туристическим снаряжением, лодками, велосипедами, а также розничной торговли спортивной одеждой.

Согласно ст. 10 bis «Конвенции по охране промышленной собственности», заключенной в Париже 20.03.1883 (ред. от 02.10.1979) 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.

Таким образом, регистрация фирменного наименования ООО «Снежный лис» (ИНН 54074567020 и товарного знака «Снежный лис» (свидетельство №441246 от 18.07.2011 г.), противоречит действующему законодательству и обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

Довод Общества о том, что Заявитель и Общество входят в одну группу лиц в понимании п. 14 ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции», не может быть принят во внимание Комиссией Новосибирского УФАС России.

При имеющихся фактах по делу обстоятельстве факт того, что «...» являвшийся директором ООО «Адреналин» скрыл от учредителей «...» факт регистрации юридического лица ООО «Снежный лис», и товарного знака схожего до степени смешения с коммерческим обозначением Заявителя, доказывает недобросовестность учредившего Общества и свидетельствует о злоупотреблении правом со стороны «...»

Относительно причинения убытков Заявителю, Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

Как следует из понятия недобросовестной конкуренции, установленного в ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции», для квалификации деяния актом недобросовестной конкуренции не обязательно установление факта возникновения убытков. Достаточно только лишь установить саму возможность наступления таких убытков.

Эта возможность вытекает из наличия у Общества права требовать от Заявителя прекращения использования обозначения, тождественного обозначению товарного знака «Снежный лис», принадлежащего ответчику.

При реализации этого права ООО «Адреналин» лишаются возможности осуществлять деятельность по продаже спортивных товаров - в магазине с наименованием «Снежный лис».

Таким образом, убытки ООО «Адреналин» в виде упущенной выгоды составят сумму, равную изменению величины продаж (падению).

Заявителем были представлены расчеты, из которых видно, что в связи с неправомерными действиями «...» падение выручки Заявителя от реализации поставок по схеме так н. «предварительных заказов коллекций» составило ориентировочно 3 миллиона рублей.

Дополнительно представлена таблица изменения продаж, осуществляемых по безналичному расчету. Причина снижения состоит в том, что поставщики Заявителя стали приобретать продажи у ООО «Снежный лис», возглавляемого «...» Общая сумма падения продаж составила ориентировочно 2 млн. рублей.

Более того, в случае запрета осуществления деятельности с использованием обозначения «Снежный лис» ООО «Адреналин» понесет прямые расходы, связанные с продвижением нового «бренда», нового средства индивидуализации. Расходы в таком случае составят сумму, сопоставимую с затратами ООО «Адреналин» на продвижение средства обозначения - «Снежный лис»: стоимость широкоформатной печати, стоимость изготовления и согласования объектов наружной рекламы; стоимость размещения рекламных статей на специализированных Интернет ресурсах, стоимость размещения сведений в рекламно-информационном справочнике «Дубль-ГИС»; стоимость создания сайта в сети Интернет и др.

Руководствуясь вышеизложенным, и как следует из материалов дела, использование Обществом в своей деятельности товарного знака и фирменного наименования организации, тождественного с коммерческим обозначением ООО «Адреналин», способно ввести в заблуждение потребителей подобного товара,

вызвать возникновение смешения разных субъектов предпринимательской деятельности или создавать впечатление о наличии связей между этими хозяйствующими субъектами-конкурентами.

Указанные действия направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, а именно формирование и поддержание потребительского интереса к магазину посредством использования репутации Заявителя, что противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности разумности и справедливости, может причинить убытки и нанести вред деловой репутации конкурента.

Обстоятельствами дела нарушение п.п.2,4 ч.1 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции» не подтвердилось. Учитывая изложенные обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Снежный лис» (ИНН5407456702, ОГРН 1105476056960, юридический адрес: 630005, г. Новосибирск, ул. Некрасова, 35-36) нарушившим ч.2 ст.14 Федерального закона от 27.06.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением, использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Нарушение выразилось: а) в приобретении и использовании исключительного права на товарный знак (знак обслуживания) «Снежный лис» (свидетельство №441246), сходный до степени смешения с коммерческим обозначением, а также обозначением служащим для индивидуализации выполняемых работ, оказываемых услуг ООО «Адреналин» на рынке розничной торговли спортивными товарами, рыболовными принадлежностями, туристическим снаряжением, лодками, велосипедами, а также розничной торговли спортивной одеждой;

б) в приобретении и использовании исключительного права на фирменное наименование ООО «Снежный лис», сходное до степени смешения с коммерческим обозначением, а также обозначением, служащим для индивидуализации выполняемых работ, оказываемых услуг ООО «Адреналин» на рынке розничной торговли спортивными товарами, рыболовными принадлежностями, туристическим снаряжением, лодками, велосипедами, а также розничной торговли спортивной одеждой.

2. Выдать ООО «Снежный лис» (ИНН5407456702, ОГРН 1105476056960, юридический адрес: 630005, г. Новосибирск, ул. Некрасова, 35-36) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно об изменении или ограничении использования фирменного наименования ООО «Снежный лис» при выполнении работ, оказании услуг на рынке розничной торговли спортивными товарами, рыболовными принадлежностями, туристическим снаряжением, лодками, велосипедами, а также розничной торговли спортивной одеждой.

3. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или)

устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии _____ Т.В. Лопаткин

Члены Комиссии _____ И. В. Волохина

_____ И.Р. Носкова

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

«5» июня 2012 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела № 06-01-63-14-12 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т. В. Лопаткина,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

И.Р. Носкова – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 5 части 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (Федеральный Закон «О защите конкуренции») на основании

своего решения от 5 июня 2012 года по делу № 06-01-63-14-12 о нарушении ООО «Снежный лис» (ИНН 5407456702; ОГРН 1105476056960; юридический адрес: 630005, г. Новосибирск, ул. Некрасова, 35-36) ч.2 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «ООО «Снежный лис» (ИНН 5407456702; ОГРН 1105476056960; юридический адрес: 630005, г. Новосибирск, ул. Некрасова, 35-36) прекратить нарушение части 2 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» в срок до 05.10.2012г. при выполнении работ, оказании услуг на рынке розничной торговли спортивными товарами, рыболовными принадлежностями, туристическим снаряжением, лодками, велосипедами, а также розничной торговли спортивной одеждой, изменить фирменное наименование таким образом, чтобы оно не было тождественным или сходным до степени смешения с коммерческим обозначением, а также обозначением, служащим для индивидуализации выполняемых работ, оказываемых услуг ООО «Адреналин» (ИНН 5402479826, ОГРН 1075402006679, юридический адрес: г. Новосибирск, ул. Гоголя,4).

2. ООО «Снежный лис» (ИНН 5407456702; ОГРН 1105476056960; юридический адрес: 630005, г. Новосибирск, ул. Некрасова, 35-36) сообщить об исполнении п. 1 предписания в срок до 15.10.2012г.

Председатель Комиссии

_____ Т. В.Лопаткина

Члены Комиссии

_____ И.В. Волохина

_____ И.Р. Носкова

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольной службы