

РЕШЕНИЕ

г. Самара

Резолютивная часть решения оглашена 21 ноября 2012 года

В полном объеме решение изготовлено 3 декабря 2012 года

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

в присутствии представителей:

заявитель –

ответчика по делу – Общество с ограниченной ответственностью «Азбука Вкуса-С» (446214, г. Самарская область, г. Новокуйбышевск Промзона ЗАО «ННК» столовая 20, ИНН 6316156767) — представитель отсутствует (о времени и месте рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом, в материалах дела имеется почтовое уведомление о вручении Определения (исх. № 13820/8 от 24.10.2012 г.) № 44309952471567);

заинтересованного лица – Общество с ограниченной ответственностью «Азбука Вкуса» (121170, г. Москва, проспект Кутузовский, 36 стр.3, ИНН 7730157021) — представители по доверенности № б/н от 17.10.2012г. (о времени и месте рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом, в материалах дела имеется почтовое уведомление о вручении Определения (исх. № 13820/8 от 24.10.2012 г.) № 44309952471543);

заинтересованного лица – Общество с ограниченной ответственностью «Городской супермаркет»

рассмотрев дело № 47-8690-12/8 по признакам нарушения ООО «Азбука Вкуса-С» (446214, г. Новокуйбышевск, Промзона ЗАО «ННК» столовая № 20, далее - ответчик) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Управление) поступило заявление гражданина М. С.В.

(исх. № б/н от 20.03.2012 г. / вх. № 1736 от 27.03.2012 г.), содержащее сведения о том, что ООО «Азбука вкуса - С» незаконно использует фирменное наименование юридического лица сходное до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Азбука вкуса», а так же название интернет-ресурса, символику, товарный знак.

Руководителем Управления Приказом № 449 от 27.06.2011г. было возбуждено дело № 47-8690-12/8 по признакам нарушения ООО «Азбука вкуса - С» части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона «О защите конкуренции»).

Заседание Комиссии по рассмотрению дела № 47-8690-12/8 состоялось 21.11.2012г.

1. Рассмотрев материалы дела, заслушав объяснения лиц, участвующих в рассмотрении дела № 47-8690-12/8, Комиссия установила следующее.

Согласно заявлению гражданина М. С.В., с июля 2009 г. начал свою работу интернет-сайт компании «Азбука вкуса - С» www.prof-pitanie.ru. По мнению заявителя, название интернет-ресурса, символика, товарный знак и все оформление были полностью скопированы с сети аналогичных московских супермаркетов премиум класса «АЗБУКА ВКУСА». После запуска интернет-сайта, владелец позиционирует интернет-сайт как филиал московской сети супермаркетов премиум класса «АЗБУКА ВКУСА».

В ответ на письмо заявителя от 15.09.2011 г. в адрес московской сети супермаркетов «АЗБУКА ВКУСА», данное Общество указало, что данный интернет-сайт не имеет отношения к московской сети супермаркетов, что зарегистрированный товарный знак «АЗБУКА ВКУСА», принадлежащий ООО «Азбука вкуса» (г. Москва), используется незаконно, лицензионный договор не заключался.

Таким образом, по мнению заявителя, владельцы интернет-сайта www.prof-pitanie.ru, не имея никаких правовых оснований, скопировали название, символику, средства индивидуализации, концепцию и стали позиционировать свой сайт как филиал московской сети супермаркетов премиум класса «АЗБУКА ВКУСА», чем совершили акт недобросовестной конкуренции.

Заявитель указал, что действия владельцев данного интернет-сайта по использованию товарного знака, схожего с товарным знаком московской сети до степени смешения, вызывают путаницу в отношении предприятия, продуктов, промышленной и торговой деятельности. Данные действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат

законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, причиняют убытки ООО «Азбука вкуса» (г. Москва), наносят вред их деловой репутации.

В оформлении интернет-сайта www.prof-pitanie.ru используется обозначение, состоящее из текстовой информации «Комбинат питания» (красным шрифтом), «Азбука вкуса - С» (зеленым шрифтом).

В ответ на запрос (исх.№4099/8 от 12.04.2012г) ООО «Азбука Вкуса» предоставило информацию, согласно которой данное Общество зарегистрировано 18 сентября 2002г. за ОГРН 1027730003157, что подтверждается Свидетельством о государственной регистрации юридического лица серия <...> и находится по адресу: г. Москва, пр-кт. Кутузовский, 3б. стр.3.

Регистрация ООО «Азбука Вкуса-С» произошла 30.07.2010г. по адресу: Самарская область, г. Новокуйбышевск, Промзона ЗАО «ННК» столовая №20, в результате чего присвоен ОГРН 1106316011691, что подтверждается Свидетельством о государственной регистрации юридического лица серия <...> . Данная компания не только использует название, логотип и фирменный стиль ООО «Азбука Вкуса», но и занимается теми же видами деятельности, в том числе, экономическими видами деятельности, а именно: неспециализированная оптовая торговля пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями; розничная торговля в неспециализированных магазинах преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями; деятельность ресторанов и кафе.

ООО «Азбука Вкуса» просит принять меры по смене названия вышеуказанной организации, возмещения морального и материального вреда, причиненного организации.

ООО «Азбука Вкуса» считает, что действия ООО «Азбука Вкуса- С» умышленно направлены на введение потребителей оказания услуг «организации общественного питания» в заблуждение относительно личности исполнителя услуг с использованием фирменного наименования «Азбука Вкуса» и являются недобросовестной конкуренцией.

2. В соответствии с частью 1 статьи 54 Гражданского кодекса РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Требования к фирменному наименованию устанавливаются настоящим Кодексом и другими законами.

В соответствии с частью 1 статьи 1473 Гражданского кодекса 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.

Государственная регистрация заявителя — ООО «Азбука Вкуса» в качестве юридического лица произведена свидетельством № 1027730003157 18.09.2002г., с внесением в Единый государственный реестр юридических лиц записи о создании юридического лица ООО «Азбука Вкуса» с присвоением основного государственного номера, что подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ. Виды деятельности, осуществляемые указанным юридическим лицом, являются, оптовая торговля пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями; розничная торговля в неспециализированных магазинах преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями; деятельность ресторанов и кафе. Полное фирменное наименование общества на русском языке: Общество с ограниченной ответственностью «Азбука Вкуса».

Согласно части 1 статьи 1474 Гражданского кодекса РФ юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках.

ООО «Азбука вкуса- С» зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц 30.07.2010г. с присвоением основного государственного номера №1106316011691, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации юридического лица серия <...> и выпиской из ЕГРЮЛ. Основным видом его деятельности согласно пункту 3.3 Устава являются производство готовых к употреблению пищевых продуктов и заготовок для их приготовления, производство хлебобулочных изделий длительного хранения, производство хлебобулочных и кондитерских полуфабрикатов, реализация кондитерских и хлебобулочных изделий. Полное фирменное наименование учреждения на русском языке: Общество с ограниченной ответственностью «Азбука Вкуса-С».

В соответствии с частью 2 статьи 1474 Гражданского кодекса РФ распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу

права использования фирменного наименования) не допускается.

Согласно части 3 статьи 1474 Гражданского кодекса РФ не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

Как установлено материалами дела № 47-8690-12/8, заявитель первым зарегистрировал фирменное наименование — ООО «Азбука Вкуса» и является его правообладателем. Кроме того, в материалах дела присутствует копия свидетельства на товарный знак № 435663 правообладателем которого является ООО «Азбука Вкуса» (121170, Москва, Кутузовский проспект, 36, стр. 3) выданное по классу 29, 30 и др. Правопользование товарным знаком было передано ООО «Азбука Вкуса» по лицензионному договору № 277 от 12.09.2011 г. ООО «Городской супермаркет». Данное право не предоставлялось другим лицам, в том числе ООО «Азбука вкуса-С».

3. В процессе рассмотрения дела № 47-8690-12/8 для установления обстоятельств, изложенных в заявлении ООО «Азбука Вкуса» Управлением были осуществлены запросы в:

1. ООО «Медиа-Старс» (рекламно-информационное издание «Алло Новокуйбышевск. Гид по товарам и услугам 60 лет», исх. № 10063/8 от 16.08.2012 г.) о предоставлении копий договоров, заключенных ООО «Медиа-Старс» с лицом, разместившем рекламу комбината общественного питания «Азбука Вкуса-С» со всеми приложениями, и актами, подтверждающие его исполнение, с приложением согласованных рекламных образцов;

2. Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее - Роспатент, исх. № 10085/8 от 16.08.2012 г.) с просьбой дать разъяснение о степени сходства фирменного наименования ООО «Азбука Вкуса» до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Азбука Вкуса — С», а так же о степени сходства товарного знака «Азбука Вкуса» по свидетельству № 435663 от 21.04.2011 г до степени смешения с обозначением «Комбинат питания Азбука Вкуса-С», используемое ООО «Азбука Вкуса-С» при оформлении интернет-сайта www.prof-pitanie.ru.

3. ЗАО «СИБУР-Транс» исх. № 12156/8 от 11.09.2012 г. о предоставлении копий договоров, заключенных ООО «Азбука Вкуса — С», в том числе на

оказание услуг по обеспечению питанием, в период с 01.01.2011г до 31.07.2012г, со всеми приложениями и актами, подтверждающими их использование, а также документами, подтверждающими оплату соответствующих услуг.

4. ООО «ВолгаТехСервис» исх.№12158/8 от 11.09.2012г. о предоставлении копий договоров, заключенных ООО «Азбука Вкуса — С», в том числе на оказание услуг по обеспечению питанием, в период с 01.01.2011г до 31.07.2012г, со всеми приложениями и актами, подтверждающими их использование, а также документами, подтверждающими оплату соответствующих услуг.

5. ООО «Самараоргсинтез» исх.№12157/8 от 11.09.2012г. о предоставлении копий договоров, заключенных ООО «Азбука Вкуса — С», в том числе на оказание услуг по обеспечению питанием, в период с 01.01.2011г до 31.07.2012г, со всеми приложениями и актами, подтверждающими их использование, а также документами, подтверждающими оплату соответствующих услуг.

4. Ответчик нарушение не признал (письменные объяснения от 19.07.2012г. вх. № 4286-з), «.....ООО «Азбука Вкуса- С», использует своё зарегистрированное в установленном порядке фирменное наименование, которое должна иметь организация (ст.54 ГК РФ) и указывать на своей продукции в соответствии со ст. 9 Закона РФ «О защите прав потребителей». Россия присоединилась к нескольким международным соглашениям, касающимся регистрации и охраны товарных знаков: парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года, Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков от 14 апреля 1891 года, Ниццкому соглашению о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков от 15 июня 1957 года. При регистрации товарных знаков- используется Международная классификация товаров и услуг (МКТУ), в которой все виды товаров и услуг разбиты на 45 классов. В заявке на регистрацию товарного знака указываются те классы товаров и услуг, в отношении которых компания собирается использовать и охранять свое право на товарный знак: Использование полного фирменного наименования в любом случае не может считаться нарушением прав на товарный знак (знак обслуживания)»

Проанализировав полученные ответы на запросы, Комиссия установила следующее.

1. ООО «Медиа-центр» представило договор № 324АН12027 от 19.09.2011г., заключенный с ООО «Азбука Вкуса-С» на изготовление и размещение рекламы следующего содержания: «ООО «Азбука Вкуса —

С» кафе Татьяна Уютное кафе, Невысокие цены, Фирменные блюда, Мясо на камне», «Комбинат общественного питания Азбука Вкуса -С. организация лечебно-профилактического питания работников, занятых на вредных производствах, организация питания учащихся в школы и воспитанников дошкольных учреждений.....» в информационном справочном издании компании «Медиа-Старс», что подтверждает осуществление деятельности по общественному питанию.

2. ООО «ВолгаТехСервис» заключило договор №12 от 1 апреля 2012г с ООО «Азбука Вкуса-С» на оказание услуг общественного питания, по которому ООО «Азбука Вкуса-С» именуемая исполнителем обязуется оказывать заказчику- ООО «ВТС» услуги общественного питания, а заказчик обязуется оплачивать эти услуги.

3. ООО «Самараоргсинтез» заключило договор №271/11-Н от 1 июля 2012г с с ООО «Азбука Вкуса-С» на оказание услуг общественного питания, по которому ООО «Азбука Вкуса-С» именуемая исполнителем обязуется оказывать заказчику- ООО «Самараоргсинтез» услуги общественного питания, а заказчик обязуется оплачивать эти услуги.

4. Роспатент предоставил справку, согласно которой (справка подготовлена в рамках информационно-методического обеспечения деятельности органов исполнительной власти, осуществляющих правоприменительные функции в сфере гражданского оборота результатов интеллектуальной деятельности), подготовленной специалистами Федерального государственного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам» (далее - «ФГУ ФИПС», исх.№ 41-1366-12 от 03.09.2012г./вх.№.5799-з от 04.09.2012г.):

Согласно материалам запроса предоставленные обозначения использованы для целей осуществления деятельности, связанной с введением в гражданский оборот товаров, являющихся продуктами питания, а так же при оказании услуг «по организации буфет-баров с легкими закусками, сэндвичами, выпечкой», «проведении праздничных мероприятий, банкетов, фуршетов, корпоративных вечеринок», «деятельностью кафе», «организации горячих обедов». Товары для которых используются представленные обозначения, являются однородными товарами, для индивидуализации которых, в том числе, зарегистрирован комбинированный товарный знак по свидетельству № 435663, а именно товарам, указанных в перечнях 29 30 классов Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков. Оказываемые услуги могут быть признаны однородными указанным в свидетельстве №435633 услугам «продвижение товаров(для третьих лиц)», «реклама интерактивная в компьютерной сети», «реклама», «представление товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи» 35 класса МКТУ, «дискотеки», «клубы-кафе ночные»,

«организация балов» 41 класса МКТУ.

Таким образом, юридические лица — ООО «Азбука вкуса» ООО «Азбука Вкуса-С» осуществляют аналогичную деятельность на рынке товаров и услуг.

Представленные обозначения: ООО «Азбука Вкуса» и ООО «Азбука Вкуса-С» могут быть признаны сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №435663 в силу фонетического/семантического тождества и графического сходства общих словесных элементов «азбука Вкуса», а так же сходного цветового сочетания (зеленый цвет).

По результатам проведенного сравнительного анализа может быть сделан вывод о том, что обозначения ООО «Азбука Вкуса» и ООО «Азбука Вкуса-С» сходны до степени смешения в силу наличия фонетически и семантически тождественных общих словесных элементов «АЗБУКА ВКУСА» / «Азбука Вкуса».

5. Рассмотрев материалы дела, заслушав объяснения сторон Комиссия Управления пришла к выводу о наличии в действиях ООО «Азбука Вкуса-С» нарушения пункта 2, 4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Согласно п.4 ч.1 ст.14 не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Согласно п.2 ч.1 ст.14 не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или отношений его производителей.

Факт нарушения пункта 2,4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» подтверждается следующими документами и обстоятельствами:

5.1 Договором № 324АН12027 от 19.09.2010г. на размещение рекламы в рекламно-информационное издание «Алло Новокуйбышевск. Гид по товарам и услугам 60 лет», заключенным ООО «Медиа-Старс» с ООО «Азбука Вкуса-С».

5.2 Договором №12 от 1 апреля 2012г на оказание услуг общественного питания, заключенного ООО «Азбука Вкуса-С» с ООО «ВолгаТехСервис».

5.3 Договором № №271/11-Н от 1 июля 2012г на оказание услуг общественного питания, заключенного ООО «Азбука Вкуса-С» с ООО «Самараоргсинтез».

Таким образом, деятельность ООО «Азбука Вкуса-С» аналогична деятельности осуществляемой ООО «Азбука Вкуса».

5.4 Распечаткой с сайта www.prof-pitania.ru, принадлежащего ООО «Азбука Вкуса-С» на котором используется фирменное наименование «Азбука Вкуса-С», сходное с фирменным наименованием ООО «Азбука Вкуса», и которая содержит сведения об оказании услуг общественного питания.

5.5 Свидетельством о государственной регистрации юридического лица серия <...> от 30.07.2010г.

5. **5 . 6** Справкой, подготовленной специалистами Федерального государственного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам» (исх. № 41-1366-12 от 03.09.2012г./вх.№. 5799-з от 04.09.2012г.). В соответствии с пунктом 3.3 соглашения о сотрудничестве, заключенным 12.04.2010г. между Роспатентом и ФАС России, Роспатент оказывает ФАС России и его территориальным органам содействие в проведении исследований, связанных с правовой охраной и защитой средств индивидуализации и результатов интеллектуальной деятельности, являющихся объектами патентных прав, в том числе по запросу ФАС России и его территориальных органов предоставляет справку о результатах оценки степени сходства используемых в гражданском обороте обозначений с охраняемыми средствами индивидуализации или промышленными образцами.

5. **5 . 7** Оттисками печатей, на которых используется фирменное наименование юридического лица на русском языке — ООО «Азбука Вкуса-С».

5. **5.8** В материалы дела представлены ООО «Азбука Вкуса» различного рода грамоты, благодарности, сертификаты «Лучшая розничная сеть'07», дипломы в номинации «Супер и гипермаркеты», «Самые эффективные среди компаний, специализирующихся на продаже продовольственных товаров и сегменте премиум», «Лучшее качество обслуживания-2005», «Лучшая сетевая торговая компания» и др. вышеперечисленные награды свидетельствуют об узнаваемости товарного знака «Азбука вкуса» и одновременно фирменного наименования на всей территории Российской Федерации.

Кроме того, на сайте ООО «Азбука Вкуса» www.azbukavkusa.ru представлена информация: «**Азбука Вкуса**» - один из наиболее сильных и узнаваемых отечественных потребительских брендов. Уникальный ассортимент, изысканный стиль и высокий уровень обслуживания сделали компанию законодателем тенденций и одним из лидеров российского розничного рынка... Уникальное положение компании «**Азбука Вкуса**» и ее профессиональные успехи подтверждены наградами российского делового сообщества. Среди них: «Лучшее качество обслуживания» (Консалтинг-центра «ШАГ», 2005 г.), «Лучшая сеть супермаркетов» («Золотые сети – 2006», «Золотые сети – 2010»), «Индивидуальный подход к обслуживанию клиентов» («Российский Торговый Олимп – 2006»), «Лучшая розничная сеть (BBPG, 2006, 2008 гг.)», «Лучшая среди своих» (Retailer Magazine, 2007 г.), «Инновационная торговая концепция» (**Retail Grand-Prix 2009/National Retail Awards 2009 г.**), «Лучшая торговая сеть сегмента «премиум» («Торговля в России – 2009»), «Нам нравится» (Online Retail Russia 2011 г.), «Лидер эффективности» (INFOLINE/ИД Retailer – 2011, 2012 гг.), «Социальный проект года» (Retail Grand Prix – 2012 г.). Кроме того, «Азбука Вкуса» удостоилась авторитетной премии в сфере продаж, маркетинга и рекламы Sales Business Awards в номинациях «Супермаркеты и гипермаркеты» (2007, 2008 гг.) и «Sales-команда» (2008 г.). Дважды - в 2010 и 2012 года гг. «Азбука Вкуса» становилась лауреатом премии «Права потребителей», проводимой под патронажем Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (Роспотребнадзор), за «ответственную позицию в вопросах соблюдения прав потребителей». «Азбука Вкуса» в течение многих лет входит в ТОП-50 торговых сетей по версии журнала Retailer Magazine, рейтинг ТОП-400 крупнейших торговых сетей еженедельника «Эксперт», список 200 крупнейших частных компаний России еженедельника Forbes и многие другие отраслевые рейтинги».

Таким образом, ООО «Азбука Вкуса» на протяжении последних 7 лет является узнаваемым брендом, что подтверждается вышеуказанными наградами.

5.9 Договорами поставки продовольственных товаров №48 от 1 июня 2010г между ООО «Азбука Вкуса» и ООО «Радо», №307 от 1 августа 2012г между ООО «Азбука Вкуса» и ООО «Радиус».

5.10 Письмом контрагентов ООО «Радиус» от 7 ноября 2012г (вх. №7374 от 15.11.2012г) следующего содержания: «На территории Самарской области нами было обнаружено юридическое лицо под названием ООО «Азбука Вкуса-С». На наш взгляд, название «Азбука Вкуса-С» дублирует название Вашего магазина «Азбука Вкуса» В

связи с чем, у нас возник вопрос, является ли данная организация филиалом московской сети супермаркетов премиум класса «Азбука Вкуса?» Если да, то можем ли мы напрямую взаимодействовать с ООО «Азбука Вкуса-С» на территории г. Самары, заключать договоры поставки, подписывать необходимую документацию по заключенному между нашими организациями договору?».

Таким образом, у потребителей может сложиться представление, что сеть магазинов «Азбука Вкуса-С» и продукция изготавливаемая ООО «Азбука Вкуса-С» имеет непосредственное отношение к ООО «Азбука Вкуса».

Статья 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускает недобросовестную конкуренцию, в том числе продажу, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Данный закон по недобросовестной конкуренцией понимает действия хозяйствующих субъектов, 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.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 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.

Согласно пункту 6 статьи 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.

Юридическое лицо, которое приобрело исключительное право на средство индивидуализации ранее другого лица, использующего

тождественное или сходное до степени смешения обозначение, вправе требовать в отношении фирменного наименования или коммерческого обозначения — полного или частичного запрета на использование.

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 (п. 2 статьи 1475 Гражданского кодекса РФ).

В силу статей 8 и 10 bis (заключена в Париже 20.03.1883, в ред. от 02.10.1979) Парижской конвенции по охране промышленной собственности, участником которой Российская Федерация является с 01.07.1995г., фирменное наименование охраняется без обязательной подачи заявки или регистрации и независимо от того, является ли оно частью товарного знака, при этом подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Согласно части 7 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ в случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными настоящим Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством.

6.Обстоятельства дела подтверждают наличие в действиях ООО «Азбука Вкуса-С» всех признаков недобросовестной конкуренции, указанных в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ООО «Азбука Вкуса-С» направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности над конкурентом, а именно при введении в гражданский оборот, в частности в рекламных объявлениях, использование в интернет ресурсе, при заключении договоров. ООО «Азбука Вкуса-С» получает преимущества в конкурентной борьбе, так как не затрачивает собственные средства на разработку своего фирменного наименования (используя фирменное наименование другого юридического лица, известного ранее), обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком ООО «Азбука Вкуса», для дальнейшего продвижения товаров (работ, услуг), а пользуется плодами деятельности ООО «Азбука Вкуса».

2. Противоречие действующему законодательству, выражается в

нарушении части 3 статьи 1474 ГК РФ, а также статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года;

3. Рассматриваемые действия ООО «Азбука Вкуса-С» способны причинить убытки другим хозяйствующим субъектам, путем перераспределения спроса на товарном рынке, так как существует возможность оттока потребителей от других юридических лиц, занимающихся теми же видами деятельности к ООО «Азбука Вкуса-С» вследствие осуществления ООО «Азбука Вкуса-С» деятельности по введению в гражданский оборот на территории Самарской области с использованием фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием другого юридического лица, обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком ООО «Азбука Вкуса», в частности в рекламных плакатах, на оттиске печати, иной документации.

Данный вывод обоснован тем, что ассортимент сети магазинов «Азбука вкуса», состоящий из 18 тысяч наименований свежих продуктов, деликатесов, готовых блюд собственного приготовления и элитного алкоголя, рассчитан как на гурманов, так и на тех людей, которые желают иметь широкий выбор и хотят быть безусловно уверенными в качестве покупаемого товара. Специалисты коммерческого управления сети постоянно ведут поиск и отбор новых интересных и уникальных продуктов, многие из которых поставляются на эксклюзивных условиях. Использование обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «Азбука вкуса» при реализации дешевых товаров, цена которых столь отлична от нашей, может привести к тому, что у потенциального потребителя в г. Самара может сложиться представление, что сеть магазинов «Азбука вкуса» снизила уровень производимых и реализуемых продуктов, а также уровень обслуживания. Формирование подобного общественного мнения приводит к снижению объемов продаж сети магазинов «Азбука вкуса» и ухудшению отношения потребителей к реализуемой продукции в целом..... Действия ООО «Азбука Вкуса-С» наносят вред деловой репутации ООО «Азбука Вкуса» и ООО «Городской супермаркет» и причиняют убытки в виде упущенной выгоды. По расчетам упущенной выгоды сети магазинов «Азбука вкуса» составляет 99 685 675 рублей».

Исходя из указанных обстоятельств Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу, что использование товарного знака, сходного до степени смешения с зарегистрированным ООО «Азбука Вкуса» товарным знаком и фирменным наименованием, позволило ООО «Азбука Вкуса-С» получить преимущества при реализации продовольственных товаров в указанных географических границах по сравнению с другими

продавцами.

Согласно п.2 ст.14 Федерального Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе, введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Согласно п.4 ст.14 вышеуказанного нормативного акта не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе, продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Таким образом, установлено, что в действиях ООО «Азбука Вкуса-С» содержится нарушение части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в незаконном использовании ООО «Азбука Вкуса-С» своего фирменного наименования сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Азбука Вкуса», а так же обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком «Азбука Вкуса» по свидетельству №435663 от 21.04.2011г.

Комиссией Управления принято решение о выдаче предписания по прекращению нарушения, выявленного в действиях ответчика, выразившегося в незаконном использовании ООО «Азбука Вкуса-С» фирменного наименования сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Азбука Вкуса».

Таким образом, действия ООО «Азбука Вкуса-С» являются актом недобросовестной конкуренции.

На основании вышеизложенного, Комиссия Управления пришла к выводу о нарушении в действиях ООО «Азбука Вкуса-С» части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

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

РЕШИЛА:

1.Признать наличие нарушения в действиях ООО «Азбука Вкуса-С» п.2, п.4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании ООО «Азбука Вкуса-С» фирменного наименования сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Азбука Вкуса» и

обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком №435663, а так же введением в заблуждение потребителей в отношении производителей услуг «по организации буфет-баров с легкими закусками, сэндвичами, выпечкой», «проведении праздничных мероприятий, банкетов, фуршетов, корпоративных вечеринок», «деятельностью кафе», «организации горячих обедов».

2. Выдать ООО «Азбука вкуса-С» предписание о прекращении нарушения пункта 2, 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно внести изменения в учредительные документы ООО «Азбука Вкуса-С», исключив из фирменного наименования следующие слова «Азбука вкуса», а так же внести соответствующие изменения в единый государственный реестр юридических лиц, кроме того прекратить использование обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком «Азбука Вкуса» по свидетельству №435663 от 21.04.2011г.

3 .Передать материалы дела № 47-8690-12/8 уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Азбука Вкуса-С».