РЕШЕНИЕ
по делу № 51-14к/01к о нарушении антимонопольного законодательства
«08» июня 2012 года город Воронеж
Резолютивная часть решения объявлена 08 июня 2012 года
Решение в полном объеме изготовлено 13 июня 2012 года
Комиссия Воронежского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации в составе:
председатель Комиссии: <…>,
члены Комиссии: <…>,
рассмотрев дело № 51-14к/01к о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «Взгляд» (394088, Город Воронеж, Улица Владимира Невского, 13, ИНН 3662092489, ОГРН 1043600091765) (далее – ООО «Взгляд») **пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ от 26.07.2006 № 135 «О защите конкуренции» (далее ФЗ «О защите конкуренции»)**, в присутствии представителя заявителя и заинтересованного лица – <…>, в отсутствие представителя ответчика (уведомлен надлежащим образом), **установила:**
11.01.2012 в Воронежское УФАС России поступило заявление (вх.№01-11/19) Индивидуального предпринимателя <…> (далее ИП <…>, заявитель) в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Взгляд» (394088, Город Воронеж, Улица Владимира Невского, 13, ИНН 3662092489, ОГРН 1043600091765) (далее – ООО «Взгляд») по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.
В своем заявлении ИП <…> указывает, что ООО «Взгляд» незаконно использует товарный знак, принадлежащий заявителю, при оказании медицинских услуг в области офтальмологии.
В соответствии с Приказом № 43 от 01 марта 2012 года в отношении ООО «Взгляд» возбуждено дело № 51-14к/01к о нарушении антимонопольного законодательства и создана Комиссия по рассмотрению указанного дела.
Определением № 51-14к/01к от 01 марта 2012 года дело № 51-14к/01к назначено к рассмотрению на 15 марта 2012 года в 09 часов 30 минут (мск).
На рассмотрение дела 15.03.2012г. законный представитель ООО «ВЗГЛЯД» не явился. В деле имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела.
До рассмотрения дела в Воронежское УФАС поступило ходатайство от ООО «ВЗГЛЯД» (вх. № 01-11/269 от 15.03.2012г.) об отложении рассмотрения дела в связи с болезнью законного представителя Общества – <…> ООО «ВЗГЛЯД» <…>.
15.03.2012г. Воронежским УФАС России ходатайство (вх. № 01-11/269 от 15.03.2012г.) удовлетворено.
Определением № 51-14к/01к от 15 марта 2012 года дело № 51-14к/01к назначено к рассмотрению на 13 апреля 2012 года в 16 часов 00 минут (мск).
На рассмотрение дела 13.04.2012г. законный представитель ООО «ВЗГЛЯД» не явился. В деле имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела.
До рассмотрения дела в Воронежское УФАС поступило ходатайство от ООО «ВЗГЛЯД» (вх. № 01-11/450 от 13.04.2012г.) об отложении рассмотрения дела в связи с болезнью законного представителя Общества – <…> ООО «ВЗГЛЯД» <…>.
13.04.2012 Воронежским УФАС России ходатайство (вх. № 01-11/450 от 13.04.2012г.) удовлетворено.
Определением № 51-14к/01к от 13 апреля 2012 года дело № 51-14к/01к назначено к рассмотрению на 23 мая 2012 года в 16 часов 00 минут (мск).

На рассмотрение дела 23.05.2012г. законный представитель ООО «ВЗГЛЯД» не явился. В деле имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела.
До рассмотрения дела в Воронежское УФАС поступило ходатайство от ООО «ВЗГЛЯД» (вх. № 01-11/668 от 23.05.2012) об отложении рассмотрения дела в связи с болезнью законного представителя Общества – <…> ООО «ВЗГЛЯД» <…>.
23.05.2012 Воронежским УФАС России ходатайство (вх. № 01-11/668 от 23.05.2012) удовлетворено.
Определением № 51-14к/01к от 23 мая 2012 года дело № 51-14к/01к назначено к рассмотрению на 08 июня 2012 года в 10 часов 00 минут (мск).
08 июня 2012 года в ходе рассмотрения дела, представитель заявителя и заинтересованного лица <…> подтвердил требования, изложенные в заявлении от 11.01.2012г.
Ознакомившись с полученными доказательствами, объяснениями представителей сторон и иными материалами дела, Комиссия считает, что действия ООО «ВЗГЛЯД» являются актом недобросовестной конкуренции по следующим основаниям.
Установлено, что ИП <…> является правообладателем товарного знака (знака обслуживания) №334781 - «Взгляд» (Приоритет от 02.02.1999), представляющего собой словесное обозначение «Взгляд», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита (далее — товарный знак), зарегистрированного в отношении услуг, входящих в 42 класс («медицинский, гигиенический и косметический уход») Международной Классификации Товаров и Услуг (7 редакция) (далее — МКТУ), в результате регистрации договора № РД0027115 от 26.09.2007, заключенного между ЗАО «Телекомпания «ВИД» и ИП <…>, о частичной уступке товарного знака по свидетельству №221664. Товарный знак был зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской федерации 18.09.2002 по заявке №99701038/50. Срок действия регистрации товарного знака по свидетельству №334781 был продлен до 02.02.2019.
Право на пользование указанного товарного знака было передано заявителем по договору исключительной лицензии (дата регистрации договора - 22.04.2008г., номер договора - РД0035355) Автономной некоммерческой организации «Клиника микрохирургии глаза Взгляд» (г. Тула, ул. Демонстрации, д. 38) (далее — АНО «Взгляд»). Иным хозяйствующим субъектам данное право не передавалось.
В ходе рассмотрения указанного выше дела установлено, что ООО «Взгляд» имеет полное наименование юридического лица на русском языке Общество с ограниченной ответственностью «Взгляд», а также сокращенное наименование ООО «Взгляд». Запись о ООО «Взгляд» внесена в Единый государственный реестр юридических лиц (далее — ЕГРЮЛ) 02.11.2004.
Также, установлено использование ООО «Взгляд» словесного обозначения «Взгляд»:
1. на входной группе при входе в помещение, в котором ООО «Взгляд» оказывает медицинские услуги в области офтальмологии (адрес - г. Воронеж, ул. Вл. Невского 13);
2. на интернет сайте по адресу: http://www/glaz-vrn.ru, что подтверждается предоставленным ИП <…> протоколом осмотра и исследования вещественных доказательств № 7-6049 от 29.11.2011г. (протокол составлен нотариусом г.Тулы <…>);
3. в рекламе, в том числе:
в эфире телеканала «НТВ» в период с 03 декабря 2011 года по 27 мая 2012 года (информация предоставлена ООО «Алькасар Воронеж» по запросу Воронежского

УФАС России от 18.05.2012г. исх. № 03-16/1650),
в эфире телеканала «Россия-1» (Воронеж) в период с 06 сентября 2011 года по 17 ноября 2011 года (информация предоставлена ЗАО «Видео Интернешнл – Воронежское Агентство» по запросу Воронежского УФАС России от 18.05.2012г. исх. № 03-16/1648),
в эфире телеканала 35 ТВК «ТНТ - Губерния» (Воронеж) в период с 05 декабря 2011 года по 11 декабря 2011 года (информация предоставлена ГУП ВО «Студия «Губерния» по запросу Воронежского УФАС России от 18.05.2012г. исх. № 03-16/1647).
Установлено, что обозначение ООО «Взгляд» является тождественным или сходным до степени смешения с товарным знаком «Взгляд» (свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 334781), принадлежащего <…>, что подтверждено экспертным заключением Воронежского ЦНТИ (филиал ФГУ «РЭА») № 79/1-6-465 от 06.10.2010.
В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского Кодекса Российской Федерации №230-ФЗ от 18 декабря 2006 года (далее ГК РФ) на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак. Правила настоящего Кодекса о товарных знаках соответственно применяются к знакам обслуживания, то есть к обозначениям, служащим для индивидуализации выполняемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых ими услуг (ч.2 ст.1477 ГК РФ).
В соответствии с частью 1 статьи 1229 ГК РФ Гражданин или юридическое лицо, обладающие 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. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.
Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).
Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя «...». Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами.
В соответствии с частью 2 статьи 1484 ГК РФ исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака: при выполнении работ, оказании услуг; на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе; (п.2-4 ч.1 ст. 1484 ГК РФ).
В соответствии с частью 3 статьи 1484 ГК РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в

отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.
Обязанность юридического лица, являющегося коммерческой организацией, иметь фирменное наименование, установлена частью 4 статьи 54 ГК РФ. Фирменное наименование является средством индивидуализации юридического лица.
Согласно пункта 1 статьи 1473 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.
Согласно пункта 1 статьи 1474 ГК РФ сокращенные фирменные наименования, а также фирменные наименования защищаются исключительным правом на фирменное наименование при условии их включения в единый государственный реестр юридических лиц. Исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица (п. 2 ст. 1475 ГК РФ).
Вместе с тем, ч. 6 ст. 1252 Гражданского кодекса РФ определено, что 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. Обладатель такого исключительного права может в порядке, установленном Гражданским кодексом РФ, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.
Таким образом, учитывая, что товарный знак «Взгляд» (Приоритет от 02.02.1999) зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской федерации 18.09.2002 по заявке №99701038/50, а также, что ООО «Взгляд» зарегистрировано (дата внесения записи в ЕГРЮЛ) 02.11.2004, средство индивидуализации (товарный знак) «Взгляд» имеет преимущество перед средством индивидуализации (фирменным наименование) ООО «Взгляд», поскольку исключительное право на товарный знак «Взгляд» возникло ранее.
Согласно подпункту 6 пункта 2 статьи 1512 ГК РФ предоставление правовой охраны товарному знаку может быть оспорено и признано недействительным полностью или частично в течение всего срока действия правовой охраны, если связанные с государственной регистрацией товарного знака действия правообладателя признаны в установленном порядке злоупотреблением правом либо недобросовестной конкуренцией.
Согласно пункту 1 статьи 1513 ГК РФ предоставление правовой охраны товарному знаку может быть оспорено по основаниям и в сроки, которые предусмотрены статьей 1512 настоящего Кодекса, путем подачи возражения против такого предоставления в палату по патентным спорам или федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.
Установлено, что ООО «Взгляд» подавало возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) «Взгляд» в Федеральную Службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее - РОСПАТЕНТ), однако, в возражении против предоставления правовой охраны

товарному знаку (знаку обслуживания) «Взгляд» было отказано (Решение РОСПАТЕНТа №0099701038(334781) от 31 мая 2011 года).
В силу подпункта 1 пункта 3 статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.
В силу пункта 1 части 1 статьи 1 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), целью указанного Закона является предупреждение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.
В силу пункта 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», под конкуренцией понимается 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 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.
В соответствии со статьей 15 ГК РФ под убытками понимаются также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).
Согласно выписке из ЕГРЮЛ, ООО «Взгляд» осуществляет вид экономической деятельности - «Врачебная практика» (код по ОКВЭД — 85.12).
Согласно выписке из ЕГРЮЛ, АНО «Взгляд» также осуществляет вид экономической деятельности - «Врачебная практика» (код по ОКВЭД — 85.12). Кроме того, АНО «Взгляд» осуществляет оказание медицинских услуг в области офтальмологии на территории Российской Федерации, в том числе, гражданам состоящим на регистрационном учете на территории Воронежской области, что подтверждено договорами: №А4298 от 23.08.2011, № 9923 от 09.02.2011, №9566 от 27,01.2011.
Кроме того, установлено, что 05.04.2012г. между АНО «Взгляд» и Государственным образовательным учреждением высшего профессионального образования «Воронежская государственная медицинская академия имени Н.Н. Бурденко» заключено соглашение о намерениях об открытии на территории города Воронежа и Воронежской области клиники оказывающей услуги в области офтальмологии (рабочее название «Клиника микрохирургии глаза «ВЗГЛЯД»).
Таким образом, ООО «Взгляд» и АНО «Взгляд» имеют общую сферу деятельности, являются конкурентами на рынке оказания медицинских услуг в области офтальмологии на территории Российской Федерации.
Пунктом 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» 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 пункту 1 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», товар — объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу),

предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.
Рассматриваемые действия ООО «Взгляд» нарушают требования пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в части оказания офтальмологических услуг с незаконным использованием на официальном интернет сайте ООО «Взгляд» по адресу: http://www/glaz-vrn.ru, в рекламе (в том числе на телеканалах «НТВ», «Россия-1» (Воронеж), 35 ТВК «ТНТ - Губерния» (Воронеж), на входной группе при входе в помещение, в котором ООО «Взгляд» оказывает медицинские услуги в области офтальмологии (адрес - г. Воронеж, ул. Вл. Невского 13), словесного обозначения «Взгляд», сходного до степени смещения с товарным знаком «Взгляд», в отсутствие лицензионного договора с правообладателем указанного товарного знака, что не допускается.
Указанные действия ООО «Взгляд»:
1. Направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности (оказание медицинских услуг в области офтальмологии) с помощью неправомерных методов и средств, а именно, привлечение потенциальных потребителей медицинских услуг в области офтальмологии за счет использования положительной репутации АНО «Взгляд», создания у потребителей мнения о наличии связей между ООО «Взгляд» и АНО «Взгляд», что может привести к смешению и ввести потребителя в заблуждение относительно лица оказывающего офтальмологические услуги.
2. Противоречат действующему законодательству (пп. 1 п. 3 ст. 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883; ч. 3 ст. 1484 ГК РФ), принципам добропорядочности, разумности и справедливости.
3. Способны причинить убытки конкуренту – АНО «Взгляд», как реальные, так и в форме упущенной выгоды, путем перераспределения потребительского спроса на рынке офтальмологических услуг в пользу услуг, оказываемых ООО «Взгляд», либо нанести ущерб его деловой репутации.
Перечисленные выше действия ООО «Взгляд» являются формой недобросовестной конкуренции, определенной в пункте 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».
Комиссия находит основания для выдачи ООО «Взгляд» предписания о прекращении недобросовестной конкуренции.
Руководствуясь частью 1 статьи 14, 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 Общество с ограниченной ответственностью «Взгляд» (394088, Город Воронеж, Улица Владимира Невского, 13, ИНН 3662092489, ОГРН 1043600091765), нарушившим требования пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части продажи/введение в оборот товара (медицинской услуги в области офтальмологии), с незаконным использованием товарного знака «Взляд».
2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Взгляд» (394088, Город Воронеж, Улица Владимира Невского, 13, ИНН 3662092489, ОГРН 1043600091765), предписание о прекращении недобросовестной конкуренции (нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции») путем прекращения использования товарного знака (знака обслуживания, коммерческого обозначения) «Взгляд» в любой форме при осуществлении предпринимательской деятельности (оказание медицинских услуг в области офтальмологии), в том числе, в рекламе; при оформлении входной группы в помещении, в котором ООО «Взгляд» оказывает медицинские услуги; на официальном интернет сайте ООО «Взгляд».

3. Передать материалы дела уполномоченному сотруднику Воронежского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Взгляд» (394088, Город Воронеж, Улица Владимира Невского, 13, ИНН 3662092489, ОГРН 1043600091765), по части 2 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии