

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена "03" марта 2015 года

В полном объеме решение изготовлено "17" марта 2015 года

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

1. – руководитель Саратовского УФАС России,
Председатель Комиссии;
2. – ведущий эксперт Саратовского УФАС России;
3. – начальник отдела контроля рекламы и
финансовых рынков Саратовского УФАС России,
член Комиссии; член Комиссии

в присутствии представителей:

- заявителя - ООО "Саратов-Авто" (доверенность б/н от 12.01.2015);
- ответчика - ЗАО "ЭЛВИС-РОС" (доверенность б/н от 30.01.2015);
- ответчика - ООО "РОС" (доверенность б/н от 04.02.2015),

рассмотрев дело № 10-14/03 по признакам нарушения ЗАО "ЭЛВИС-РОС" (410002, г. Саратов, ул. Чернышевского, 177/181) и ООО "РОС" (410002, г. Саратов, ул. Чернышевского, 177/181) п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Федеральный закон "О защите конкуренции"),

УСТАНОВИЛА:

В Саратовское УФАС России поступило заявление (вх. № 5861 от 03.09.2014) ООО "Саратов-Авто" (далее также - Заявитель) о нарушении ст. 14 Федерального закона "О защите конкуренции".

Изучив представленные документы, заслушав и исследовав доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия установила.

В заявлении (вх. № 5861 от 03.09.2014) говорится о недобросовестной конкуренции со стороны ЗАО "ЭЛВИС-РОС" и ООО "РОС", выразившейся в неправомерном использовании в рекламе: "TOYOTA ремонт автомобилей с ГАРАНТИЕЙ 28-37-37" товарного знака "TOYOTA", правообладателем которого является Тойота Дзидося

Кабусики Кайся (также торгующая как Тойота Мотор Корпорейшн).

Указанная реклама с апреля 2014 года размещается на билборде по адресу: г. Саратов, ул. Чернышевского, 177/181. Факт размещения рекламы подтверждается имеющимся в материалах дела протоколом осмотра вещественных доказательств от 29.08.2014, составленным нотариусом нотариального округа г. Саратова Саратовской области

По мнению Заявителя, использование в спорной рекламе обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком "TOYOTA", привлекает потенциальных потребителей услуг по ремонту транспортных средств, поскольку гарантирует осуществление ремонта с качеством бренда "TOYOTA".

Согласно представленному Заявителем Свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 247220 от 27.05.2003 (приоритет от 14.05.2002) Тойота Дзидося Кабусики Кайся (также торгующая как Тойота Мотор Корпорейшн) является правообладателем словесного товарного знака "TOYOTA" в отношении следующих товаров (услуг): 36- финансирование, предоставление ссуд, страхование, консультации по вопросам дилерской деятельности в отношении транспортных услуг; 37 – ремонт и техническое обслуживание автомобилей; 39 – прокат автомобилей, аренда автомобилей.

Заявителем также представлена копия Свидетельства № 41702 на право исключительного пользования товарным знаком "TOYOTA" от 23.04.1971 (приоритет от 30.07.1970), выданного Тойота Дзидося Кабусики Кайся (также торгующая как Тойота Мотор Корпорейшн).

ООО «Тойота Мотор» является исключительным импортером и дистрибьютором автомобилей марки «Toyota», а также запасных частей и аксессуаров к указанным автомобилям на территории Российской Федерации,

Согласно Свидетельству дилера ООО "Саратов-Авто" является уполномоченным дилером Тойота и уполномочено на розничную продажу автомобилей Тойота, продажу запасных частей и аксессуаров Тойота, осуществление гарантийного ремонта и технического обслуживания автомобилей Тойота на территории Российской Федерации в соответствии с Договором уполномоченного дилера Тойота, заключенным 18.12.2007 сроком на 6 лет между ООО "Саратов-Авто" и ООО "Тойота Мотор".

В ходе рассмотрения дела представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в заявлении (вх. № 5861 от 03.09.2014), а также пояснил, что в целях осуществления Уполномоченного Дилерства ООО "Саратов-Авто" наделено правом использования товарного знака "TOYOTA" при осуществлении деятельности по розничной продаже автомобилей Тойота, запасных частей Тойота и аксессуаров Тойота, а также выполнения ремонтных работ и работ по периодическому техническому обслуживанию автомобилей Тойота.

Кроме того, представитель Заявителя указал, что между ЗАО "ЭЛВИС-РОС", ООО "РОС" и ООО "Тойота Мотор" договоры Дилера Тойота не заключались, и правом на использование товарного знака "TOYOTA" ЗАО "ЭЛВИС-РОС" и ООО "РОС" не наделались.

Данные доводы Заявителя подтверждаются представленными в материалы дела письмом (вх. № 514 от 04.02.2015) ООО "Юридическая фирма Городисский и Партнеры", являющегося представителем Тойота Мотор Корпорейшн, а также письмом ООО "Тойота Мотор" (исх. № 2012/Ю-349), являющегося эксклюзивным дистрибьютором марки Тойота.

В соответствии с п. 7 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 "О защите конкуренции" 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 соответствии с п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 "О защите конкуренции" недобросовестная конкуренция – любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Из представленных сведений следует, что ООО "Саратов-Авто" и ООО "РОС" оказывают услуги по техническому обслуживанию и ремонту легковых автомобилей (код ОКВЭД 50.20.1) на территории Саратовской области, следовательно, осуществляют деятельность на одном товарном рынке. Таким образом, ООО "Саратов-Авто" и ООО "РОС" являются конкурентами.

Вместе с тем, ЗАО "ЭЛВИС-РОС", осуществляя оптовую торговлю автотранспортными средствами (код ОКВЭД 50.10.1), действует на другом товарном рынке и конкурентом ООО "Саратов-Авто" не является.

ЗАО "ЭЛВИС-РОС" в письме (вх. № 7587 от 12.11.2014) сообщает, что рассматриваемую рекламу не размещало, осуществляет оптовую торговлю автотранспортными средствами, товарный знак "TOYOTA" не использовало и документов, подтверждающих право использования данного товарного знака не имеет.

С другой стороны, в качестве причастности ЗАО "ЭЛВИС-РОС" к размещению спорной рекламы Заявитель ссылается на то, что указанный в рекламе телефонный номер <...> -37-37) принадлежит ЗАО "ЭЛВИС-РОС" и указан на официальном сайте компании (www.fiat-elvis.ru, www.ssangyong-elvis.ru). В связи с этим в ходе рассмотрения дела Заявитель заявил ходатайство (вх. № 69 от 13.01.2015):

об истребовании у оператора связи сведений об абоненте, которому принадлежит телефонный номер 28-37-37;

истребовании у аккредитованного регистратора доменных имен www.fiat-elvis.ru, www.ssangyong-elvis.ru ООО "СпейсВэб" информации об их владельцах;

истребовании в МРИ ФНС сведений об осуществляемых ООО "РОС" и ЗАО "ЭЛВИС-РОС" видах деятельности.

Однако, ЗАО "ЭЛВИС-РОС" не оспаривает факт принадлежности ему данного

телефонного номера. Более того, в материалы дела представлена копия договора № 24К 3687 на оказание услуг междугородной и международной телефонной связи с предварительным выбором оператора от 01.10.2010, в соответствии с которым ОАО "Ростелеком" оказывает ЗАО "ЭЛВИС-РОС" услуги телефонной связи, предоставив абонентский номер "28-37-37".

При этом, в соответствии с Соглашением о совместном использовании телефонного номера от 31.12.2012 ЗАО "ЭЛВИС-РОС" и ООО "РОС" в целях экономии средств договорились о совместном использовании телефонного номера "28-37-37" в помещении по адресу: г. Саратов, ул. Чернышевского, 177/181.

Из письма ООО "РОС" (вх. № 1007 от 27.02.2015) следует, что рекламодателем спорной рекламы является ООО "РОС", рекламопроизводителем – ООО "Прогресс". Данный факт подтверждается представленной в материалы дела копией договора на оказание услуг от 31.12.2013 между ООО "РОС" и ООО "Прогресс" (письмо ООО "РОС" вх. № 8841 от 26.12.2014).

Таким образом, учитывая наличие в материалах дела всей необходимой информации об абоненте телефонного номера "28-37-37", видах деятельности, осуществляемых ООО "РОС" и ЗАО "ЭЛВИС-РОС", Комиссия отказывает в удовлетворении ходатайства (вх. № 69 от 13.01.2015).

Согласно п. 14 ч. 1 ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее также – ГК РФ) результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью) являются, в том числе товарные знаки и знаки обслуживания.

Частью 1 ст. 1229 ГК РФ установлено, что 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, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. 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, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

В соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 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 при выполнении работ, оказании услуг.

Согласно ч. 3 ст. 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.

Комиссией установлено, что между ООО "РОС" и ООО "Тойота Мотор" Договор дилера Тойота не заключался, ООО "РОС" Уполномоченным Дилером Тойота не является, данный факт подтверждается письмом ООО "Тойота Мотор" (исх. № 2012/Ю-349).

Таким образом, ООО "РОС" не наделено правом использовать товарный знак "TOYOTA" по Свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 247220 от 27.05.2003 (приоритет от 14.05.2002), Свидетельству № 41702 на право исключительного пользования товарным знаком "TOYOTA" от 23.04.1971 (приоритет от 30.07.1970).

Согласно п. 13 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 № 122, вопрос о сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта и по общему правилу может быть разрешен без назначения экспертизы.

Экспертиза назначается только для разрешения возникших при рассмотрении дела вопросов, требующих специальных знаний. Вопрос о сходстве до степени смешения двух словесных обозначений может быть разрешен с позиции рядового потребителя и специальных знаний не требует.

В соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона "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.

Таким образом, ООО "РОС", используя в рекламе: "TOYOTA ремонт автомобилей с ГАРАНТИЕЙ 28-37-37" обозначение "TOYOTA", сходное до степени смешения с товарным знаком "TOYOTA", правообладателем которого является Тойота Дзидося Кабусики Кайся (также торгующая как Тойота Мотор Корпорейшн), нарушило п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Комиссия также считает, что учитывая, что ЗАО "ЭЛВИС-РОС" и ООО "Саратов-Авто" конкурентами не являются, в рассматриваемых действиях ЗАО "ЭЛВИС-РОС"

отсутствуют признаки нарушения п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Исходя из вышеизложенного, 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» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО "РОС" нарушившим пункт 4 часть 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ЗАО "ЭЛВИС-РОС" в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях

3. Предписание ООО "РОС" не выдавать в связи с отсутствием оснований для его выдачи.

Председатель Комиссии

.....

.....

Члены Комиссии:

.....

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

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