

РЕШЕНИЕ № 46

27 января 2017г.

г. Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена 26 января 2017г.

В полном объеме решение изготовлено 27 января 2017г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии: «...»; члены Комиссии: «...», «...»,

в отсутствие лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела: заявителя -ООО «в отсутствие лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела, рассмотрев дело № 112 от 28.06.2016г. возбужденное по признакам нарушения ООО «Зарядка» требований п. 1 ст. 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006г. (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступила

жалоба (исх. №10/01 от 29.03.2016г.) и дополнение к жалобе вход. № 5915 от 23.05.2016г. общества с ограниченной ответственностью «СК «Зарядка» на действия ООО «Зарядка», связанные с незаконным использованием фирменного наименования заявителя последним.

Из жалобы ООО «СК «Зарядка» следует, что ему стало известно о том, что в г. Иркутске зарегистрирована и осуществляет коммерческую деятельность компания, имеющая фирменное наименование сходное до степени смешения в части ключевого и доминирующего слова «Зарядка» с фирменным наименованием и товарным знаком Заявителя, а именно ООО «Зарядка» (ИНН 3811184139). ООО «Зарядка» осуществляет деятельность по организации работы фитнес центра Зарядка, расположенного по адресу: г. Иркутск, ул. Байкальская, д. 105а. По мнению заявителя, указанное наименование фитнес-центра, расположенного в г. Иркутске также сходно до степени смешения с товарным знаком «ZARYDKA», правообладателем которого является заявитель.

В результате проведенного антимонопольного расследования, Иркутским УФАС России установлено следующее.

ООО «СК «Зарядка» зарегистрировано в качестве юридического лица 14.02.2011г. по адресу: г. Москва, Новоясеневский проспект, д. 1, основным видом деятельности указанного общества является деятельность в области спорта (код ОКВЭД 92.6), одним из дополнительных видов деятельности общества является физкультурно-оздоровительная деятельность (код ОКВЭД 93.04). ООО «СК «Зарядка» является правообладателем товарного знака № 534554 «ZARYDKA», зарегистрированного в отношении одежды, обуви, головных уборов, спортивных товаров, различного рода товаров и деятельности, направленных на физическое, творческое, учебное и иное развитие человека, а также в отношении медицинских и сопутствующих услуг и т.д.

ООО «Зарядка» (ИНН 3811184139) зарегистрировано в качестве юридического лица 22.10.2014г. по адресу: г. Иркутск, ул. Байкальская д. 241а, кв. 19, основным видом деятельности указанного лица является физкультурно-оздоровительная деятельность (код ОКВЭД 93.04).

Таким образом, ООО «СК «Зарядка» зарегистрировано в качестве юридического лица раньше, чем ООО «Зарядка», в связи с чем дата регистрации заявителя является приоритетной по отношению к дате регистрации ООО «Зарядка», и, соответственно, право на использование фирменного наименования, содержащего слово «Зарядка», у заявителя возникло ранее.

Поскольку указанные лица осуществляют один вид экономической деятельности - физкультурно-оздоровительную деятельность (код ОКВЭД 93.04), и заявитель не давал своего согласия на использование фирменного наименования или товарного знака, претензией исх. № 11/11 от 13.11.2015 года ООО «СК «Зарядка» обратилось к ООО «Зарядка» с требованием о прекращении использования обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком и фирменным наименованием заявителя, в течение 7 дней с момента получения претензии.

Однако никаких мер по устранению нарушения прав заявителя после получения претензии со стороны ООО «Зарядка» не предпринято.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов, которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, 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.

Российская Федерация является участником Парижской конвенции по охране промышленной собственности, статья 10 bis которой возлагает на страны-участницы обязанность обеспечить

гражданам стран, участвующих в союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции. Одной из форм недобросовестной конкуренции, предусмотренной в данной конвенции, являются все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов, промышленной или торговой деятельности конкурента.

Согласно п. 1. ст. 14.6 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

Пунктом 4 ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) установлено, что юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование.

Фирменное наименование является приравненным к результатам интеллектуальной деятельности средством индивидуализации юридических лиц (подп. 13 п. 1 ст. 1225 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 (п. 1 ст. 1473 ГК 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 (п. 1 ст. 1474 ГК РФ).

В силу п. 3 ст. 1474 ГК 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.

Пунктом 2 ст. 1475 ГК РФ установлено, что 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.

Если различные средства индивидуализации (в том числе фирменное наименование) 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. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном ГК РФ, требовать в том числе полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения (п. 6 ст. 1252 ГК РФ).

В фирменных наименованиях ООО «СК «Зарядка» и ООО «Зарядка» использован один и тот

же основной элемент «Зарядка». При этом указанные лица выступают конкурентами по отношению друг к другу, поскольку осуществляют аналогичные виды хозяйственной деятельности.

Сходность фирменных наименований ООО «СК «Зарядка» и ООО «Зарядка» до степени смешения в результате полного фонетического и семантического (смыслового) сходства основного элемента, влечет восприятие их потребителями как тождественных.

Такое сходство обозначений с учетом схожести осуществляемой этими юридическими лицами деятельности создает угрозу смешения юридических лиц в понимании потребителей.

Из письменных пояснений ООО «Зарядка» от 24.05.2016 следует, что последнее не знало о существовании организации с похожим наименованием в городе Москва, и выбрало такое наименование в связи с наличием широко используемого понятия «зарядка», под которым понимается определенный комплекс физических упражнений. При этом, ООО «Зарядка» указало на отсутствие факта рекламирования услуг фитнес-центра Зарядка или Общества в информационных источниках, в том числе в сети «Интернет».

Несмотря на декларируемое ООО «Зарядка» отсутствие умысла в использовании чужого наименования, фактические обстоятельства указывают на наличие в его действиях по присвоению своей организации наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «СК «Зарядка», образовавшегося ранее, признаков нарушения п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции, поскольку указанные действия являются незаконным использованием обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента.

Относительно довода жалобы заявителя о незаконном использовании ООО «Зарядка» (в наименовании общества и фитнес-клуба) обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком заявителя, необходимо отметить следующее.

В силу части 1 статьи 1484 Гражданского кодекса РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

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 в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе.

ООО «Зарядка» не осуществляет деятельность по продаже товаров, поименованных в приложении к свидетельству № 534554, а также не рекламирует услуги фитнес-центра (в настоящее время – тренажерный зал) Зарядка в средствах массовой информации, в связи с чем надпись на вывеске тренажерного зала – «Зарядка» и наименование Общества «Зарядка» не может вызвать смешение с товарным знаком «ZARYDKA». При этом фактическое подтверждение наличия сходства до степени смешения между используемым ООО «Зарядка» словесным обозначением «Зарядка», «Зарядка» и товарным знаком «ZARYDKA» заявителем не представлено, это является предположением последнего, которое не может учитываться в качестве доказательства наличия признаков совершения ООО «Зарядка» акта недобросовестной конкуренции в части незаконного использования товарного знака № 534554.

Наличие вышеуказанных обстоятельств послужило поводом к возбуждению приказом № 112 от 28.06.2016г. в отношении ООО «Зарядка» дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в использовании в своем наименовании словесного обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента –

ООО «СК «Зарядка».

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 112 комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Для рассмотрения дела № 112 от 28.06.2016г. проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке в соответствии с требованиями части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, а также Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке" (далее Порядок).

По результатам проведенного антимонопольным органом анализа конкурентной среды на товарном рынке оказания фитнес услуг, установлено следующее.

Временной интервал исследования товарного рынка равен одному году с 01.01.2015г. по 31.12.2015г.

Идентификация хозяйствующих субъектов.

ООО «СК «Зарядка» (г. Москва, Новоясеневский проспект, д. 1), основным видом деятельности является деятельность в области спорта (код ОКВЭД 92.6), одним из дополнительных видов деятельности общества является физкультурно-оздоровительная деятельность (код ОКВЭД 93.04). ООО «СК «Зарядка» является правообладателем товарного знака № 534554 «ZARYADKA», зарегистрированного в отношении одежды, обуви, головных уборов, спортивных товаров, различного рода товаров и деятельности, направленных на физическое, творческое, учебное и иное развитие человека, а также в отношении медицинских и сопутствующих услуг и т.д. (<http://www.zaryadkaclub.ru/>).

ООО «Зарядка» (ИНН 3811184139, г. Иркутск, ул. Байкальская, д. 105а), основным видом деятельности является физкультурно-оздоровительная деятельность (код ОКВЭД 93.04), в настоящее время осуществляет деятельность по организации работы тренажерного зала «СпортМакс».

Географические границы товарных рынков, в границах которых действуют рассматриваемые хозяйствующие субъекты можно определить как территорию двух городов, находящихся на территории РФ, а именно г. Москва и г. Иркутск.

Хозяйствующих субъектов возможно рассматривать конкурентами, поскольку «ZARYADKA» активно продает франшизу по организации региональных фитнес клубов (<http://www.zaryadkaclub.ru/>) и опасается репутационных рисков, препятствующих распространению франшизы указанного формата в Иркутском регионе.

Кроме того, возможное получение иркутским фитнес клубом (тренажерным залом) необоснованных преимуществ в предпринимательской деятельности за счет снижения издержек при разработке дизайна фитнес клуба (тренажерное зала), набора услуг.

В ходе рассмотрения дела № 112 ответчиком по делу представлено решение единственного участника ООО «Зарядка» от 16.11.2016г. о смене наименования общества на ООО «СпортМакс», однако документов налогового органа, подтверждающих смену наименования ответчик не представил.

Кроме того, в материалах дела имеется письмо Инспекции Федеральной налоговой службы по Октябрьскому округу г. Иркутска исх. № 06-13/018762 от 09.09.2016г., содержащее сведения о направлении материалов проверки в отношении ООО «Зарядка», указывающих на недостоверность сведений о нем, содержащихся в ЕГРЮЛ, в уполномоченный налоговый орган для принятия мер по ликвидации указанного юридического лица.

Таким образом, в настоящее время уполномоченным налоговым органом принимаются меры к исключению недействующего юридического лица - ООО «Зарядка» из ЕГРЮЛ.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 112 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о наличии в действиях ООО «Зарядка» по использованию в своем наименовании словесного обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента – ООО «СК «Зарядка» нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, поскольку такие действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки нанести вред деловой репутации ООО «СК «Зарядка».

Определением № 1911 от 16.12.2016г. ООО «Зарядка» было предложено представить доказательства либо привести доводы, опровергающие вышеприведенные выводы Комиссии Иркутского УФАС России, которые содержались в направленном в адрес ответчика заключении об обстоятельствах дела от 15.12.2016г. Однако на очередную дату рассмотрения дела № 112 (26.01.2017г.) никаких документов и сведений от ООО «Зарядка» в Иркутское УФАС России не поступало.

Поскольку в материалах дела № 112 отсутствуют документы и сведения, подтверждающие прекращение ответчиком выявленного нарушения, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдать предписание о прекращении недобросовестной конкуренции.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. 14.6, ст. 23, ч. 1 ст. 39, ст. 41, ст. 49, 50 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Зарядка» (664075, г. Иркутск, ул. Байкальская, д. 241а, кв. 19; ИНН 3811184139) нарушившим п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ, в связи с использованием в своем наименовании словесного обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента – ООО «СК «Зарядка».
2. Выдать ООО «Зарядка» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции, путем прекращения использования в своем наименовании словесного обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента – ООО «СК «Зарядка», в срок, установленный предписанием.
3. Копию решения и предписания направить в адрес ответчика по делу № 112.
4. Копию решения направить в адрес заявителя по делу № 112.
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Члены Комиссии:

«...»

«...»

ПРЕДПИСАНИЕ № 26

27 января 2017г.

г. Иркутск

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

председатель Комиссии: «...»; члены Комиссии: «...», «...»,

в отсутствие лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела: заявителя -ООО «в отсутствие лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела, рассмотрев дело № 112 от 28.06.2016г., возбужденное в отношении ООО «Зарядка» по признакам нарушения требований п. 1 ст. 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006г. (далее – Закон о защите конкуренции), руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Закона о защите конкуренции, на основании решения № 46 от 27.01.2017г.,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Зарядка» (664075, г. Иркутск, ул. Байкальская, д. 241а, кв. 19; ИНН 3811184139) в срок до 31.03.2017г. совершить действия, направленные на прекращение недобросовестной конкуренции, путем прекращения использования в своем наименовании словесного обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента – ООО «СК «Зарядка».

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Зарядка» в течение 5 рабочих дней с момента исполнения п.1 настоящего предписания представить в адрес Иркутского УФАС России документы, подтверждающие его исполнение.

Председатель Комиссии:

«...»

Члены Комиссии:

«...»

«...»

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.5 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 антимонопольного органа.