

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 054/01/14.6-358/2020

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

К РАССМОТРЕНИЮ

«28» февраля 2020 г.

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) <...> на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области от «28» февраля 2020г. № 32 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Бентэн» (ОГРН 1195476066939, ИНН 5406800568, адрес места регистрации: 630091, г. Новосибирск, ул. Державина, д. 9, кв. 62) п. 2 ст. 14.6 Закона «О защите конкуренции» выразившегося в приобретении прав на товарные знаки № 620546, № 601887,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление ООО «Дальневосточный инвестиционный центр» и ИП Бурдачевой О.В. (вх. № 14622э от 28.11.19) по факту нарушения ООО «Бентэн» антимонопольного законодательства при осуществлении предпринимательской деятельности, выразившегося в использовании в своей предпринимательской деятельности фирменного стиля, элементов оформления и цветового решения, сходных до степени смешения с элементами заявителя.

Как указывает заявитель, в ходе мониторинга деятельности конкурирующих организаций в сети «Интернет» ООО «Дальневосточный инвестиционный центр» был обнаружен интернет-сайт по адресу: <https://coppelia.ru/>, из которого заявителю стало известно, что ООО «Бентэн» (ОГРН 1195476066939, ИНН 5406800568, адрес места регистрации: 630091, г. Новосибирск, ул. Державина, д. 9, кв. 62) , осуществляющая деятельность по адресу: г.Новосибирск, ул.Фрунзе, д.20 при оформлении своего помещения полностью скопировала фирменный стиль принадлежащий детской школе балета «Lilballerin», что вводит потребителя в заблуждение, который отождествляет одну организацию с другой.

Фирменный стиль оформления помещения заявителя был разработан опытными дизайнерами по заказу общества, в частности он имеет свои индивидуальные особенности по цветовой гамме (фиолетовый оттенок), нанесения на стены предметов декора (розочки), специальной мебели и других предметов.

Заявителем представлены, в том числе:

- руководство по оформлению фирменного стиля;
- руководство по ремонтным работам;
- руководство по оформлению элементов декора;

- фотографии, позволяющие идентифицировать особенности фирменного стиля общества.

Исключительные права на средства индивидуализации детской школы балета «Lilballerin» передаются в рамках лицензионного договора. Товарный знак «Lilballerin» известен на территории всей Российской Федерации, а также в некоторых зарубежных странах.

На сайте <https://coppelia.ru/> размещены фотографии, на которых видны элементы оформления помещения, где по мнению заявителя можно определить, что они скопированы у детской школы балета «Lilballerin», расположенной по адресу: г. Новосибирск, ул. Дуси Ковальчук, д. 248.

В настоящий момент, право использования результатов интеллектуальной деятельности ООО «Дальневосточный инвестиционный центр» на территории г. Новосибирска предоставлено ИП Бурдачевой Ольге Владимировне на основании лицензионного договора. ИП Бурдачева О.В. осуществляет с разрешения правообладателя предпринимательскую деятельность под коммерческим обозначением «Lilballerin» по адресу: г. Новосибирск, ул. Дуси Ковальчук, д. 248. ИП Бурдачева О.В. также имеет претензии к ООО «Бентэн».

При этом ООО «Бентэн» не были произведены материальные и временные расходы (такие как например затраты на заработную плату дизайнерам), необходимые для осуществления предпринимательской деятельности на рассматриваемом товарном рынке, которые был вынужден понести ООО «Дальневосточный инвестиционный центр», действующий добросовестно. Это привело, по мнению заявителя, к получению организацией необоснованного конкурентного преимущества по сравнению с хозяйствующими субъектами-конкурентами. Вышеуказанные действия организации могут привести к причинению убытков хозяйствующим субъектам-конкурентам.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России, ООО «Бентэн» представлены документы и пояснения (вх. № 1117 от 24.01.2020г.), согласно которым использование на логотипе ООО "Бентэн" графического логотипа в виде изображения балерины представляет собой визуальное изображение известного всем представления о балерине, вызывает ассоциацию с балетом. ООО «Бентэн» отмечает, что изображение балерины на логотипах балетных школ является массовым, изображения отличаются между собой формой графического изображения, позой, цветом и пр. При этом следует учитывать, что изображение балерины не придает заявленному обозначению достаточной оригинальности, позволяющей однозначно идентифицировать форму заявленного обозначения с Заявителем.

Таким образом, по мнению ООО «Бентэн», заявленное обозначение (балерина), само по себе без привязки к конкретному графическому изображению, не обладает различительной способностью, поскольку представляет собой объект, содержание которого является общепринятым символом балета.

Что касается различительной способности за счет цветовой гаммы, считается, что цветовой акцент заявленного обозначения - розовый (цвет одежды) также характерен для множества логотипов подобного рода, а также для детской, женской одежды. Розовая цветовая гамма различных оттенков используется

многими организациями.

Сам по себе цвет одежды заявленного обозначения, по мнению ООО «Бентэн», не способен вызывать ассоциаций, необходимых и достаточных для запоминания обозначения потребителем как средства индивидуализации конкретного хозяйствующего субъекта.

ООО «Бентэн» считает, что у условного графического изображения балерины отсутствует достаточная различительная способность для предоставления ему правовой охраны как коммерческому обозначению в отношении деятельности хозяйствующего субъекта.

По мнению ООО «Бентэн», правовой охране в качестве средства индивидуализации подлежит только зарегистрированное в установленном порядке Заявителем графическое изображение, а не любое изображение балерины. Кроме того, изображение балерины представляет собой устоявшееся изображение для балета и используется длительное время значительным числом организаций, зарегистрированных на территории Российской Федерации, основным видом деятельности которых является подобные виды услуг, и не может ассоциироваться с конкретным хозяйствующим субъектом, связанным с балетной школой, поскольку оно является описательным и использовалось задолго до начала его использования Заявителем.

В отношении использования цветовой гаммы, элементы декора (розочек, вешалок в виде короны), ООО «Бентэн» считает что Заявитель в данном случае необоснованно предъявляет претензии в связи с тем, что при оформлении помещений ООО "Бентэн" не использовало готовых графических решений, в связи с этим оформление помещений в комплексе не может быть сходно до степени смешения.

Используемые в интерьере ООО "Бентэн" розочки, вешалки в виде короны являются товарами, находящимися в свободной продаже. К примеру, вешалки в виде короны приобретены на сайте aliexpress.

Учитывая данный факт, представленные объекты интерьера не являются оригинальными. Кроме того, ООО «Бентэн» отмечает, что подобные объекты в связи с их свободной реализацией используются многими юридическими и физическими лицами, и не представляется возможным установить, что они приобрели различительную способность и ассоциируются только с Заявителем.

Таким образом ООО «Бентэн» считает, что используемые в хозяйственной деятельности Общества логотип и фирменный стиль не могут совпадать до степени смешения с логотипом и фирменным стилем Заявителя и не могут расцениваться в качестве акта недобросовестной конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, Новосибирское УФАС России отмечает следующее.

В силу п. 7 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «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.

Согласно п. 5 ст. 4 Закона «О защите конкуренции», хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с п.9 ст.4 Закона «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.

ООО «Дальневосточный инвестиционный центр», ИП Бурдачева О.В. и ООО «Бентэн» осуществляют свою деятельность на одном товарном рынке, а именно предоставляют гражданам услуги по обучению детей классическому танцу (ОКВЭД 93.29.2).

Заявителем представлены документы, свидетельствующие о разработке и осуществлении деятельности с использованием фирменного стиля - фиолетового цвета, стилизованных графических изображений, имитирующих розы, выполненных в фиолетово-белом цвете, а также элементах декора (паровозик, лавочки).

ООО «Бентэн» в своей предпринимательской деятельности используют элементы оформления, цветовую гамму и элементы декора, схожие с аналогичными элементами ООО «Дальневосточный инвестиционный центр» и ИП Бурдачевой О.В.

ООО «Дальневосточный инвестиционный центр» и ИП Бурдачевой О.В. представлено документальное подтверждение разработки данного дизайна оформления студии танцев и продвижения своих услуг с использованием данного оформления.

ООО «Бентэн» в свою очередь не представило документов о разработке выбранного стиля оформления, и пояснений о причинах выбора тех или иных элементов декора и цветовых решений.

Частью 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения путем копирования или имитации внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Копированием внешнего вида изделия является воспроизведение внешнего вида изделия другого хозяйствующего субъекта (предпринимателя) и введение его в гражданский оборот.

Под смешением в целом следует понимать ситуацию, когда потребитель одного товара отождествляет его с товаром другого производителя, либо допускает, несмотря на имеющиеся отличия, вероятность производства указанных товаров одним лицом.

Последствием такого поведения на рынке является возможное перераспределение потребительского спроса от производителя оригинального товара в пользу товара конкурента-нарушителя в результате ошибочного приобретения потребителем товаров нарушителя, поскольку сходство упаковки/внешнего вида товара создает ошибочное впечатление о принадлежности товаров одному производителю.

На основании изложенного, можно заключить, что ООО «Бентэн» (школа танцев «Coppelia») и ООО «Дальневосточный инвестиционный центр» (международная сеть детских балетных школ «Liballerin») оформлены в стиле, имеющем схожие элементы: фиолетовый цвет, стилизованные графические изображения, имитирующие розы, выполненные в фиолетово-белом, а также элементы декора (паровозик, лавочки), что может вызвать смешение товаров двух производителей, поскольку потребитель на фоне визуального восприятия идентифицирует услуги, как принадлежащие определенному продавцу, что противоречит требованиям ч. 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Данные действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности в виде отсутствия затрат на поиск клиентов и продвижение компании, противоречат обычаям делового оборота, а также могут причинить убытки конкуренту - заявителю, в виде оттока клиентов либо нанести вред его деловой репутации.

Таким образом действия ООО «Бентэн» имеют признаки нарушения п. 2 ст.14.6 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с п. 1 ч. 9 ст. 44 Федерального закона «О защите конкуренции», антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Руководствуясь частью 6 статьи 44 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 054/01/14.6-358/2020 к рассмотрению на **«30» марта 2020г. в 18:00 часов** по адресу: Кирова 3, кабинет 1007.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела 054/01/14.6-358/2020 в качестве ответчика: **ООО «Бентэн»** (ОГРН 1195476066939, ИНН 5406800568, адрес места

регистрации: 630091, г. Новосибирск, ул. Державина, д. 9, кв. 62)

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 054/01/14.6-358/2020 в качестве заявителей:

- **ООО «Дальневосточный инвестиционный центр»** (680013, город Хабаровск, улица Ленинградская, дом 23, офис 21, ОГРН: 1162724056868, Дата присвоения ОГРН: 01.03.2016, ИНН: 2721222557),
- **ИП Бурдачева О.В.** (ОГРНИП: 317547600132490, ИНН: 540133522171).

4. ООО «Бентэн», ООО «Дальневосточный инвестиционный центр», ИП Бурдачевой О.В. представить **в срок до «27» марта 2020г.** в Новосибирское УФАС России:

- документы, которые могут повлиять на решение Комиссии Новосибирского УФАС России;

- отзыв на данное определение.

Документы представляются **в прошитом виде, в копиях, заверенных юридическим лицом, с сопроводительным письмом.** В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.

В соответствии с ч.6 ст.19.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.