

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена «17» июня 2016 г.

г. Кемерово

Решение изготовлено в полном объеме «24» июня 2016 г.

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

Ланцман Л.И. - заместителя руководителя
Председателя Комиссии: Управления;

Членов
Комиссии: Каминской Е.Б. - начальника отдела рекламы,
недобросовестной конкуренции и финансовых
рынков;

Чубукова А.А. - начальника отдела судебной и
правовой работы;

Акатьевой И.С. - главного специалиста - эксперта
отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и
финансовых рынков,

рассмотрев дело № 06/А-14-2016, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «ЭЛЬДОРАДО» г. Ленинск-Кузнецкий (далее - ООО «ЭЛЬДОРАДО»; ИНН 4212037419, ОГРН 1154212000084, юридический адрес: 652560, Кемеровская область, г. Полысаево, ул. Иркутская, 4; дата регистрации в качестве юридического лица 18.02.2015г.) части 1 статьи 14.4, пунктов 1, 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление ООО «ЭЛЬДОРАДО» г. Москва о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Общества с ограниченной ответственностью «ТЕХНОМИР» (далее - ООО «ТЕХНОМИР»).

Из заявления следует, что на территории Кемеровской области по адресу: г. Ленинск-Кузнецкий, ул. Пушкина, 88 осуществляет деятельность магазин бытовых электротоваров с незаконным использованием на вывеске изображения, сходного до степени смешения с товарным знаком «ЭЛЬДОРАДО» по свидетельству № 276457, принадлежащим ООО «ЭЛЬДОРАДО» г. Москва.

Дополнительно ООО «ЭЛЬДОРАДО» указывает, что ООО «ТЕХНОМИР» сменило фирменное наименование на ООО «ЭЛЬДОРАДО», что является нарушением статьи 14.4 ФЗ «О защите конкуренции», также, ООО «ЭЛЬДОРАДО» (ранее – ООО «ТЕХНОМИР») использует в своей деятельности сходные с заявителем рекламные материалы и рекламные акции.

Однако, доказательств использования ООО «ЭЛЬДОРАДО» г. Ленинск-Кузнецкий рекламных материалов, сходных с рекламными материалами ООО «ЭЛЬДОРАДО» г. Москва заявителем в адрес Кемеровского УФАС России не представлено.

20.02.2016г. приказом Кемеровского УФАС России № 26 было возбуждено дело № 06/А-14-2016 о нарушении ООО «ЭЛЬДОРАДО» г. Ленинск-Кузнецкий антимонопольного законодательства, выразившегося в регистрации юридического лица (ООО «ЭЛЬДОРАДО» г. Ленинск-Кузнецкий) с фирменным наименованием сходным до степени смешения с фирменным наименованием другого юридического лица (ООО «ЭЛЬДОРАДО» г. Москва), в использовании ООО «ЭЛЬДОРАДО» г. Ленинск-Кузнецкий при оформлении вывески магазина по адресу: Кемеровская область, г. Ленинск-Кузнецкий, ул. Пушкина, 88, на фирменной одежде сотрудников магазина словесного обозначения «ЭЛЬДОРАДО» сходного до степени смешения с товарным знаком «ЭЛЬДОРАДО» по свидетельству № 276457, принадлежащего ООО «ЭЛЬДОРАДО» г. Москва.

Определением от 20.02.2016г. дело № 06/А-14-2016 было назначено к рассмотрению на 29.03.2016г. на 10 часов 30 минут.

Копии определения от 20.02.2016г. и приказа Кемеровского УФАС России от 20.02.2016 № 26 были направлены в адрес ООО «ЭЛЬДОРАДО» г. Ленинск-Кузнецкий и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомления о вручении почтовых отправлений имеются в материалах дела).

Согласно сведениям, размещенным на сайте Федеральной налоговой службы, произошла смена юридического адреса ООО «ЭЛЬДОРАДО»: г.Полысаево, ул.Иркутская, 4.

29.03.2016г. состоялось рассмотрение дела № 06/А-14-2016 в присутствии <...> – представителя ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва по доверенности, <...> – директора ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево.

Представитель заявителя <...> по доверенности поддержал требования, изложенные в заявлении о нарушении ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево антимонопольного законодательства, дополнительно заявил ходатайство об обязанности ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево предоставить доказательства прекращения использования обозначения «ЭЛЬДОРАДО» по следующим адресам: г.Белово, ул.Советская, 48; г.Березовский, Молодежный бульвар, 2-А; пгт. Крапивинский, ул.Советская, 50.

Данное ходатайство было отклонено, поскольку использование изображения, сходного до степени смешения с товарным знаком «ЭЛЬДОРАДО» по свидетельству № 276457, принадлежащего ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва, по адресам: г.Белово, ул.Советская, 48; г.Березовский, Молодежный бульвар, 2-А; пгт.Крапивинский, ул.Советская, 50, не являлось предметом исследования в ходе рассмотрения дела № 06/А-14-2016.

ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево с нарушением не согласился, пояснив, что на законных основаниях зарегистрировал в Федеральной налоговой службе организацию с фирменным наименованием ООО «ЭЛЬДОРАДО», товарный знак «ЭЛЬДОРАДО» и наименование магазина «ЭЛЬДОРАДО», в котором он осуществляет деятельность имеет различное звучание. Также ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево пояснил, что ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево и ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва осуществляют различные виды деятельности, поскольку основным видом деятельности ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва является розничная торговля бытовыми электротоварами, радио- и телеаппаратурой (ОКВЭД 52.45), основным видом деятельности ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево является оптовая торговля бытовыми электротоварами, радио- и телеаппаратурой (ОКВЭД 51.43).

Дополнительно ООО «ЭЛЬДОРАДО» пояснило, что прекратило использование обозначения «ЭЛЬДОРАДО» при осуществлении хозяйственной деятельности по адресу: г.Ленинск-Кузнецкий, ул.Пушкина, 88. Однако, доказательств прекращения использования обозначения «ЭЛЬДОРАДО» по данному адресу в адрес Кемеровского УФАС России не представлено.

Из ответов (исх. 41-0442-12 от 03.02.2016г., 41-0151-12 от 18.01.2016г.) Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент), представленных в адрес Кемеровского УФАС России, следует, что обозначения, используемые ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево в фирменном наименовании, на вывеске и на фасаде здания, на форменной одежде персонала, являются сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 276457, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу семантического, фонетического тождества и графического сходства общего словесного элемента «ЭЛЬДОРАДО», учитывая, что ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево и ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва оказывают однородные услуги.

Регистрация юридического лица (ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево) с фирменным наименованием сходным до степени смешения с фирменным наименованием другого юридического лица (ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва) содержит признаки нарушения части 1 статьи 14.4 ФЗ «О защите конкуренции».

Использование ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево при оформлении вывески магазина по адресу: Кемеровская область, г.Ленинск-Кузнецкий, ул.Пушкина, 88, на фирменной одежде сотрудников магазина словесного обозначения «ЭЛЬДОРАДО» сходного до степени смешения с товарным знаком «ЭЛЬДОРАДО» по свидетельству № 276457, принадлежащего ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва, содержит признаки нарушения статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

29.03.2016г. в процессе рассмотрения дела № 06/А-14-2016 Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела № 06/А-14-2016 в связи с принятием заключения и получения дополнительных доказательств.

Определением от 29.03.2016г. рассмотрение дела № 06/А-14-2016 было отложено на 05.05.2016г. на 11 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево и заявителю заказными письмами и с уведомлением.

05.05.2016г. представитель ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево на рассмотрение дела не явился, сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 05.05.2016г. рассмотрение дела № 06/А-14-2016 было отложено на 10.06.2016г. на 13 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево и заявителю заказными письмами и с уведомлением (распечатки с сайта ФГУП Почта России о вручении ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва почтового отправления и с отметкой почты «неудачная попытка вручения» ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево имеются в материалах дела).

10.06.2016г. состоялось рассмотрение дела № 06/А-14-2016 в присутствии представителя ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва <...> по доверенности, который поддержал ранее заявленные доводы о наличии в действиях ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево нарушения антимонопольного законодательства, дополнительно пояснил, что в настоящее время ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево не использует в своей деятельности обозначения сходные до степени смешения с товарным знаком «ЭЛЬДОРАДО» по свидетельству № 276457, вывеска на фасаде магазина по адресу: г.Ленинск-Кузнецкий, ул.Пушкина, 88 заменена и представил фотографию вывески с наименованием магазина «ТЕХНОМИР».

В ходе рассмотрения дела № 06/А-14-2016 Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение объявить перерыв до 17.06.2016г. до 08 часов 30 минут.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения представителя ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва, Комиссия Кемеровского

УФАС России установила следующее:

ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва осуществляет хозяйственную деятельность на территории Российской Федерации (в том числе и на территории Кемеровской области) и является правообладателем товарного знака «ЭЛЬДОРАДО» по свидетельству № 276457 со сроком действия до 22.09.2023г. (приоритет с 22.09.2003г.) принадлежащим ООО «ЭЛЬДОРАДО» (ОГРН 5077746354450) на основании регистрации перехода исключительного права без договора, зарегистрированного Федеральной службой по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент).

Товарный знак «ЭЛЬДОРАДО» зарегистрирован в отношении товаров и услуг Международного классификатора товаров и услуг (МКТУ) 8, 9, 11, 20, 21, 28, 35, 36, 37, 39, 41, 42.

Между заявителем ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва (лицензиат) и ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево (сублицензиат) 01.04.2015г. был заключен договор сублицензии № СИБ_190_С_ФРАНЧ со сроком действия по 31.12.2015г., в соответствии с которым, лицензиат за вознаграждение, уплачиваемое сублицензиатом, предоставляет сублицензиату неисключительную лицензию на использование прав на товарные знаки в РФ в отношении всех товаров и услуг, для которых товарные знаки зарегистрированы.

01.05.2015г. ООО «ТЕХНОМИР» (позднее переименовавшееся в ООО «ЭЛЬДОРАДО») в адрес ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва было направлено уведомление о расторжении договора сублицензии № СИБ_190_С_ФРАНЧ с 01.06.2015г., а также сообщющее о прекращении использования ООО «ТЕХНОМИР» товарного знака «ЭЛЬДОРАДО».

Вместе с тем, ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва были выявлены факты использования ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Ленинск-Кузнецкий на вывесках в месте осуществления хозяйственной деятельности изображения схожего до степени смешения с товарным знаком «ЭЛЬДОРАДО» по свидетельству 276457.

ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва в адрес ООО «ТЕХНОМИР» была направлена претензия (исх. № 00110-4984 от 05.11.2015г.) о прекращении незаконного использования товарного знака.

В ответ (исх. б/н от 23.11.2015г.) на данную претензию ООО «ТЕХНОМИР» пояснило, что вывеска, которая находится на фасаде магазина в г.Ленинск-Кузнецкий ни содержанием, ни цветом, ни шрифтом не напоминает бывший в сублицензии товарный знак «ЭЛЬДОРАДО».

ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево в адрес Кемеровского УФАС России представило пояснения о том, что на законных основаниях указывает на вывеске фирменное наименование юридического лица «ЭЛЬДОРАДО», поскольку 09.12.2015г. ООО «ТЕХНОМИР» сменило фирменное наименование на ООО «ЭЛЬДОРАДО». Обществом в адрес Кемеровского УФАС России были представлены фотографии вывески и баннера, размещенных над входом в магазин, со словесным изображением «ЭЛЬДОРАДО», выполненные белыми буквами на красном фоне. Также были представлены фотографии фирменной одежды персонала с изображением ООО «ЭЛЬДОРАДО».

Из ответов (исх. 41-0442-12 от 03.02.2016г., 41-0151-12 от 18.01.2016г.) Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент), представленных в адрес Кемеровского УФАС России, следует, что обозначения, используемые ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево в фирменном наименовании, на вывеске и на фасаде здания, на форменной одежде персонала являются сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 276457, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу семантического, фонетического тождества и графического сходства общего словесного элемента «ЭЛЬДОРАДО», учитывая, что ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево и ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва оказывают однородные услуги.

Поскольку 29.03.2016г. в ходе рассмотрения данного дела директор ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево заявил, что ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево и ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва осуществляют различные виды деятельности, в связи с тем, что основным видом деятельности ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва является розничная торговля бытовыми электротоварами, радио- и телеаппаратурой (ОКВЭД 52.45), а основным видом деятельности ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево является оптовая торговля бытовыми электротоварами, радио- и телеаппаратурой (ОКВЭД 51.43), ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва 21.04.2016г. представило в адрес Кемеровского УФАС России в качестве доказательства осуществления ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево розничной торговли копии чеков от 12.04.2016г. на покупку в магазине по адресу: г.Ленинск-Кузнецкий, ул.Пушкина, 88 товаров в розницу. На представленных копиях чеков содержится следующая информация: «ООО «ТЕХНОМИР» г.Ленинск-Кузнецкий, 12.04.16 чек 18:25 ... сумма 239.00...», «ООО «ТЕХНОМИР» г.Ленинск-Кузнецкий, 12.04.16 чек 18:53 ... сумма 90.00...».

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, размещенной на официальном сайте Федеральной налоговой службы, ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево зарегистрировано по адресу: 652560, Кемеровская область, г.Полысаево, ул.Иркутская, 4; дата регистрации в качестве юридического лица 18.02.2015г.; ИНН 4212037419, ОГРН 1154212000084; основным видом деятельности общества является оптовая торговля бытовыми электротоварами, радио- и телеаппаратурой (ОКВЭД 51.43), одним из дополнительных видов деятельности является розничная торговля бытовыми электротоварами, радио- и телеаппаратурой (ОКВЭД 52.45).

ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва, согласно выписке из ЕГРЮЛ, размещенной на официальном сайте Федеральной налоговой службы, зарегистрировано по адресу: 125493, г.Москва, ул.Смольная, 14; дата регистрации в качестве юридического лица 23.03.2007г.; ИНН 7715641735, ОГРН 5077746354450; основным видом деятельности общества является розничная торговля бытовыми электротоварами, радио- и телеаппаратурой (ОКВЭД 52.45).

На территории г.Ленинск-Кузнецкий ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва осуществляет хозяйственную деятельность по адресу: пр.Текстильщиков, 19, на основании договора аренды недвижимого имущества № ГК/68601/15 от 15.10.2015г., заключенного с АО «Тандер».

Дополнительно ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва представлена информация об осуществлении хозяйственной деятельности на территории Кемеровской области в городах: Новокузнецк, пр.Советской Армии, 29, ул.Курако, 7,

ул.Франкфурта, 3, пр.Архитекторов, 14А, ул.Р.Зорге, 17; Кемерово, пр.Ленина, 131, пр.Кузнецкий, 33; г.Прокопьевск, ул.Гагарина, 22; г.Междуреченск, ул.Пули Королевой, 4А; что подтверждается представленными в адрес Кемеровского УФАС России договорами аренды нежилых помещений, заключенных с арендодателями в период с 2008г. по 2015г.

Таким образом, Кемеровским УФАС России установлено, что хозяйствующие субъекты ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево и ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва оказывают на территории Кемеровской области однородные услуги в области оптовой/розничной торговли бытовыми электротоварами, радио- и телеаппаратурой.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») установлено, что недобросовестная конкуренция - это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно части 1 статьи 14.4 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее - средства индивидуализации).

Статьей 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) установлено, что юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Юридическое лицо, фирменное наименование которого зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования.

В соответствии со [статьей 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. Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

Согласно [статье 1474](#) 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. Сокращенные фирменные наименования, а также фирменные наименования на языках народов Российской Федерации и иностранных языках защищаются исключительным правом на фирменное наименование при условии их включения в единый государственный реестр юридических лиц.

Распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается ([п. 2 ст. 1474](#) ГК РФ).

При этом 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 ([п. 3 ст. 1474](#) ГК РФ).

Юридическое лицо, нарушившее указанное правило, обязано по требованию правообладателя прекратить использование фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию правообладателя или сходного с ним до степени смешения, в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым правообладателем, и возместить правообладателю причиненные убытки ([п. 4 ст. 1474](#) ГК РФ).

В силу [статьи 1475](#) ГК РФ 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.

Согласно требованиям [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 деятельности конкурента.

Как средство индивидуализации юридических лиц, фирменные наименования призваны отличать одного производителя от другого. Они выполняют рекламные функции, одновременно защищая обладателя прав от нарушений на рынке.

В соответствии с Методическими [рекомендациями](#) по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство, утвержденными приказом Роспатента № 197 от 31.12.2009 оценка сходства обозначений производится на основе общего впечатления, формируемого, в том числе с учетом неохранных элементов. При этом формирование общего впечатления может происходить под воздействием любых особенностей обозначений, в том числе доминирующих словесных или графических элементов, их композиционного решения и другого.

Поскольку законодателем не установлена связь защиты права несанкционированного использования фирменного наименования с осуществлением деятельности лица право, которого нарушено, то отсутствует необходимость исследовать результаты аналогичной деятельности обществ. Существование на рынке аналогичных работ, услуг двух юридических лиц со схожими наименованиями вводит в заблуждение потребителей, что является недопустимым.

Учитывая вышеизложенное, действия ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево по регистрации юридического лица с наименованием сходным до степени смешения с фирменным наименованием ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва, реализации товаров (услуг) с использованием указанного фирменного наименования являются недобросовестной конкуренцией, противоречат обычаям делового оборота, являются нарушением ГК РФ, могут ввести в заблуждение клиентов и контрагентов относительно исполнителя услуг, могут причинить убытки конкуренту в виде недополученной прибыли. Поскольку, в данном случае, ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево получает возможность снизить издержки за счет использования репутации средства индивидуализации ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва, что дает возможность продавать товар по более низкой цене и привлекать к себе потребителей, то есть ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево получает преимущества перед добросовестными конкурентами, воздерживающимися от нарушения чужих исключительных прав.

Статьей 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения, а именно, 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:

1) 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;

2) копирование или имитация 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.

Введение в заблуждение относительно изготовителя товара возможно вследствие использования обозначений, ассоциирующихся у потребителя с другим лицом, что в той или иной степени имеет значение для принятия потребителем решения о приобретении товара. Термин «введение в заблуждение» необходимо понимать как действия хозяйствующего субъекта, вследствие которых создается ложное впечатление.

Статья 10bis(2) Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г., участником которой является и Российская Федерация, определяет акт недобросовестной конкуренции как «всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах» и указывает какие действия подлежат запрету, в частности, все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва и ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево являются хозяйствующими субъектами - конкурентами, осуществляющими деятельность по оптовой/розничной торговле бытовыми электротоварами, радио- и телеаппаратурой в пределах одних географических границ – Кемеровская область.

На основании вышеизложенного Кемеровское УФАС России приходит к следующим выводам:

- регистрация юридического лица (ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево) с фирменным наименованием сходным до степени смешения с фирменным наименованием другого юридического лица (ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва) является нарушением части 1 статьи 14.4 ФЗ «О защите конкуренции».

- использование ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево при оформлении вывески магазина по адресу: Кемеровская область, г.Ленинск-Кузнецкий, ул.Пушкина, 88, на фирменной одежде сотрудников магазина словесного обозначения «ЭЛЬДОРАДО» сходного до степени смешения с товарным знаком «ЭЛЬДОРАДО» по свидетельству № 276457, принадлежащего ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва, является нарушением статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Оценив вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о том, что действия ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево, выразившиеся в регистрации юридического лица (ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево) с фирменным наименованием сходным до степени смешения с фирменным наименованием другого юридического лица (ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва), в использовании ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево при оформлении вывески магазина по адресу: Кемеровская область, г.Ленинск-Кузнецкий, ул.Пушкина, 88, на фирменной одежде сотрудников магазина словесного обозначения «ЭЛЬДОРАДО» сходного до степени смешения с товарным знаком «ЭЛЬДОРАДО» по свидетельству № 276457, принадлежащего ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва вступают в противоречие с частью 1 статьи 14.4, пунктами 1, 2 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Правонарушение было совершено в период с 01.06.2015г. (дата расторжения договора сублицензии № СИБ_190_С_ФРАНЧ, предоставляющего право ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево (ранее ООО «ТЕХНОМИР») на использование товарного знака «ЭЛЬДОРАДО») по 10.06.2016г. (дата предоставления представителем ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва <...> в адрес Кемеровского УФАС России информации о прекращении использования ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево в ходе осуществления хозяйственной деятельности по адресу: Кемеровская область, г.Ленинск-Кузнецкий, ул.Пушкина, 88 изображений сходных до степени смешения с товарным знаком «ЭЛЬДОРАДО» по свидетельству № 276457, принадлежащим ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва.

На основании 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 Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного

законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево нарушением части 1 статьи 14.4, пунктов 1, 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в регистрации юридического лица (ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево) с фирменным наименованием сходным до степени смешения с фирменным наименованием другого юридического лица (ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва), в использовании ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево при оформлении вывески магазина по адресу: Кемеровская область, г.Ленинск-Кузнецкий, ул.Пушкина, 88, на фирменной одежде сотрудников магазина словесного обозначения «ЭЛЬДОРАДО» сходного до степени смешения с товарным знаком «ЭЛЬДОРАДО» по свидетельству № 276457, принадлежащего ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва.

2. Предписание не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства

Председатель Комиссии:

Л.И. Ланцман

Члены Комиссии:

Е.Б. Каминская

А.А. Чубуков

И.С. Акатьева

Решение может быть обжаловано в течении трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.