

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена «14» сентября 2016 г.

г. Кемерово

Решение изготовлено в полном объеме «23» сентября 2016 г.

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

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

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

Моисеевой Т.Ю. - главного специалиста - эксперта
отдела судебной и правовой работы;

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

рассмотрев дело № 11/А-14-2016, возбужденное по признакам нарушения индивидуальным <...> пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), в присутствии:

- <...> представителя ИП <...> по доверенности от 09.02.2016г.,

- <...> представителя ООО МФО «ТД «Россита» по доверенности № Д/ДР-96/160608 от 08.06.2016г.,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «Торговый Дом Россита» (далее – ООО «ТД Россита») о незаконном использовании товарного знака «Lisette» по свидетельству № 487300 при реализации обуви в магазинах ИП <...>, расположенных по адресу: <...>. В подтверждение были представлены чеки ИП <...> на покупку товаров в указанных магазинах и фотографии вывесок магазинов по указанным адресам с использованием на вывесках и чеках словесного обозначения «Lisette» в качестве наименования магазина.

По сведениям ЕГРЮЛ, размещенным на сайте Федеральной налоговой службы, 12.01.2016г. ООО «ТД Россита» сменило фирменное наименование на Общество с ограниченной ответственностью Микрофинансовая организация «Торговый Дом «Россита» (далее – ООО МО «ТД «Россита»).

30.03.2016г. приказом Кемеровского УФАС России № 42 было возбуждено дело № 11/А-14-2016 о нарушении ИП <...> антимонопольного законодательства, выразившегося в незаконном использовании товарного знака «Lisette» по свидетельству № 487300, а именно в реализации обуви ИП <...> в магазинах, расположенных по адресу: <...>, с использованием на товарных чеках и вывесках указанных магазинов изображения сходного до степени смешения с товарным знаком «Lisette», правообладателем которого является ООО «ТД Россита» г.Новосибирск.

Определением от 30.03.2016г. дело № 11/А-14-2016 было назначено к рассмотрению на 29.04.2016г. на 10 часов 00 минут.

Копии определения от 30.03.2016г. и приказа Кемеровского УФАС России от 30.03.2016 № 42 были направлены в адрес ИП <...>, ИП <...> и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомления о вручении почтовых отправок имеются в материалах дела).

29.04.2016г. в процессе рассмотрения дела № 11/А-14-2016 Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о том, что для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо получить дополнительные доказательства.

Определением от 29.04.2016г. рассмотрение дела было отложено на 30.05.2016г. на 14 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес ИП <...>, ИП <...> и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомления о вручении почтовых отправок имеются в материалах дела).

30.05.2016г. в ходе рассмотрение дела № 11/А-14-2016 Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение объявить перерыв до 06.06.2016г. до 14 часов 00 минут.

<...> представитель ИП <...> по доверенности представил товарные чеки, выдаваемые покупателям в магазине по адресу: г.Кемерово: пр.Октябрьский, 34 (ТРЦ «Лапландия»), в которых было изменено наименование салона обуви «Lisetta» на «Лизетта» и пояснил, что по адресу: г.Кемерово, пр.Ленина 90/1 (ТРК «Променад-1») деятельность в настоящее время не осуществляется. Дополнительно пояснил, что вывески по указанным адресам в магазинах салона обуви демонтированы, в настоящее время заказаны вывески иного содержания, однако, доказательства демонтажа вывесок в адрес Кемеровского УФАС России не представил, также указал, что ИП <...> прекратила хозяйственную деятельность по адресу: <...>.

06.06.2016г. в процессе рассмотрения дела № 11/А-14-2016 Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о том, что для

полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо получить дополнительные доказательства.

Определением от 06.06.2016г. рассмотрение дела было отложено на 12.07.2016г. на 10 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес ИП <...>, ИП <...> и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомления о вручении почтовых отправлений имеются в материалах дела).

12.07.2016г. состоялось рассмотрение дела № 11/А-14-2016 в присутствии <...> представителя ИП <...> по доверенности, который пояснил, что в настоящее время по адресу: г.<...> деятельность ИП <...> не осуществляет, вывеска демонтирована; по адресу: <...> вывеска заменена, в материалы дела были представлены фотографии, подтверждающие демонтаж вывески в <...> и замену вывески в <...>. В <...> в месте осуществления хозяйственной деятельности ИП <...> размещена вывеска с наименованием магазина «Catalonia».

По вопросу изменения наименования магазина на товарных чеках представитель ИП <...> <...> пояснил, что данной информацией не обладает.

12.07.2016г. в процессе рассмотрения дела № 11/А-14-2016 Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела № 11/А-14-2016 в связи с принятием заключения и получения информации необходимой для разрешения вопроса о необходимости выдачи предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

Определением от 12.07.2016г. рассмотрение дела было отложено на 11.08.2016г. на 11 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес ИП <...>, ИП <...> и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомления о вручении почтовых отправлений ИП <...> и заявителю имеются в материалах дела).

11.08.2016г. Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение об отложении рассмотрения дела № 11/А-14-2016 в связи с отсутствием кворума и сведений о надлежащем уведомлении о дате, времени и месте рассмотрения данного дела ИП <...>.

Определением от 11.08.2016г. рассмотрение дела было отложено на 14.09.2016г. на 14 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес ИП <...>, ИП <...> и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции ИП <...>, ИП <...> имеются в материалах дела).

11.08.2016г. ИП <...> представила в адрес Кемеровского УФАС России копии товарных чеков № 7338, 7340, 7339 от 28.07.2016г. из магазина, расположенного по адресу: <...>, с указанием на чеках наименования магазина «Catalonia», что свидетельствует о прекращении ИП <...> использования по данному адресу на товарных чеках изображения, сходного до степени смешения с товарным знаком «Lisette» по свидетельству № 487300.

14.09.2016г. в процессе рассмотрения дела № 11/А-14-2016 Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее.

Из фотографий, представленных ООО «ТД Россита» в адрес Кемеровского УФАС России следует, что по адресам <...>, <...> над входами в магазины, реализующие обувь, размещены вывески с наименованием магазина «Lisette», выполненные в виде словесного изображения белыми светящимися буквами на темном фоне.

Товарный знак (знак обслуживания) № 487300 от 20.05.2013г. со сроком действия до 16.09.2021г., приоритет с 16.09.2011г. товарный знак в виде буквенного изображения «Lisette» зарегистрирован, в том числе, на товары 25 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ) (ботинки, ботсы, галоши, голенища сапог, носки, обувь купальная, обувь пляжная, обувь спортивная, обувь и др.), правообладателем является ООО «ТД Россита» г.Новосибирск.

ИП <...> 24.03.2016г. представила в адрес Кемеровского УФАС России пояснения о том, что не является пользователем товарного знака «Lisette» и представила фотографии вывесок магазинов по вышеуказанным адресам с наименованием магазина «Lisetta».

18.01.2016г. ООО «ТД Россита» представило в адрес Кемеровского УФАС России пояснения их которых следует, что на территории г.Кемерово открылся магазин обуви «Lisette» ИП <...>, которому ООО «ТД Россита» готовит разрешение (согласие) на использование товарного знака «Lisette».

Разрешение на использование ИП <...> товарного знака «Lisette» по свидетельству № 487300 заявителем не давалось.

На основании договора аренды нежилого помещения № А-Км.1.2015/312 от 14.12.2015г. ИП <...> осуществляет хозяйственную деятельность по розничной торговле обувью и изделиями из кожи по адресу: <...>, на 2 этаже.

ООО МО «ТД «Россита» ИП <...> (25.01.2016г.) и ООО «Дизайн-Студия» (15.01.2016) выданы разрешения на использование товарного знака «Lisette» по свидетельству № 487300.

Между ООО «Дизайн-Студия» (поставщик) и ИП <...> (покупатель) заключен договор поставки № 95 от 19.04.2012г. с отсрочкой платежа, в соответствии с которым ИП <...> на территории г.Кемерово реализует обувь, приобретенную у ООО «Дизайн-Студия» с использованием на вывеске изображения товарного знака «Lisette» по свидетельству № 487300.

Также ООО «ТД Россита» сообщает о распространении ИП <...> ложных сведений среди потребителей о том, что в г.Кемерово ее магазины единственные официальные поставщики товара под маркой «Lisette» и товар, реализуемый в магазине ИП <...> поддельный и она реализует его незаконно.

ИП <...> представила в адрес Кемеровского УФАС России служебные записки, поступившие к ней от продавцов ее магазина, в которых указывается, что покупатели сообщали продавцам ИП <...> о том, что в магазине конкурента им сообщали о том, что магазин ИП <...> не настоящий представитель «Lisette», а подделка и фирма однодневка.

В служебных записках продавцов магазина ИП <...> отсутствует информация об именах, адресах покупателей, среди которых ИП <...> распространяла недостоверную информацию о магазине ИП <...>.

Соответственно у Кемеровского УФАС России отсутствует возможность получить информацию о сведениях, распространенных ИП <...> среди покупателей, из первоисточника, следовательно, указанные служебные записки продавцов магазина ИП <...> не могут являться доказательством распространения ИП <...> среди покупателей вышеуказанной недостоверной информации.

Из пояснений ИП <...>, представленных в адрес Кемеровского УФАС России, следует, что она не является пользователем товарного знака «Lisette», также пояснила, что вывески магазинов «Lisette» в месте осуществления хозяйственной деятельности по адресам: <...>, <...>, изготавливались самостоятельно. Также ИП <...> в адрес Кемеровского УФАС России были представлены фотографии вывесок «Lisetta», используемых ею, и копии договоров аренды, на основании которых ИП <...> осуществляет хозяйственную деятельность по указанным адресам:

- договор аренды нежилого помещения № 1 от 10.09.2015г., заключенный между ИП <...> (арендодатель) и ИП <...> (арендатор), согласно которому арендодатель обязуется предоставить арендатору во временное пользование нежилое помещение по адресу: <...>;

- соглашение о передаче прав и обязанностей (перенаем) по договору аренды от 01.01.2016г., заключенного между АО «АМК-фарма» (арендодатель), ИП <...> (арендатор) и ИП <...> (новый арендатор), согласно которому 01.01.2016г. новый арендатор в силу уступки прав (требований) и перехода обязанностей, приобретает всю совокупность прав (требований) и обязанностей арендатора, возникших в период исполнения договора аренды (замена стороны в договоре аренды). Данное соглашение заключено в отношении нежилого помещения находящегося по адресу: <...>.

В материалах дела № 11/А-14-2016 имеются товарные чеки и копии товарных чеков, представленные сторонами по делу с использованием на данных чеках словесного обозначения: «Lisette», «Lisetta», «Лизетта» в качестве наименования магазина ИП <...>.

Из ответов (исх. № 41-1811-12 от 06.04.2016г., № 41-4025-12 от 06.07.2016г.) Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент), представленных в адрес Кемеровского УФАС России, следует, что обозначения, используемое ИП <...> на вывеске и на товарных чеках является сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 487300, в силу фонетического и графического сходства словесных элементов «Lisette» / «Lisetta» и в силу фонетического сходства словесных элементов «Lisette» и «Лизетта».

Согласно выписке из ЕГРИП, размещенной на официальном сайте Федеральной налоговой службы, ИП <...> зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя <...>; основным видом деятельности индивидуального предпринимателя является розничная торговля обувью и изделиями из кожи (ОКВЭД 52.43).

ИП <...>, согласно выписке из ЕГРИП, размещенной на официальном сайте Федеральной налоговой службы, зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя <...>; основным видом деятельности индивидуального предпринимателя является розничная торговля обувью и изделиями из кожи (ОКВЭД 52.43).

ООО МО «ТД «Россита» в соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ общество зарегистрировано в качестве юридического лица 04.06.1999г., ИНН 5407202659, ОГРН 1025403204364; основным видом деятельности является розничная торговля обувью (ОКВЭД 52.43.1), одним из дополнительных видов деятельности – оптовая торговля обувью (ОКВЭД 51.42).

Таким образом, Кемеровским УФАС России установлено, что хозяйствующие субъекты ИП <...> и ИП <...> осуществляют на территории Кемеровской области аналогичную деятельность по розничной торговле обувью и изделиями из кожи.

ИП <...> представила в адрес Кемеровского УФАС России пояснения о том, что прекратила хозяйственную деятельность магазина «Lisette» по адресу: <...> по причине снижения покупательской проходимости магазина и убыточности деятельности связанной с незаконным использованием ИП <...> в наименовании магазина, реализующего аналогичный товар, изображения сходного до степени смешения с товарным знаком «Lisette».

В материалах данного дела имеется подтверждение использования ИП <...> в хозяйственной деятельности магазинов по адресам: г. Кемерово: <...>, <...>, словесного обозначения «Lisette» (на товарных чеках), «Lisetta» (на вывеске магазина и товарных чеках), «Лизетта» (на товарных чеках) сходного до степени смешения с товарным знаком «Lisette» по свидетельству № 487300, принадлежащего ООО МО «ТД «Россита».

Согласно пункта 9 статьи 4 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 добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

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.

На основании вышеизложенного Кемеровское УФАС России приходит к следующим выводам:

Использование ИП <...> словесного обозначения «Lisetta» при оформлении вывесок магазинов по адресам: <...>, <...>, и на товарных чеках словесного обозначения «Lisette», «Lisetta», «Лизетта» в качестве наименования магазина, сходного до степени смешения с товарным знаком «Lisette» по свидетельству № 487300, принадлежащему ООО МО «ТД «Россита», является нарушением пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

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 ИП <...> нарушением пункта 1 статьи 14. 6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в использовании словесного обозначения «Lisetta» при оформлении вывесок магазинов по адресам: <...>, <...>, и на товарных чеках словесного обозначения «Lisette», «Lisetta», «Лизетта» в качестве наименования магазина, сходного до степени смещения с товарным знаком «Lisette» по свидетельству № 487300, принадлежащему ООО МО «ТД «Россита» за период с января по июнь 2016г.

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

Председатель Комиссии: Л.И. Ланцман

Члены Комиссии: Е.Б. Каминская

Т.Ю. Моисеева

И.С. Акатьева

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