

## РЕШЕНИЕ

29 января 2009г. г. Мурманск

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя комиссии – руководителя управления Назаркиной Н.И., членов комиссии: заместителя руководителя управления, начальника отдела за соблюдением антимонопольного законодательства Поповой И.Н., главного специалиста-эксперта отдела за соблюдением антимонопольного законодательства Симонина С. А., ведущего специалиста-эксперта отдела за соблюдением антимонопольного законодательства Дворецкого П.Г., ведущего специалиста-эксперта отдела за соблюдением антимонопольного законодательства Ковалёвой Е.А. рассмотрев дело № 36 по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Шумал Людмилой Петровной пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

ООО «Снежная Королева ТМ» обратилось в антимонопольный орган с заявлением в отношении индивидуального предпринимателя Шумал Людмилы Петровны (далее - ИП Шумал Л.П.) по факту использования ИП Шумал Л.П. в своей хозяйственной деятельности обозначения «Северная Королева» с элементом – корона, схожего до степени смешения с товарным знаком «Снежная Королева». Как следует из заявления ООО «Снежная Королева ТМ», торговое предприятие ИП Шумал Л.П., расположенное по адресу: г. Мурманск, ул. Коминтерна, д.20, осуществляет свою деятельность с использованием обозначения «Северная Королева», включающего изобразительный элемент - «корону». Указанное обозначение используется предприятием в наружной рекламе (вывески, баннеры). С позиции ООО «Снежная Королева ТМ», ИП Шумал Л.П. использовала в своей хозяйственной деятельности обозначения «Северная Королева» с элементом – корона, схожего до степени смешения с товарным знаком «Снежная Королева» с целью получения неправомерных преимуществ в конкурентной борьбе за счет использования деловой репутации известной потребителям сети магазинов «Снежная Королева».

В процессе рассмотрения дела ООО «Снежная Королева ТМ» заявлено ходатайство о прекращении рассмотрения дела №36 по причине прекращения со стороны ИП Шумал Л.П. использования в своей хозяйственной деятельности обозначения «Северная Королева», включающего изобразительный элемент - «корону».

Комиссией из представленных материалов, а также пояснений представителя ИП Шумал Л.П. установлено следующее.

Согласно представленным документам и объяснениям участников событий в соответствии со Свидетельствами на товарные знаки №№ 182435/1 от 21 мая 2004г. и 172831 от 03 марта 1999г. правообладателем товарного знака «Снежная Королева», составным элементом которого является слово «королева» в отношении товаров (услуг) 18, 24, 25, 35 классов Международной классификации товаров и услуг (далее - МКТУ) является ООО «Снежная Королева ТМ. В соответствии со Свидетельствами на товарные знаки №№ 313546 от 14 сентября 2006г., 311033 от 24 июля 2006г., 322854 от 19 марта 2007г., 343496 от 08 февраля 2008г., правообладателем товарных знаков, представляющих собой изобразительные обозначения, в состав которых входит элемент - «корона», состоящая из трех зубцов, в отношении товаров (услуг) 14, 18, 25, 35, 40, 42 классов МКТУ является ООО «Снежная Королева ТМ. По вышеуказанным классам МКТУ проходит в том числе, верхняя одежда из кожи, меха, замши, аксессуары и иные изделия

аналогичного ассортимента. Из объяснений представителя ИП Шумал Л.П. - Викторовой Елены Викторовны в помещении магазина, расположенного по адресу: г.Мурманск, ул. Коминтерна, д.20, осуществляется розничная торговля верхней одеждой из кожи и меха.

В соответствии с Уставом ООО «Снежная Королева ТМ» основными видами деятельности общества является осуществление торгово-закупочной деятельности, оптовая и розничная торговля на территории РФ и за рубежом. Согласно Выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 12.01.2009, представленной ИП Шумал Л.П., основным видом экономической деятельности является розничная торговля в неспециализированных магазинах.

Таким образом, ООО «Снежная Королева ТМ» и ИП Шумал Л.П. действуют на рынке одного товара, следовательно, конкурируют между собой.

Факт использования ИП Шумал Л.П. в своей деятельности обозначения «Северная Королева», включающего изобразительный элемент - «корону», был установлен представителями ООО «Снежная Королева ТМ» 05 мая 2008г. непосредственно по адресу места нахождения предприятия ИП Шумал Л.П. - г.Мурманск, ул. Коминтерна, д. 20. Фотосъемка здания, в котором расположено предприятие ИП Шумал Л.П. была произведена 05 мая 2008г. и 17 июля 2008г. Согласно представленным фотографиям фасада здания на котором, над витринами с товарами и над входом в салон, размещены:

- комбинированное обозначение со словесным элементом «Северная Королева» и с изобразительным элементом в виде короны, размещенной непосредственно над заглавной буквой «К» в слове «Королева»;

- комбинированное обозначение со словесным элементом «салон», над которым также размещен аналогичный изобразительный элемент в виде короны.

19 мая 2008г. ООО «Снежная Королева ТМ», в адрес ИП Шумал Л.П., было направлено ценное письмо с описью вложения и телеграмма с требованием о прекращении использования предприятием ИП Шумал Л.П. в своей хозяйственной деятельности обозначения «Северная Королева» с элементом – корона. 20 мая 2008г. в адрес ООО «Снежная Королева ТМ» поступило уведомление о вручении телеграммы. Каких-либо комментариев со стороны ИП Шумал Л.П. в отношении заявленного ООО «Снежная Королева ТМ» требования не поступало.

Как следует из представленного иллюстративного материала (фотографии фасада здания, расположенного по адресу г.Мурманск, ул. Коминтерна, д. 20), комбинированные обозначения используются при демонстрации товаров, а также при осуществлении рекламы этих товаров. Указанные виды деятельности относятся к услугам 35 класса МКТУ.

Товарные знаки по Свидетельствам №№ 182435/1, 311033, 313546, 322854, 343496 зарегистрированы, в том числе, для товаров 35 класса МКТУ - «демонстрация товаров», «реклама». Товарный знак по Свидетельству № 172831 зарегистрирован, в том числе, для товаров 25 класса МКТУ - «одежда». Представленные обозначения используются для услуг, прямо связанных с товарами 25 класса МКТУ и однородных товаров и услугам, в отношении которых зарегистрированы товарные знаки по Свидетельствам №№ 172831, 182435/1, 311033, 313546, 322854, 343496,

В целях всестороннего и объективного рассмотрения дела в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам направлено обращение с просьбой провести сравнительный анализ комбинированного обозначения, включающего в себя словесный элемент «Северная Королева» и изобразительный элемент – корона, а также комбинированного обозначения, включающего в себя словесный элемент «салон»

и изобразительный элемент – корона, на предмет сходства до степени смешения с товарными знаками по Свидетельствам №№ 182435/1, 172831, 313546, 311033, 343496, 322854, правообладателем, которых является ООО «Снежная Королева ТМ». Как следует из справки от 28.11.2008г. исх. №10/34-9502/23, подготовленной специалистами Федерального государственного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам»:

- В результате исследования, проведенного в отношении товарных знаков по Свидетельствам №№ 172831, 182435/1, 313546, 343496, установлено, что комбинированное обозначение со словесным элементом «Северная Королева» и с изобразительным элементом в виде короны может быть признано сходным с указанными товарными знаками;

- В результате исследования, проведенного в отношении товарных знаков по Свидетельствам №№ 313546, 343496, установлено, что комбинированное обозначение со словесным элементом «салон» и с изобразительным элементом в виде короны может быть признано сходным с указанными товарными знаками. В связи с вышеизложенным, в результате использования исследуемых обозначений для однородных услуг в гражданском обороте может возникнуть вероятность смешения.

Согласно объяснениям, представленным ООО «Снежная Королева ТМ», размещение рекламы, включающей составной частью элемент товарный знак «Снежная Королева» производилось в 2008 году по всей территории Российской Федерации в следующих СМИ: периодические печатные издания; телевидение, телевизионные каналы: Первый, СТС, ТНТ, НТВ, Россия, Муз ТВ; радио, интернет. Общая сумма затрат за 2008 год, связанных с рекламой и продвижением товаров с использованием зарегистрированных товарных знаков, в состав которых входит обозначение «Снежная Королева» с элементом «корона» рассчитываемая путем суммирования таких затрат, понесенных юридическими лицами, входящими в ту же группу лиц, что и ООО «Снежная Королева ТМ» превышает 480000000 рублей. В силу статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьёй 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 статьи 1484 ГК РФ (на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации; при выполнении работ, оказании услуг; на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

В пункте 3 статьи 1484 ГК РФ указано, что 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 возникает вероятность смешения.

ООО «Снежная Королева ТМ» не предоставляло торговому предприятию ИП Шумал Л.П. никаких разрешений на использование указанного обозначения, как

полностью, так и в части входящих в состав наружной рекламы элементов правообладателем которых является ООО «Снежная Королева ТМ». Таким образом, ИП Шумал Л.П. незаконно использовала в своей хозяйственной деятельности комбинированное обозначение со словесным элементом «Северная Королева» и с изобразительным элементом в виде короны, а также комбинированное обозначение со словесным элементом «салон» и с изобразительным элементом в виде короны, сходные до степени смешения с товарным знаком, правообладателем, которого является ООО «Снежная Королева ТМ», в отношении однородных товаров для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются 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. В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

Исходя из установленных обстоятельств дела, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях индивидуального предпринимателя Шумал Л.П. нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Как следует из объяснений представителя ИП Шумал Л.П., а также представленным ООО «Снежная Королева ТМ» фотографиям фасада здания на котором, над витринами с товарами и над входом в салон, размещены: комбинированное обозначение со словесным элементом «Северная Королева» и с изобразительным элементом в виде короны, а также комбинированное обозначение со словесным элементом «салон», над которым также размещен аналогичный изобразительный элемент в виде короны, используемое предприятием в наружной рекламе, демонтировано.

При указанных обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что в настоящий момент ИП Шумал Л.П. устранила в добровольном порядке нарушение антимонопольного законодательства и его последствия. Таким образом, отсутствует необходимость выдавать ИП Шумал Л.П. предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 41, пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», пунктов 3.40, 3.41 Административного регламента ФАС по исполнению государственных функций по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства РФ (в ред. Приказа ФАС РФ от 01.07.2008 № 240), Комиссия  
РЕШИЛА:

1. Признать в действиях индивидуального предпринимателя Шумал Людмилы Петровны факт нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся во введении в оборот товара с незаконным использованием средств индивидуализации услуг.

2. Прекратить производство по делу № 36 в отношении индивидуального предпринимателя Шумал Людмилы Петровны в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

Председатель Комиссии: Н.И. Назаркина

Члены комиссии: И.Н. Попова, С.А. Симонин, П.Г. Дворецкий, Е.А. Ковалёва

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.