

## РЕШЕНИЕ

20 декабря 2011 года

г. Псков

Резолютивная часть решения оглашена 30 ноября 2011 г.

Полный текст решения изготовлен 20 декабря 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Псковской области по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) рассмотрев дело № 40/14/11-ТР по признакам нарушения ООО «Акура» (ИНН 6027110379, КПП 602701001, адрес: 180019, г. Псков, ул. Труда, 79б.) (далее – Ответчик, ООО «Акура») п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Псковской области 05.07.2011 года поступило заявление от ЗАО «Авто-Русь», расположенного по адресу: г. Псков, ул. Зональное шоссе, 48, о незаконном, по его мнению, использовании ООО «Акура» средств индивидуализации продукции Opel, Chevrolet на вывесках с элементами рекламы, размещенными на здании, а также в рекламном буклете «Автолюб».

18 августа 2011 года в результате рассмотрения поступившего заявления и материалов Псковским УФАС России было возбуждено дело № 40/14/11-ТР в отношении ООО «Акура» по признакам нарушения п. 4 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном размещении средств индивидуализации продукции Opel, Chevrolet без согласия правообладателя на вывесках с элементами рекламы, размещенной на здании, а также в рекламном буклете «Автолюб» (приказ о возбуждении дела № 166 от 18.08.2011 года).

Представитель Заявителя ЗАО «Авто-Русь» на заседании Комиссии свои требования поддержал, указав, что размещенные товарные знаки Chevrolet, Opel являются сходными с товарными знаками Chevrolet, Opel, зарегистрированными компанией General Motors, что ведет к смешению организаций, осуществляющих однородную деятельность. Размещая указанную вывеску и распространяя рекламный буклет, ООО «Акура» извлекает из своей деятельности экономическую выгоду, поскольку привлекает этим потенциальных потребителей и вводит их в заблуждение относительно происхождения товаров (услуг).

Ответчик по делу на заседаниях Комиссии и в письменных объяснениях по делу сообщил, что ООО «Акура» является зарегистрированным оптовым партнером

Дженерал Моторс СНГ. Продажа оригинальных запасных частей производится в рамках внутренней программы развития оптового направления продаж, целью которой является увеличение присутствия оригинальных запасных частей и аксессуаров на рынке, сертифицированных и растаможенных согласно действующему законодательству РФ. Согласно ст. 1487 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) «Исчерпание исключительного права на товарный знак», не является нарушением исключительного права на товарный знак использование этого товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия. Установка вывески с использованием логотипов Chevrolet, Opel была согласована с правообладателем товарного знака, которому принадлежит исключительное право использования товарного знака, в соответствии с п. 2 ст. 1484 ГК РФ. По вопросу размещения логотипов и торговых брендов Дженерал Моторс в качестве рекламного баннера, претензий в адрес ООО «Акура» нет. Вывеску «Станция технического обслуживания Джем-Авто» на здании, ООО «Акура» не размещала.

Комиссия, исследовав все материалы и документы по делу, выслушав и оценив позиции сторон, пришла к выводу, что в действиях ООО «Акура» содержится нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», по следующим основаниям:

В соответствии со статьей 1225 ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются **товарные знаки**.

Согласно пункту 1 статьи 1477 ГК РФ, на товарный знак признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

В ходе рассмотрения дела Комиссия установила, что правообладателем товарного знака Chevrolet является «Дженерал Моторс ЛЛС, 300 Ренессанс Сентер, г. Детройт, штат Мичиган 48265-3000, Соединенные Штаты Америки (US)» (далее – правообладатель Chevrolet), о чем свидетельствует копия выписки на товарный знак № 84967 из базы данных Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (копия документа имеется в материалах дела).

Правообладателем товарного знака Opel является «Опель Айзенах ГмбХ, Адам-Опель-Штрассе 100, 99817 Айзенах, Федеративная Республика Германия (DE)» (далее – правообладатель Opel), о чем свидетельствуют копии выписок на товарный знак № 414335, № 32140, № 185510 из базы данных Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (копии документов имеются в материалах дела).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со [статьей 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. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Пунктом 2 статьи 1484 ГК РФ предусмотрено, что 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:

- 1) 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;
- 2) при выполнении работ, оказании услуг;
- 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 5) в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

В соответствии с пунктом 3 статьи 1484 ГК РФ 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 возникнет вероятность смешения.

Таким образом, законодательством установлено, что по усмотрению правообладателя может быть запрещено или разрешено использование товарного знака для индивидуализации товара в предложениях о продаже данных товаров, в объявлениях, на вывесках и в рекламе. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Согласно ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – это информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижению на рынке.

По смыслу данной статьи основными признаками рекламы являются:

1. Объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама (п. 2 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

2. Адресация информации неопределенному кругу лиц.

3. Направленность распространяемой информации для поддержания или формированию интереса к объекту рекламирования.

Псковское УФАС России установило, что зарегистрированные товарные знаки

Chevrolet, Opel были размещены Ответчиком на вывесках с элементами рекламы на здании (о чем свидетельствует Акт осмотра фасада здания № 3350/ИБ от 05.10.2011 г.), по пояснениям представителя ООО «Акура» (исх. б/н от 20.10.2011 года), Ответчику принадлежат только рекламные баннеры Chevrolet и Opel, на которые у него получено письмо от представителя ООО «Дженерал Моторз СНГ» (приложение к исх. б/н от 20.10.2011 года) об отсутствии претензий к ООО «Акура».

Ссылка Ответчика на уведомление об отсутствии претензий со стороны правообладателя не состоятельна, поскольку на территории Российской Федерации ООО «Дженерал Моторс СНГ» является **лицензиатом** официального правообладателя Chevrolet.

Более того ООО «Дженерал Моторс СНГ» в письме № б/н от 30.11.2011 г. указывает, что между ООО «Акура» и ООО «Дженерал Моторс СНГ» отсутствуют договорные отношения, включая договоры или соглашения, связанные с использованием (разрешением на использование) товарного знака Chevrolet, Opel.

А письмо об отсутствии претензий, направленное в адрес ООО «Акура», подписано лицом, не уполномоченным на подписание такого рода документов.

Согласно части 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе» распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламодателем, с соблюдением требований указанной статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

В соответствии с частью 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» установка рекламной конструкции допускается при наличии разрешения на установку рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в [частях 5 - 7](#) статьи 19 ФЗ «О рекламе» законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществить установку рекламной конструкции.

По представленным сведениям из Комитета по управлению муниципальным имуществом города Пскова, заявление ООО «Акура» о выдаче разрешения на установку рекламной конструкции, в Комитет по управлению муниципальным имуществом города Пскова – не поступало.

Представителем ООО «Акура» **подтверждается** отсутствие разрешительной документации на размещение вывесок (письмо ООО «Акура» исх. б/н от 10.11.2011 года). Следовательно использование вывесок нарушает часть 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе», так как для законного использования вывески требуется разрешение

Комитета по управлению муниципальным имуществом города Пскова.

Согласно пункту 1 статьи 1488 ГК РФ по договору об отчуждении исключительного права на товарный знак одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать в полном объеме принадлежащее ей исключительное право на соответствующий товарный знак в отношении всех товаров или в отношении части товаров, для индивидуализации которых он зарегистрирован, другой стороне - приобретателю исключительного права.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1489 ГК РФ по лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на товарный знак (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования товарного знака в определенных договором пределах с указанием или без указания территории, на которой допускается использование, применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности.

Исключительное право на товарный знак может быть передано на основании договора об отчуждении исключительного права. Разрешение на использование товарного знака может быть передано на основании лицензионного договора.

Комиссия установила, что между правообладателем Opel, правообладателем Chevrolet и ООО «Акура» договор об отчуждении исключительного права на товарные знаки Chevrolet, Opel и лицензионный договор на товарные знаки Chevrolet, Opel не заключались. Каких-либо письменных разрешений от правообладателей, лицензиатов или их представителей получено не было.

Согласно статье 1487 ГК РФ не является нарушением исключительного права на товарный знак использование этого товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия.

Данная статья действует только в отношении товаров, а не рекламы, вывесок, наименований магазинов или организаций и соответственно регулирует иные правоотношения. А именно правоотношения, связанные с введенным правообладателем или с его согласия в гражданский оборот на территории Российской Федерации товаров, с нанесенным на товар товарным знаком правообладателя. Правообладатель не может запретить использование своего товарного знака на введенный им самим же или с его согласия в оборот товар, тем лицам, которые данный товар приобрели.

Комиссия считает, что ссылка Ответчика на ст. 1487 ГК РФ неправомерна, признаки рассматриваемого Комиссией нарушения касаются незаконного использования средства индивидуализации продукции, а именно зарегистрированных товарных знаков Chevrolet, Opel, что является интеллектуальной собственностью. Данную интеллектуальную собственность, а именно товарные знаки Chevrolet, Opel, ООО «Акура» использует в рекламе своей предпринимательской деятельности.

В соответствии с пунктом 3 статьи 1515 ГК РФ лицо, нарушившее исключительное право на товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, обязано удалить товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов, которыми сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг, в том числе с документации, рекламы, вывесок.

Представитель ООО «Акура» на заседании Комиссии заявил, что товарные знаки Chevrolet, Opel используются ими законно на основании ст. 1487 ГК РФ, а также сертификата официального партнера ООО «Дженерал Моторз СНГ», следовательно оснований для удаления товарных знаков Chevrolet, Opel на баннерах на здании, нет.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что действия ООО «Акура» по использованию зарегистрированных товарных знаков Chevrolet, Opel при размещении Ответчиком на здании, нарушает антимонопольное законодательство.

Псковское УФАС России направило запрос о представлении информации, относительно размещенной рекламы товарных знаков в буклете «Автолюб» Ответчику, затребованные документы представлены не были.

В пункте 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» определено, что конкуренция – это 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.

В соответствии с ч. 9. ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» под недобросовестной конкуренцией понимаются 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.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 14 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.

Комиссия решила, что действия Ответчика, выразившиеся в использовании зарегистрированных товарных знаков Chevrolet, Opel, являются актом недобросовестной конкуренции на рынке розничной и оптовой реализации автомобильных запчастей и аксессуаров продукции компаний Chevrolet, Opel в городе Пскове. ЗАО «Авто-Русь» и ООО «Акура», являются конкурентами, поскольку действуют на одном товарном рынке. Данный факт представителем ООО «Акура» не оспаривается, также у обеих организаций сходные уставные виды деятельности, о чем свидетельствуют информационная выписка из ЕГРЮЛ № 07 от 11.10.2011 ЗАО «Авто-Русь» и Выписка из ЕГРЮЛ № б/н от 04.10.2011 ООО «Акура».

Комиссия установила, что ООО «Акура» получает преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности, возможности привлекать потенциальных покупателей, а равно потребителей, увеличении рынка сбыта товара, в снижении издержек на продвижение своей предпринимательской деятельности за счет использования положительной репутации товарного знака правообладателя.

Размещение вывески без разрешения Комитета по управлению муниципальным имуществом города Пскова привело к нарушению ФЗ «О рекламе», что дало ООО «Акура» преимущество по отношению к хозяйствующим субъектам, действующим на одном товарном рынке и получившим разрешение на рекламные вывески от Комитета по управлению муниципальным имуществом города Пскова.

Таким образом, Комиссией Псковского УФАС России в ходе рассмотрения дела № 40/14/11-ТР установлен факт нарушения ООО «Акура» пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании товарных знаков Chevrolet, Opel без согласия правообладателя на здании, расположенном по адресу: г. Псков, ул. Труда, д. 79б.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции»,

### **РЕШИЛА:**

1. Признать ООО «Акура» нарушившим пункт 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в части незаконного использования товарных знаков Chevrolet, Opel, без согласия правообладателя на здании, при осуществлении деятельности по реализации автомобильных запчастей.

2. Выдать предписание ООО «Акура» о прекращении нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в части незаконного использования товарных знаков Chevrolet, Opel без разрешения правообладателя.

3. Материалы дела передать уполномоченному должностному лицу Псковского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.