

Ответчик:

ООО «Весна»
392000, г. Тамбов,
ул. Советская, д. 148/45, пом. 49

Заявитель:

ООО «Ритейл-Сити»
129329, г. Москва,
ул. Кольская, д. 2, корп. 6,
эт. 3, пом. 6, комн. 20

РЕШЕНИЕ № А4-7/17

Резолютивная часть решения объявлена 5 июня 2018
года

Решение в полном объёме изготовлено 15 июня 2018 года
Тамбов

г.

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

председатель Комиссии:

Гречишникова Е.А. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Колодина Н.Н. – заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

Вислобокова Е.М. – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов,

рассмотрев дело по признакам нарушения ООО «Весна» (392000, г. Тамбов, ул. Советская, д. 148/45, пом. 49, ОГРН 1146829002308) части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии на заседании комиссии:

представителя ответчика ООО «Весна» <...> (доверенность от 15.11.2017),

в отсутствие представителя ООО «Ритейл-Сити», извещенного надлежащим образом,

руководствуясь частью 1 статьи 39, частями 1- 3 статьи 41, частью 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Тамбовское УФАС России поступило заявление ООО «Ритейл-Сити» с жалобой на недобросовестную конкуренцию ООО «Весна» и ИП <...> при использовании вывески магазина в г.Тамбове с коммерческим обозначением «Lady & gentleman», сходным до степени смешения с товарными знаками, исключительные права на которые принадлежат законному правообладателю Амелхил Сервисес Лимитед и используются на законных основаниях заявителем. Кроме того, аналогичное обозначение используется при рекламировании магазина «Lady & gentleman» в сети Интернет - доменные имена https://vk.com.lg_tmb, http://neoclassic-group.ru/lady_and_dgantelman. Согласи на использование товарных знаков управомоченными лицами (в том числе правообладателем) лицу, осуществляющему торговую деятельность по адресу: г.Тамбов, ул.Советская, 148/45 не предоставлялось, что подтверждается письмом правообладателя (вх. от 05.07.2017 № 4136).

Ввиду наличия в действиях ООО «Весна» признаков нарушения части 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, определением от 26.09.2017 в отношении указанного общества возбуждено настоящее дело.

Рассмотрение дела неоднократно откладывалось с целью получения

дополнительных доказательств, необходимых для рассмотрения данного дела.

Заявитель на рассмотрение дела не являлся, доводы своего заявления поддержал в полном объеме.

Представитель ООО «Весна» на рассмотрении дела сообщил, что ООО «Весна» вывеску не размещало и не использовало при осуществлении своей торговой деятельности в магазине по адресу: г.Тамбов, ул.Советская, 148/45. У ООО «Весна» над входом в магазин была установлена собственная вывеска с наименованием организации и режимом работы. В сети Интернет Общество также не размещало рекламу спорного магазина с незаконным использованием товарных знаков заявителя.

Рассмотрев материалы дела, выслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия Тамбовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства установила следующие фактические обстоятельства и пришла к следующим выводам.

Компания Амелхил Сервисес Лимитед (Республика Кипр) является правообладателем товарных знаков «lady & gentleman CITY» (№355977, дата регистрации 29.07.2008), «LADY & GENTLEMAN CITY» (№ 292139 дата регистрации 08.07.2005), «ЛЕДИ И ДЖЕНТЛЬМЕН СИТИ» (№ 479552, дата регистрации 30.01.2013) в отношении 35 класса МКТУ: реклама, оформление витрин, продажа аукционная, продвижение товаров, распространение рекламных материалов, редактирование рекламных текстов, реклама интерактивная в компьютерной сети, услуги по оптовой и розничной продаже товаров и прочее. Данные товарные знаки используются также ООО «Ритейл-Сити» на основании договора коммерческой концессии № 150320/1 и дополнительных соглашений к нему от 20.03.2015.

27.06.2017 в ООО «Ритейл-Сити» обратился покупатель с просьбой вернуть деньги за приобретенный товар (футболку), в результате чего выяснилось, что футболка была приобретена в магазине со схожим наименованием. Указанный магазин расположен по адресу: г. Тамбов, ул. Советская, д. 148/45, пом. 49 и имеет название «Lady & Gentleman». По указанному адресу осуществляет торговую деятельность ООО «Весна» и ИП <...>, поскольку кассовый чек от 21.06.2017 на футболку представлен покупателем от ООО «Весна», товарный чек на тот же товар – от ИП <...>.

Как отмечено в пункте 13 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 N 122 вопрос о сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта и по общему правилу может быть разрешен судом без назначения экспертизы. Экспертиза в силу части 1 статьи 82 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации назначается лишь в случае, когда для сравнения обозначений требуются специальные знания.

Приказом Роспатента от 31.12.2009 № 197 утверждены Методические рекомендации по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство, согласно разделу 1 которых рекомендации могут быть использованы также при решении вопросов о тождестве и сходстве товарных знаков, возникающих в ходе рассмотрения судебными, антимонопольными, правоохранительными органами дел, связанных с нарушением исключительного права на товарный знак.

В разделе 3 Методических рекомендаций разъяснено, что обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. 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 и цветографического решения и др. Исходя из разновидности обозначения (словесное, изобразительное, звуковое и т.д.) и/или способа его использования, общее впечатление может быть зрительным и/или слуховым.

Сходство обозначения магазина «Lady & Gentleman» в г.Тамбове и товарных знаков «lady & gentleman CITY» (№355977, дата регистрации 29.07.2008), «LADY & GENTLEMAN CITY» (№ 292139 дата регистрации 08.07.2005), правообладателем которого является компания Амелхим Сервисес Лимитед (Республика Кипр), очевидно в силу звукового (фонетического), графического (визуального), смыслового (семантического) сходства. Данные обозначения выполнены латинским шрифтом и различаются одним словом – «CITY», которое присутствует в товарном знаке правообладателя, а в обозначении на вывеске магазина – нет.

Согласно статье 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) товарные знаки являются объектами исключительных прав.

Согласно статье 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если гражданским Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат

интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Пунктом 1 статьи 1477 ГК РФ предусмотрено, что на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак (статья 1481 ГК РФ).

Статьей 1484 ГК РФ установлено, что 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 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак (пункт 1). 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 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 (подпункт 1 пункта 2). 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 (пункт 3).

В соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с незаконным использованием 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.

В статье 4 Закона о защите конкуренции даны основные понятия, используемые в настоящем Федеральном законе.

Так, под товарным рынком понимается сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Под конкуренцией понимается 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 пункту 9 статьи 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.

Из данного определения следует, что для признания действий недобросовестной конкуренцией одновременно должны выполняться все условия, вытекающие из определения данного нарушения, в том числе, необходимо, чтобы хозяйствующие субъекты являлись конкурентами, то есть находились в одном сегменте товарного рынка.

Конечным итогом действий хозяйствующего субъекта должно являться получение преимущества, занятие более выгодного положения на соответствующем товарном рынке по отношению к конкурентам.

Общество с ограниченной ответственностью «Весна» зарегистрировано 19.03.2014, ОГРН 1146829002308, ИНН 6829099578. Согласно выписке из ЕГРЮЛ по состоянию на 06.07.2017 основным видом деятельности заявителя является торговля розничная одеждой в специализированных магазинах (код ОКВЭД 47.71), адрес (место нахождения) общества: 392000, г. Тамбов, ул. Советская, д. 148/45, пом. 49.

Общество с ограниченной ответственностью «Ритейл-Сити» зарегистрировано 16.02.2015, ОГРН 1157746106759, ИНН 7726288543. Согласно выписке из ЕГРЮЛ по состоянию на 06.07.2017 основным видом деятельности заявителя является торговля розничная одеждой в специализированных

магазинах (код ОКВЭД 47.71), адрес (место нахождения) общества: 129329, г. Москва, ул. Кольская, д. 2, корп. 6, этаж 3 пом. VI, комн. 20.

Указанные общества осуществляли деятельность на одном товарном рынке - рынке услуг розничной торговли одеждой.

ООО «Весна» до 01.07.2017 имело точку продаж в городе Тамбове, а ООО «Ритейл-Сити» присутствует на данном товарном рынке посредством осуществления продаж с использованием сайта в сети Интернет (доменное имя – <https://lgcity.ru/>) и ориентировано, в том числе, на потребителей, приобретающих товар как в Российской Федерации, так и в городе Тамбове.

Таким образом, продуктовые границы рынка - услуги розничной торговли одеждой, географические границы рынка – Российская Федерация, в том числе город Тамбов.

Комиссией установлено, что наряду с заявителем, являясь участниками одного товарного рынка услуг розничной торговли одеждой, ООО «Весна» не использовало в своей предпринимательской деятельности вывеску с коммерческим обозначением «Lady & Gentleman», имеющую сходство до степени смешения с товарными знаками «lady & gentleman CITY» (№355977, дата регистрации 29.07.2008), «LADY & GENTLEMAN CITY» (№ 292139 дата регистрации 08.07.2005) правообладателя - компании Амелхилл Сервисес Лимитед (Республика Кипр).

ООО «Весна» пояснило Комиссии (вх. от 25.07.2017, вх. от 25.12.2017 и вх. от 08.11.2017), что арендовало у ИП <...> нежилое помещение площадью 615 м.кв по адресу: г.Тамбов, ул.Советская, 148 на основании договора аренды от 01.01.2017. Торговля одеждой осуществлялась самостоятельно от имени ООО «Весна», от имени магазина «Lady & Gentleman» общество одежду не продавало. У ООО «Весна» имелась собственная вывеска на этом же здании с наименованием организации и режима работы. С 01.07.2017 договор аренды был расторгнут. Спорная футболка была приобретена из ассортимента одежды ИП <...>, а через некоторое время в магазин обратился покупатель и потребовал выдать кассовый чек. Продавец-стажер по ошибке выдал кассовый чек из кассы ООО «Весна». Доменное имя в сети Интернет <https://neoclassic-group.ru> ООО «Весна» не регистрировало, продажу предметов одежды через интернет не осуществляло.

В материалах дела также имеется письмо собственника магазина - ИП <...> (вх. от 25.07.2017 № 4590), содержание которого подтверждает, что вывеска «Lady & Gentleman» используется как коммерческое обозначение магазина по продаже одежды по адресу: г.Тамбов, ул.Советская, 148. В качестве товарного знака данное обозначение предпринимателем не регистрировалось. Оформлением вывески занимался ИП <...> в марте 2017 года.

Кроме того установлено, что основным поставщиком одежды ООО «Весна» являлся ИП <...>. Так, в период с января по июль 2017 года Общество реализовывало в арендованном у ИП <...> торговом помещении ранее приобретенный у него же товар (копии товарных накладных № 32 от 25.04.2014, № 298 от 24.04.2014, № 299 от 29.04.2014, № 8850 от 11.07.2014, № 8972 от 11.08.2014, № 300 от 23.09.2014, № 9562 от 25.09.2014, № 301 от 08.10.2014, № 302 от 27.10.2014, № 303 от 25.11.2014, № 51 от 23.01.2015, № 297 от 01.04.2014 имеются в материалах дела).

Таким образом, ООО «Весна» являясь арендатором помещения в магазине И П <...>, осуществляло свою торговую деятельность под собственной вывеской, а спорную вывеску «Lady & Gentleman» ООО «Весна» не изготавливало, не размещало и не использовало при продаже одежды в арендованном магазине.

Как установлено в ходе рассмотрения дела, выдача ООО «Весна» в магазине кассового чека от 21.06.2017 за приобретенную спорную футболку, явилась ошибкой стажера-кассира Общества. Прямых, неоспоримых доказательств продажи рассматриваемой футболки именно ООО «Весна», не установлено.

В виду изложенного Комиссия Тамбовского УФАС России приходит к выводу об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях ООО «Весна».

В соответствии с ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

В связи с чем, в деле достаточно оснований для прекращения рассмотрения настоящего дела.

Комиссия Тамбовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, частью 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

Прекратить рассмотрение дела № А4-7/17 в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Весна».

Председатель Комиссии
Гречишникова

Е.А.

Члены Комиссии:
Колодина

Н.Н.

Вислобокова

Е.М.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.