

РЕШЕНИЕ

**Резолютивная часть решения оглашена «31» августа 2012 г.
г.Краснодар**

В полном объеме решение изготовлено «07» сентября 2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии Оберемок Виктория Викторовна - заместитель руководителя управления.

Члены Комиссии:

Вайс Т.И. - главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Голубцова О. В. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Шулика М.С. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 124/2012 от 01.06.2012г. по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Луговской Мариной Викторовной (...) пунктов 2, 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции»)

в отсутствие:

от заявителя ООО «Тонус-клуб»

- представитель на рассмотрение дела № 124/2012 не явился, в материалах дела имеется доказательство надлежащего уведомления заявителя о месте, дате и времени рассмотрения дела (почтовое уведомление № 35099151617355 о вручении определения об отложении), также 29.08.2012г. в Краснодарское УФАС России по факсимильной связи поступило ходатайство ООО «Тонус-клуб» № 1435 (исх. № 11 от 28.08.2012г.) о рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «Тонус-клуб»;

от ответчика ИП Луговской М.В.

- на рассмотрение дела № 124/2012 не явилась, в материалах дела имеется доказательство надлежащего уведомления ответчика о месте, дате и времени рассмотрения дела (в материалах дела имеется почтовое уведомление № 35099151617225 о вручении ИП Луговской М.В. определения Краснодарского УФАС России от 15.08.2012г. (исх. № 13421/7) об отложении рассмотрения дела №124/2012),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление от 01.03.2012г. (вх. № 1417) ООО «Тонус-клуб» (191119, г.Санкт-Петербург, ул. Черняховского, д. 33, литер А, пом. 2Н) на действия индивидуального предпринимателя Луговской Марины Викторовны (...), осуществляющей деятельность по оказанию спортивно-оздоровительных услуг, с признаками недобросовестной конкуренции при использовании обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком, зарегистрированным на имя ООО «Тонус-клуб» в оформлении спортивно-оздоровительных клубов по адресам: г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1 и г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 8/4, владельцем которых является ИП Луговская М.В.

В соответствии с представленными в Краснодарское УФАС России материалами, заявитель ООО «Тонус-клуб» является правообладателем товарного знака по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 397296 («ТОНУС-КЛУБ») приоритет от 15.09.2008г., зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 23 декабря 2009 г. по классам МКТУ: 05 (препараты фармацевтические); 10 (аппаратура для физических упражнений; аппаратура физиотерапевтическая; вибромассажеры; лазеры для медицинских целей; приборы для косметического массажа; приборы для массажа); 28 (тренажеры спортивные); 41 (клубы здоровья; предоставление спортивного оборудования).

ООО «Тонус-клуб» ведет свою коммерческую деятельность по оказанию спортивно-оздоровительных услуг в собственных клубах под маркой «ТОНУС-КЛУБ», а также по возмездной передаче юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям неисключительных прав на товарный знак «ТОНУС-КЛУБ» путем заключения договоров коммерческой концессии.

К заявлению ООО «Тонус-клуб» приложены копии фотоматериалов спортивного клуба, расположенного по адресу: г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 8/4, и договора купли-продажи абонементов (Членских карт), которые заключает ИП Луговская М.В. с потребителями.

Заявителем - ООО «Тонус-клуб» в ноябре 2011 года был выявлен факт использования ИП Луговской М.В. в своей коммерческой деятельности, а именно: при осуществлении деятельности спортивно-оздоровительных клубов по адресам: г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1 и г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 8/4 (на табличках на входных дверях спортивно-оздоровительных клубов, на информационных вывесках, размещенных на стенах возле входов в клубы, на штендере, в окнах клуба и т.д.) комбинированного обозначения со словесным элементом «Тонус», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 397296 (фотоматериалы в деле).

Правообладатель товарного знака по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 397296 ООО «Тонус-клуб» не предоставляло ИП Луговской М.В.

право на использование указанного товарного знака.

Заявитель считает, что неправомерное использование ИП Луговской М.В. комбинированного обозначения со словесным элементом «Тонус», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 397296, создает у потребителей ошибочное мнение, что они обслуживаются у законного пользователя товарного знака и тем самым может способствовать увеличению потребителей в спортивных клубах ИП Луговской М.В.

Кроме того, потребители услуг (клиенты спортивных клубов) ИП Луговской М.В., полагая, что они приобретают услуги у законного пользователя товарного знака ожидают получить уровень обслуживания, который предоставляется клиентам клубов сети «ТОНУС-КЛУБ». В случае оказания некачественных услуг у потребителей может сложиться негативное мнение о качестве услуг, предоставляемых правообладателем и законными пользователями товарного знака «ТОНУС-КЛУБ», что в свою очередь может нанести вред деловой репутации правообладателя и законного пользователя товарного знака «ТОНУС-КЛУБ».

Кроме того, при осуществлении государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства 02.03.2012г. Краснодарским УФАС России выявлен факт использования в коммерческой деятельности ИП Луговской М.В., а именно: при осуществлении деятельности спортивно-оздоровительного клуба по адресу: г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1 (на табличке, расположенной на входной двери клуба, на информационной вывеске, расположенной на стене рядом с входом в клуб, на вывеске на здании, в наружной рекламе) комбинированного обозначения со словесным элементом «Тонус», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 397296 (акт проведения фотосъемки в деле).

Также, при осуществлении государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, 23.03.2012г. Краснодарским УФАС России выявлен факт использования ИП Луговской М.В. в наружной рекламе содержания: *«Велнес-центр Тонус... Женский клуб красоты и здоровья..., весной в «Тонусе» - летом в «форме»!...2658282...www. tonus-wellness.ru...»*, размещенной на рекламной конструкции (щит 3х6 метров), расположенной по адресу: г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов напротив № 23, комбинированного обозначения со словесным элементом «Тонус», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 397296 (акт проведения фотосъемки в деле).

По результатам рассмотрения заявления ООО «Тонус-клуб» Краснодарским УФАС России в отношении ИП Луговской М.В. возбуждено дело № 124/2012 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Приказом Краснодарского УФАС России от 01.06.2012г. № 174 создана Комиссия по рассмотрению дела № 124/2012 о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением Краснодарского УФАС России от 01.06.2012г. о назначении дела № 124/2012 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению дело № 124/2012 было назначено к рассмотрению на 11.07.2012г.

На рассмотрение дела № 124/2012 11.07.2012г. к 15 часам 00 минутам ответчик ИП Луговская М.В. и представитель заявителя ООО «Тонус-клуб» не явились. В ходе рассмотрения дела № 124/2012 возникла необходимость в получении дополнительных доказательств.

Определением Краснодарского УФАС России от 11.07.2012г. (исх. № 9354/7) об отложении рассмотрения дела № 124/2012 рассмотрение дела было назначено на 15.08.2012г.

На рассмотрение дела № 124/2012 15.08.2012г. к 11 часам 00 минутам ответчик ИП Луговская М.В. и представитель заявителя ООО «Тонус-клуб» не явились, запрошенные определением документы заявитель не представил.

Определением Краснодарского УФАС России от 15.08.2012г. (исх. №13421/7) об отложении рассмотрения дела 124/2012 рассмотрение дела было назначено на 31.08.2012г.

На рассмотрение дела № 124/2012 31.08.2012г. к 11.00 часам ответчик ИП Луговская М.В. не явилась.

В материалах дела имеется доказательство надлежащего уведомления ответчика о месте, дате и времени рассмотрения дела (почтовое уведомление № 35099151617225 о вручении ИП Луговской М.В. определения Краснодарского УФАС России от 15.08.2012г. (исх. № 13421/7) об отложении рассмотрения дела №124/2012).

На рассмотрение дела № 124/2012 31.08.2012г. к 11.00 часам представитель заявителя ООО «Тонус-клуб» не явился.

В материалах дела имеется доказательство надлежащего уведомления ООО «Тонус-клуб» о месте, дате и времени рассмотрения дела (почтовое уведомление № 35099151617355 о вручении определения Краснодарского УФАС России от 15.08.2012г. (исх. № 13421/7) об отложении рассмотрения дела №124/2012). Кроме того, 29.08.2012г. в Краснодарское УФАС России по факсимильной связи поступило ходатайство ООО «Тонус-клуб» № 1435 (исх. № 11 от 28.08.2012г.) о рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «Тонус-клуб».

Изучив представленные на рассмотрение дела № 124/2012 документы и материалы, Комиссия Краснодарского УФАС России установила следующее.

Заявитель - ООО «Тонус-клуб» - создано 24.09.2002г. (копия выписки из Единого государственного реестра ООО «Тонус-клуб» от 16.08.2012г. в деле).

Согласно п. 2.2 Устава ООО «Тонус-клуб», утвержденного протоколом № 6 от 01.02.2010г. общего собрания участников, Общество осуществляет, в том числе, следующие виды деятельности: создание и эксплуатация спортивно-оздоровительных комплексов; полный комплекс общеоздоровительных и медицинских услуг (копия устава в деле).

ООО «Тонус-клуб» является правообладателем товарного знака (знака обслуживания) по свидетельству № 397296 от 23.12.2009г. (приоритет от 15.09.2008г.). Товарный знак зарегистрирован по классам МКТУ: 05 – препараты фармацевтические; 10 – аппаратура для физических упражнений; аппаратура

физиотерапевтическая; вибромассажеры; лазеры для медицинских целей; приборы для косметического массажа; приборы для массажа; 28 – тренажеры спортивные; 41 – клубы здоровья; предоставление спортивного оборудования (в деле).

Заявитель ООО «Тонус-клуб» ведет свою коммерческую деятельность по оказанию спортивно-оздоровительных услуг в собственных клубах под маркой «ТОНУС-КЛУБ», а также на возмездной основе передает юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям неисключительные права на товарный знак «ТОНУС-КЛУБ» путем заключения договоров коммерческой концессии.

Ответчик – ИП Луговская М.В. – зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 03.12.2010г. (выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 15.03.2012 в деле).

Согласно выписке из ЕГРИП от 15.03.2011г. видами экономической деятельности ИП Луговской М.В. являются, в том числе, деятельность спортивных объектов (основной ОКВЭД 92.61); прочая деятельность в области спорта (дополнительный ОКВЭД 92.62).

Комбинированное обозначение со словесным элементом «Тонус», сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 397296, используется ИП Луговской М.В. при осуществлении деятельности спортивно-оздоровительного клуба, расположенного по адресу: г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 8/4 - на табличке, расположенной на входной двери клуба, на информационной вывеске, расположенной на стене рядом с входом в клуб, в окнах клуба, на штендере рядом с клубом, что подтверждено фотоматериалами, представленными заявителем, а также договором аренды нежилого помещения от 05.04.2012г., заключенного между ИП Луговской М.В. (Арендатор) и ИП Урвачевым М.И. (Арендодатель).

В соответствии с п. 1.1. Договора аренды нежилого помещения от 05.04.2012г. Арендодатель сдает, а Арендатор принимает по акту приема-передачи во временное пользование за плату на праве аренды нежилое помещение №№ 18,18/1,19,20,21,23,28,29, расположенное на 1 этаже по адресу: 350089, г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 8/4. Указанное нежилое помещение сдается в аренду для осуществления спортивно-оздоровительной деятельности (копия договора в деле).

Кроме того, комбинированное обозначение со словесным элементом «Тонус», сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 397296, используется ИП Луговской М.В. при осуществлении деятельности спортивно-оздоровительных клубов, расположенных по адресу: г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1, с 01.01.2012г. - на табличке, расположенной на входной двери клуба, на информационной вывеске, расположенной на стене рядом с входом в клуб, на вывеске, расположенной на здании, что подтверждено фотоматериалами Краснодарского УФАС России (акт проведения фотосъемки объектов от 02.03.2012г.), а также договором субаренды жилых помещений от 03.10.2011г., заключенным между ИП Луговской М.В. (Арендатор) и ИП Суббота Т.И. (Арендодатель).

В соответствии с п. 1.1. Договора субаренды жилых помещений от 03.10.2011г.

Арендодатель передает, а Арендатор принимает в аренду нежилое помещение здания литер А, находящееся по адресу: г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1, общей площадью 100 кв.м. в состоянии, позволяющем их нормальную эксплуатацию, указанное в акте приема-передачи. Помещения будут использоваться под размещение офиса (п. 1.4. Договора) (копия договора в деле).

Кроме того, комбинированное обозначение со словесным элементом «Тонус», сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 397296, используется ИП Луговской М.В. в наружной рекламе на рекламной конструкции (щит 3х6 метров), расположенной по адресу: г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов напротив № 23, с 01.02.2012г., что подтверждено договором аренды рекламных конструкций № 26/12 от 01.02.2012г., заключенным между ООО «Инсайт групп» (Арендодатель) и ИП Луговской М.В. (Арендатор), а также приложением № 1 к договору № 26/12 о передаче ИП Луговской М.В. рекламной конструкции по адресу: г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 23, а также фотоматериалами Краснодарского УФАС России (акт проведения фотосъемки объекта наружной рекламы от 23.03.2012г. в деле).

Кроме того, комбинированное обозначение со словесным элементом «Тонус», сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 397296, используется ИП Луговской М.В. в наружной рекламе при осуществлении деятельности спортивно-оздоровительного клуба на рекламной конструкции (настенное панно S<50 кв.м.), расположенной по адресу: г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1, с 01.01.2012г., что подтверждено договором на размещение наружной рекламы от 01.01.2012г., заключенным между ИП Луговским С.Д. (Арендодатель) и ИП Луговской М.В. (Арендатор), а также актом приема-передачи от 01.01.2012г. к договору от 01.01.2012г. о передаче ИП Луговской М.В. рекламной конструкции по адресу: г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1, а также фотоматериалами Краснодарского УФАС России (акт проведения фотосъемки объектов от 02.03.2012г. в деле).

На рассмотрение дела № 124/2012 ИП Луговской М.В. было представлено объяснение вх. № 5251 от 29.06.2012г., из которого следует, что обозначение ООО «Тонус-клуб» не имеет ничего общего с обозначением клуба ИП Луговской М.В. Клуб ИП Луговской М.В. называется «женский клуб «Тонус» и в обозначении клуба используется фраза «совершенное тело без диет и нагрузок». При этом в обозначении ООО «Тонус-клуб» используются фразы «сеть велнес-центров «Тонус-клуб» и «легкий путь к красоте и здоровью». В обозначении клуба ИП Луговской М.В. не используются элементы обозначения ООО «Тонус-клуб», а именно: два полумесяца возле буквы «Т» и «О». Единственное слово, которое используется в обозначении клубов ИП Луговской М.В. и ООО «Тонус-клуб» - это слово «тонус» (собранность, сосредоточение), которое, по мнению, ответчика не может использоваться как запатентованный знак без каких-либо дополнительных логотипов, на основании чего, обозначение клубов ИП Луговской М.В. не имеет ничего общего с обозначением ООО «Тонус-клуб».

Изучив объяснения ИП Луговской М.В. Комиссия Краснодарского УФАС России считает данную позицию ответчика необоснованной на основании следующего.

При рассмотрении дела № 124/2012 Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что заявитель ООО «Тонус-клуб» и ответчик ИП Луговская М.В. являются хозяйствующими субъектами – конкурентами, поскольку осуществляют

деятельность на одном товарном рынке по оказанию спортивно-оздоровительных услуг, в том числе, на территории Краснодарского края, что подтверждено положениями устава ООО «Тонус-клуб», сведениями, содержащимися в выписках из ЕГРЮЛ и ЕГРИП, а также договором коммерческой концессии, заключенного между ООО «Тонус-клуб» и ООО «ОЛВИ» (в деле).

06.03.2012г. Краснодарским УФАС России было направлено письмо в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) о даче письменной консультации о наличии сходства до степени смешения комбинированного обозначения со словесным элементом «Тонус», используемого ИП Луговской М.В. в своей коммерческой деятельности (в наружной рекламе по адресам: г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 23, г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1, в оформлении помещений спортивно-оздоровительных клубов по адресам: г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1, г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 8/4, (на табличках, на информационных вывесках при оформлении помещений клубов) с товарным знаком по свидетельству № 397296.

17.04.2012г. (вх.№ 2972) в Краснодарское УФАС России поступило письмо Роспатента (исх. № 02/34-4260/41 от 07.06.2011г.) с приложением справки Роспатента (в деле).

Согласно справке, представленной Роспатентом в Краснодарское УФАС России, представленное комбинированное обозначение со словесным элементом «Тонус», буква «О» в котором выполнена в виде окружности с кругом зеленого цвета внутри, и изобразительным элементом в виде зеленого листика, использовано в отношении услуг клуба красоты и здоровья «велнес-центра», являющихся однородными услугами «клубы красоты и здоровья», указанным в свидетельстве на комбинированный товарный знак № 397296 в 41 классе Международной классификации товаров и услуг.

В результате проведенного исследования установлено, что представленное комбинированное обозначение, включающее словесный элемент «Тонус», может быть признано сходным до степени смешения с комбинированным товарным знаком по свидетельству № 397296, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического, семантического тождества и графического сходства словесных элементов «Тонус», а также сходного графического исполнения буквы «О» в сравниваемых обозначениях (в деле).

Согласно п. 1 ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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 помимо прочего товарные знаки и знаки обслуживания.

Согласно п. 2 указанной статьи ГК РФ интеллектуальная собственность охраняется законом.

В соответствии с п. 1 ст. 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 указанной статьи.

Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Согласно п. 3 ст. 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.

ООО «Тонус-клуб» не предоставляло ИП Луговской М.В. право использовать товарный знак (комбинированное обозначение) по свидетельству № 397296. А, следовательно, использование в своей коммерческой деятельности (в наружной рекламе по адресам: г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 23, г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1, в оформлении помещений спортивно-оздоровительных клубов по адресам: г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1, г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 8/4) комбинированного обозначения со словесным элементом «Тонус», сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) по свидетельству № 397296, является незаконным.

В соответствии со статьей 10.bis (Недобросовестная конкуренция) Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ред. от 02.10.1979) (2) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

(3) В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона «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 п. 2 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Согласно п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «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.

Товарный знак (знак обслуживания) по свидетельству № 397296 широко известен на рынке спортивно-оздоровительных услуг, хорошо различим и узнаваем потребителями, поэтому действия ИП Луговской М.В., выразившиеся в незаконном использовании в своей коммерческой деятельности (в наружной рекламе по адресам: г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 23, г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1; в оформлении помещений спортивно-оздоровительных клубов по адресам: г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1, г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 8/4) комбинированного обозначения со словесным элементом «Тонус», сходного до степени смешения с указанным товарным знаком, направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.

Использование ИП Луговской М.В. при осуществлении коммерческой деятельности обозначения, сходного до степени смешения с указанным товарным знаком, способно причинить убытки ООО «Тонус-клуб» (правообладателю) и законному пользователю товарного знака, в том числе, в виде упущенной выгоды.

Кроме того, использование ИП Луговской М.В. комбинированного обозначения со словесным элементом «Тонус», сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) по свидетельству № 397296, вводит потребителей в заблуждение относительно принадлежности клубов ответчика к спортивно-оздоровительным клубам правообладателя товарного знака ООО «Тонус-клуб». Потребители ошибочно полагают, что они обслуживаются у законного пользователя товарного знака, что может способствовать увеличению потребителей в спортивных клубах ответчика.

Кроме того, потребители услуг (клиенты спортивных клубов) ИП Луговской М.В., полагая, что они приобретают услуги у законного пользователя товарного знака ожидают получить уровень обслуживания, который предоставляется клиентам клубов сети «ТОНУС-КЛУБ». В случае оказания некачественных услуг у потребителей может сложиться негативное мнение о качестве услуг, предоставляемых правообладателем и законными пользователями товарного знака «ТОНУС-КЛУБ», что в свою очередь может нанести вред деловой репутации правообладателя либо законного пользователя товарного знака «ТОНУС-КЛУБ».

Следовательно, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях ответчика.

Таким образом, действия ИП Луговской М.В., выразившиеся во введении в оборот товара (оказание спортивно-оздоровительные услуг) с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, а именно: в незаконном использовании в своей коммерческой деятельности, в том числе:

1) в наружной рекламе, расположенной по адресам:

- г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 23;

- г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1;

2) в оформлении помещений спортивно-оздоровительных клубов, расположенных по адресам:

- г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1 (на табличке, расположенной на входной двери клуба, на информационной вывеске, расположенной на стене рядом с входом в клуб, на вывеске, расположенной на здании);

- г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 8/4 (на табличке, расположенной на входной двери клуба, на информационной вывеске, расположенной на стене рядом с входом в клуб, в окнах клуба, на штендере рядом с клубом), комбинированного обозначения со словесным элементом «Тонус», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 397296, правообладателем которого является ООО «Тонус-клуб», и во введении в заблуждение в отношении производителя товара (услуги), являются недобросовестной конкуренцией и нарушают п.п. 2, 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

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

РЕШИЛА:

1. Признать действия индивидуального предпринимателя Луговской Марины Викторовны (...), выразившиеся во введении в оборот товара (оказание спортивно-оздоровительные услуг) с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, а именно: в незаконном использовании в своей коммерческой деятельности, в том числе:

1) в наружной рекламе, расположенной по адресам:

- г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 23;

- г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1;

2) в оформлении помещений спортивно-оздоровительных клубов, расположенных по адресам:

- г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1 (на табличке, расположенной на входной двери клуба, на информационной вывеске, расположенной на стене рядом с входом в клуб, на вывеске, расположенной на фасаде здания);

- г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 8/4 (на табличке, расположенной на входной двери клуба, на информационной вывеске, расположенной на стене рядом с входом в клуб, в окнах клуба, на штендере рядом с клубом), комбинированного обозначения со словесным элементом «Тонус», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 397296, правообладателем которого является ООО «Тонус-клуб», и во введении в

заблуждение в отношении производителя товара (услуги), которые могут причинить убытки и нанести ущерб деловой репутации ООО «Тонус-клуб», нарушением п.п. 2, 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Выдать ИП Луговской М.В. предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства, а именно: прекратить незаконное использование комбинированного обозначения со словесным элементом «Тонус», сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) по свидетельству № 397296, правообладателем которого является ООО «Тонус-клуб», в коммерческой деятельности (в наружной рекламе, в оформлении помещений спортивно-оздоровительных клубов).

Председатель Комиссии

Оберемок В.В.

Члены Комиссии

_____ Вайс Т.И.
_____ Голубцова О.В.
_____ Шулика М.С.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 42-214/2012

07 сентября 2012 г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарского УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии Оберемок Виктория Викторовна – заместитель руководителя управления.

Члены Комиссии:

Вайс Т.И. - главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Голубцова О. В. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Шулика М.С. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»), на основании своего решения **от 07.09.2012 г. по делу № 124/2012** о нарушении индивидуальным предпринимателем Луговской Мариной Викторовной ... пунктов 2, 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции»),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Индивидуальному предпринимателю Луговской Марине Викторовне ... в срок **до 12 ноября 2012 г.** прекратить нарушение пунктов 2, 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившееся во введении в оборот товара (оказание спортивно-оздоровительных услуг) с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, а именно: в незаконном использовании в своей коммерческой деятельности, в том числе:

1) в наружной рекламе, расположенной по адресам:

- г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 23;

- г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1;

2) в оформлении помещений спортивно-оздоровительных клубов, расположенных по адресам:

- г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1 (на табличке, расположенной на входной двери клуба, на информационной вывеске, расположенной на стене рядом с входом в клуб, на вывеске, расположенной на фасаде здания);

- г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 8/4 (на табличке, расположенной на входной двери клуба, на информационной вывеске, расположенной на стене рядом с входом в клуб, в окнах клуба, на штендере рядом с клубом), комбинированного обозначения со словесным элементом «Тонус», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 397296, правообладателем которого является ООО «Тонус-клуб», и во введении в заблуждение в отношении производителя товара (услуги), которые могут причинить убытки и нанести ущерб деловой репутации ООО «Тонус-клуб», а именно:

1) прекратить использование комбинированного обозначения со словесным элементом «Тонус», буква «О» в котором выполнена в виде окружности с кругом зеленого цвета внутри, и изобразительным элементом в виде зеленого листика, в наружной рекламе, расположенной по адресу: г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 23 (щит 3х6), сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 397296;

2) прекратить использование комбинированного обозначения со словесным элементом «Тонус», буква «О» в котором выполнена в виде окружности с кругом зеленого цвета внутри, и изобразительным элементом в виде зеленого листика, в наружной рекламе расположенной по адресу: г. Краснодар г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1 (настенное панно S<50 кв.м.), сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 397296;

3) прекратить использование комбинированного обозначения со словесным элементом «Тонус», буква «О» в котором выполнена в виде окружности с кругом зеленого цвета внутри, и изобразительным элементом в виде зеленого листика, в оформлении спортивно-оздоровительного клуба, расположенного по адресу: г. Краснодар, ул. Проспект Чекистов, 8/4, а именно: на табличке, расположенной на входной двери клуба, на информационной вывеске, расположенной на стене рядом с входом в клуб, в окнах клуба, на штендере, установленным рядом с клубом, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 397296;

4) прекратить использование комбинированного обозначения со словесным элементом «Тонус», буква «О» в котором выполнена в виде окружности с кругом зеленого цвета внутри, и изобразительным элементом в виде зеленого листика, в оформлении спортивно-оздоровительного клуба, расположенного по адресу: г. Краснодар, ул. Трудовой славы, д. 1, а именно: на табличке, расположенной на входной двери клуба, на информационной вывеске, расположенной на стене рядом с входом в клуб, на вывеске, расположенной на фасаде здания, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 397296.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в Краснодарское УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения с приложением соответствующих доказательств (фотоматериалов по каждому объекту).

Члены Комиссии

_____ Вайс Т.И.
_____ Голубцова О.В.
_____ Шулика М.С.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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