

Ответчик:

ИП <...>

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 № А4-6/17

Резолютивная часть решения объявлена 26 июня 2018
года

Решение в полном объёме изготовлено 26 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:

Мазаева С.В. – заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов;

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

рассмотрев дело по признакам нарушения ИП <...> (392000, г. Тамбов, ул. Советская, д. 148/45, пом. 49, ОГРНИП 304682910500379) 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 ИП <...> <...> (доверенность от 15.11.2017),

руководствуясь частью 1 статьи 39, частями 1- 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 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, которые также являются схожими до степени смешения с товарными знаками правообладателя и также нарушают его права. Согласия 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).

Кроме того, выявлено, что аналогичное обозначение используется при рекламировании указанного магазина в сети Интернет, в том числе с использованием URL-адресов:

https://yandex.ru/maps/org/lady_gentleman/101,

https://firmdigest.ru/tambov/lady-gentleman_DU3X0T/,

http://asktel.ru/tambov/magaziny_zhenskoj_odezhdy/lady_gentleman/,

<http://tambov.firmsbase.ru/lady-gentleman-1> и др.

Ввиду наличия в действиях ИП <...> признаков нарушения части 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, определением от 26.09.2017 в отношении указанного индивидуального предпринимателя 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 письменно.

Представитель ИП <...> на рассмотрении дела сообщил, что вывеска использовалась как коммерческое обозначение магазина по продаже одежды. В качестве товарного знака не регистрировалось. Помещение по адресу: г.Тамбов, ул. Советская/Пензенская, 148/45 принадлежит предпринимателю на праве собственности. Оформлением вывески ИП <...> занимался самостоятельно в марте 2017 года, документы на ее оформление не сохранились. Доменное имя <http://neoclassic-group.ru> зарегистрировано на имя ИП <...> предположительно в 2007 году. Обозначение lady & gentleman при открытии в сети Интернет URL-адресов предпринимателем не заказывалось, не размещалось и не оплачивалось.

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 и имеет название «Lady & Gentleman». По указанному адресу осуществляет торговую деятельность 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 которых является компания Амелхилл 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.

Аналогичное сходство имеется и с URL-адресами, в которых присутствует информация о магазине ИП <...>

Коммерческое обозначение «Леди и Джентльмен» на сайте ИП <...> также имело сходство до степени смешения с товарным знаком «ЛЕДИ И ДЖЕНТЛЬМЕН СИТИ» (№ 479552, дата регистрации 30.01.2013) указанного правообладателя в силу звукового (фонетического), графического (визуального), смыслового (семантического) сходства. Данные обозначения выполнены шрифтом русского алфавита и различаются одним словом –

«СИТИ».

В целях установления сходства указанных обозначений Тамбовское УФАС России письмом от 22.11.2017 № 58-4-07/4648 обратилось в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент) с просьбой предоставить справку о результатах оценки степени сходства следующих словесных обозначений:

- «Lady & Gentleman» (вывеска) и «lady & gentleman CITY» (товарный знак №355977, дата регистрации 29.07.2008);

- «Lady & Gentleman» (вывеска) и «LADY & GENTLEMAN CITY» (товарный знак № 292139, дата регистрации 08.07.2005);

- «Магазин модной одежды и обуви «Леди и Джентельмен» (информация на сайте) и «ЛЕДИ И ДЖЕНТЛЬМЕН СИТИ» (товарный знак № 479552, дата регистрации 30.01.2013).

В справке, подготовленной специалистами Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности» (исх. от 15.12.2017 № 41-12384-12), указано следующее:

- в результате исследования, проведенного в отношении товарных знаков по свидетельствам №№ 292139, 355977, установлено, что представленное обозначение 1 («LADY & GENTLEMAN») является сходным до степени смешения с указанными товарными знаками, поскольку ассоциируются с ними в целом в силу графического сходства и семантического и фонетического тождества общих словесных элементов «lady & gentleman» («LADY & GENTLEMAN»),

- в результате исследования, проведенного в отношении товарного знака по свидетельству № 479552, установлено, что представленное обозначение 1 («LADY & GENTLEMAN») является сходным до степени смешения с указанным товарным знаком, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу графического сходства и семантического и фонетического тождества общих словесных элементов «lady & gentleman» и «леди и джентльмен».

В ходе рассмотрения дела в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Тамбовским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на рынке розничной торговли одеждой в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В силу пункта 10.6 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1 - 14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы: определение временного интервала исследования товарного рынка, определение продуктовых границ товарного

рынка, определение географических границ товарного рынка, определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Временной интервал исследования рынка услуг розничной торговли одеждой определен как 2016-2017 годы.

В соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности ОК 029-2014 КДЕС Ред. 2, утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 N 14-ст группировка 47.71 торговля розничная одеждой в специализированных магазинах включает:

- розничную торговлю предметами одежды;
- розничную торговлю меховыми изделиями;
- розничную торговлю аксессуарами к одежде, такими как: перчатки, галстуки, подтяжки и т.д. (код ОКВЭД 47.71).

ИП <...> и ООО «Ритейл-Сити» осуществляют розничную реализацию предметов одежды (мужской и женской) следующих брендов: Armani Jeans, Emporio Armani 7, Hugo Boss, Corneliani, Anna Rachele, Valentino Red, Nuvolla, Beverly Hills, Moschino, Santony и др. Указанными лицами реализуется одежда известных торговых марок, является «брендовой», в связи с чем, относится к более высокой ценовой категории и рассчитана, в основном, на потребителей с высоким материальным статусом.

ИП <...> имеет точку продаж в городе Тамбове, а также собственный сайт <http://neoclassic-group.ru> в сети Интернет, рекламирующий магазин одежды в г.Тамбове по адресу ул.Советская, 148/45. Размещение на сайте информации о магазине и продаваемых товарах способствует привлечению внимания как покупателей г.Тамбова, так и других регионов, в том числе г.Москвы.

ООО «Ритейл-Сити» присутствует на данном рынке посредством осуществления продаж с использованием сайта в сети Интернет (доменное имя – <https://lgcity.ru/>) . При этом заказанный товар (одежда) доставляется как по Российской Федерации, так и в г. Тамбов с помощью привлечения служб доставки.

Частями 2,3 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием

товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, договор розничной купли-продажи товара, заключенный дистанционным способом продажи товара, считается исполненным с момента доставки товара в место, указанное в таком договоре, а если место передачи товара таким договором не определено, с момента доставки товара по месту жительства покупателя-гражданина или месту нахождения покупателя - юридического лица.

В соответствии с частью 1 статьи 26.1 Закона о защите прав потребителей договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления потребителя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара) способами.

Указанная статья Закона о защите прав потребителей устанавливает равные права и гарантии потребителей товара как при покупке дистанционным способом, так и непосредственно в местах продаж.

В силу пункта 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Учитывая свойства услуги, реализуемой посредством сайта в сети «Интернет», либо непосредственно в местах продаж, а именно, ее функциональное назначение, применение, качественные характеристики и цену, можно сделать вывод о том, что это одна и та же услуга – услуга розничной торговли одеждой, которая предоставляется разными способами. В одном случае - дистанционная продажа товара, в другом – продажа товара непосредственно в магазине.

На основании изложенного, продуктовыми границами исследуемого товарного рынка признаются «услуги розничной торговли одеждой».

В соответствии с пунктом 4.5 Порядка проведения анализа, определение географических границ товарного рынка осуществляется, в том числе, методом установления фактических районов продаж (местоположением приобретателей), хозяйствующих субъектов (продавцов), осуществляющих продажи на рассматриваемом товарном рынке (в предварительно определенных географических границах).

На рассматриваемом рынке осуществляют деятельность Индивидуальный предприниматель <...> (ОГРНИП 304682910500379, ИНН 683200379808) и Общество с ограниченной ответственностью «Ритейл-Сити» (ОГРН 1157746106759, ИНН 7726288543), которые являются конкурирующими хозяйствующими субъектами на рынке оказания услуг розничной торговли одеждой, то есть, оказывают одинаковые услуги, приносящие им доход.

Согласно информации на сайте Почты России (<https://www.pochta.ru/parcels>), цена доставки посылки обычным способом – от 236 руб., курьерским способом – от 300 руб. Поскольку розничная цена на товар, реализуемый ООО «Весна», ИП <...> и ООО «Ритейл-Сити», является высокой (футболка – от 2500 руб. до 5 000 руб., джинсы - от 3000 руб. до 5000 руб., джемпер – от 3000 руб. до 5000 руб.).

Товар (брендовая одежда) в рассматриваемом случае может быть приобретена как в г.Тамбове, так и в г.Москве, и это будет являться экономически выгодным. Как следует из Сводного отчета агента о приеме денежных средств и доставке заказа клиенту от 28.12.2017 (приложение к договору «28-453/06 от 23.03.2016), заключенному ООО «Ритейл-Сити» с ООО «Транскаргосервис», стоимость заказов одежды одним клиентом г.Тамбова в магазине ООО «Ритейл-Сити» (г.Москва) составляет от 11 500 руб. до 71 700 руб.

Таким образом, 10 процентов от средневзвешенной цены товара, доступного приобретателю (приобретателям), составляет, соответственно, от 1150 руб. до 7170 руб.

Объемы розничной реализации одежды на рассматриваемом рынке за 2017 год составили:

- ИП <...> – 6 503 294,14руб.,
- ООО «Ритейл-Сити» - 1 643 500 руб.;

За 2016 год:

- ИП <...> – 11 096 348,11 руб.,
- ООО «Ритейл-Сити» - 534 350 руб.

Реализация одежды ИП <...> и ООО «Ритейл-Сити» осуществляется на территории Российской Федерации, в том числе в г.Тамбове, поскольку и продавцы, и потребители указанных услуг присутствуют при помощи использования сайта в сети Интернет (ООО «Ритейл-Сити») на рынке Российской Федерации, в том числе на рынке города Тамбова.

Следовательно, географические границы рынка – Российская Федерация, в том числе город Тамбов.

Таким образом, ИП <...> и ООО «Ритейл-Сити» являются конкурентами на товарном рынке розничной реализации одежды.

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).

Частью 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 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 незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку 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 силу пункта 9 статьи 4 названного Закона под недобросовестной конкуренцией понимаются 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 указанного определения следует, что для признания действий недобросовестной конкуренцией одновременно должны выполняться несколько условий, а именно:

- действия должны совершаться хозяйствующим субъектом;

- действия должны быть направленными на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;

- действия должны противоречить положениям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

- действия причинили или могут причинить убытки другим

хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести вред их деловой репутации.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимущества в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность получить субъекту такие преимущества. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое позволяет увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий, то есть действия хозяйствующего субъекта могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующему субъекту увеличить получаемую прибыль либо предотвратить ее неизбежное снижение.

Термины «добропорядочность», «разумность», «справедливость» действующим законодательством не определены, в связи с чем указанные термины применяют в связи с их общим значением в русском языке. Так, термин «добропорядочный» обычно толкуется как приличный, достойный одобрения, порядочный, а термин «порядочный», в свою очередь – как честный и соответствующий принятым правилам поведения. Категории «разумность» и «справедливость» отражают различные моральные принципы.

Последним признаком недобросовестной конкуренции, указанным в ее определении, является причинение вреда другому хозяйствующему субъекту — конкуренту. Такой вред может выражаться в убытках, которые терпит конкурент, или в ущербе его деловой репутации. В соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса РФ под убытками кроме реального ущерба понимаются также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). При этом в обоих случаях для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется.

Таким образом, использование ИП <...> с марта 2017 года (пояснения вх. от 25.07.2017 № 4590) по 5 октября 2017 года (вх. от 25.12.2017 № 9064) на вывеске своего магазина словесного обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком конкурента - ООО «Ритейл-Сити» - «LADY & GENTLEMAN CITY», а также на сайте в сети Интернет с 2016 года по 16 апреля 2018 года (вх. от 16.04.2018 № 2244) вызывает смешение данных хозяйствующих субъектов в хозяйственном обороте, в результате чего может произойти перераспределение спроса на услуги, оказываемые данными лицами, и может повлечь за собой причинение убытков правообладателю (лицу, которое имеет право на использование товарного знака).

Поименованные действия противоречат законодательству Российской Федерации, в том числе нормам Гражданского кодекса и антимонопольного законодательства, а также обычаям делового оборота, требованиям

добропорядочности, разумности и справедливости; направлены на получение значительных преимуществ перед конкурентом вследствие создания представления об одобрении правообладателем продаваемых ИП <...> предметов одежды известных торговых марок в магазине под названием «Леди и Джентльмен», сходном до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками № 355977, № 292139, № 479552 и причиняют или могут причинить убытки ООО «Ритейл-Сити».

В соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса РФ под убытками понимаются также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Согласно ст. 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 года (ратифицирована Союзом Советских Социалистических Республик 19.09.1968), запрещается всякий акт недобросовестной конкуренции. Под недобросовестной конкуренцией в п. 2 указанной статьи понимается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В силу п. 3 данной статьи подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В процессе рассмотрения дела ИП <...> были представлены доказательства устранения нарушения антимонопольного законодательства (вх. от 16.04.2018 № 2244). В частности, ответчик указал, что на сайте <http://www.neoclassic-group.ru/> размещена информация о магазине «Gentleman», адрес: Тамбов, ул.Советская, 148/45. Страница, посвященная магазину, озаглавлена «Магазин модной одежды и обуви «Gentleman» и имеет адрес <http://www.neoclassic-group.ru/article/3/>. На других сайтах в сети Интернет спорные обозначения не используются.

Представленный принт-скрин страницы был направлен Комиссией Тамбовского УФАС России для установления сходства указанных обозначений письмом от 26.03.2018 № 58-4-07/1242 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент) с просьбой предоставить справку о результатах оценки степени сходства словесного обозначения «Gentleman» с товарным знаком № 4579552, дата регистрации 30.01.2013).

В справке, подготовленной специалистами Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности» (исх. от 25.04.2018 № 41-06377-12), указано, что представленные обозначения 1, 2 являются **не сходными** до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 4579552, поскольку не ассоциируется с ним в целом в силу графического, фонетического и семантического несходства словесных элементов «Gentleman»/ «Магазин модной одежды и обуви «Gentleman» и «леди и джентльмен СИТИ».

Довод ИП <...> о том, что между ним и ООО «Ритейл-Сити» отсутствуют конкурентные отношения, поскольку Общество реализует товары с использованием сайта <http://lgcity.ru/> только на территории город Москвы и Московской области, доставка в другие регионы (г.Тамбов) не предусмотрена, Комиссией не принимается ввиду следующего.

Согласно информации, представленной ООО «Ритейл-Сити» в материалы дела (вх. от 17.01.2018 № 215, вх от 14.02.2018 № 957), доставка товаров в г.Тамбов осуществлялась агентом (ООО «Транскаргосервис») на основании договора № 28-453/06 от 23.03.2016 (сводный отчет агента о приеме денежных средств и доставке заказа клиенту прилагается). В 2016 году – 27 заказов на сумму 534 350 руб. , 2017 году - 56 заказов на сумму 1 643 500 руб.

С 12 января 2018 года ООО «Ритейл-Сити» временно приостановило реализацию товаров на территорию г.Тамбова, в том числе, в связи с недобросовестностью лица, осуществляющего торговлю под товарным знаком «Lady & Gentleman», схожим до степени смешения с товарным знаком, используемым на законных основаниях ООО «Ритейл-Сити».

Таким образом, данные, представленные ООО «Ритейл-Сити», являются достаточными и принимаются Комиссией в качестве доказательства по делу, поскольку опровержения изложенным сведениям в процессе рассмотрения дела не представлено.

Доводы ответчика, изложенные в пояснениях, представленных на заключение об обстоятельствах дела (вх. от 26.06.2018 № 3856н), заявлялись ранее и были исследованы Комиссией в процессе рассмотрения дела, которым дана соответствующая оценка в настоящем решении.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что действия ИП Пызина В.А. по использованию на вывеске магазина с марта 2017 года по 5 октября 2017 года обозначения «Lady & Gentleman», сходного до степени смешения с товарными знаками «lady & gentleman CITY» (№355977, дата регистрации 29.07.2008), «LADY & GENTLEMAN CITY» (№ 292139, дата регистрации 08.07.2005), а также незаконного использования на сайте (доменное имя <https://neoclassic-group.ru/>) с 2016 года по 16 апреля 2018 года наименования «Магазин модной одежды и обуви «Леди и Джентльмен», сходного до степени смешения с товарным знаком «ЛЕДИ И ДЖЕНТЛЬМЕН СИТИ» (№ 479552, дата регистрации 30.01.2013), использующего при розничной реализации одежды на законных основаниях ООО «Ритейл-Сити» в Российской Федерации, в том числе в г.Тамбове, являлись актом недобросовестной конкуренции в указанные периоды времени, что запрещено статьей 14.6 Закона о защите конкуренции.

Относительно наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ИП <...> при открытии URL-адресов https://yandex.ru/maps/org/lady_gentleman/101..., https://firmdigest.ru/tambov/lady-gentleman_DU3X0T/,

http://asktel.ru/tambov/magaziny_zhenskoj_odezhdy/lady_gentleman/,
<http://tambov.firmsbase.ru/lady-gentleman-1> и др. в сети Интернет, Комиссия не установила причастность ответчика к размещению данной информации.

В связи с устранением ИП <...> нарушения антимонопольного законодательства, основания для выдачи предписания отсутствуют.

Руководствуясь [статьей 23](#), [частью 1 статьи 39](#), [частями 1 - 4 статьи 41](#), статьи 49, статьи 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия индивидуального предпринимателя <...> (ОГРНИП 304682910500379) при использовании с марта 2017 года по 5 октября 2017 г о д а на вывеске магазина, расположенного по адресу: г.Тамбов, ул.Советская, 148, обозначения «Lady & Gentleman», сходного до степени смешения с товарными знаками «lady & gentleman CITY» (№355977, дата регистрации 29.07.2008), «LADY & GENTLEMAN CITY» (№ 292139, дата регистрации 08.07.2005), а также незаконного использования на сайте (доменное имя <https://neoclassic-group.ru/>) с 2016 года по 16 апреля 2018 года наименования «Магазин модной одежды и обуви «Леди и Джентльмен», сходного до степени смешения с товарным знаком «ЛЕДИ И ДЖЕНТЛЬМЕН СИТИ» (№ 479552, дата регистрации 30.01.2013), актом недобросовестной конкуренции, которая запрещена частью 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

2. Предписание не выдавать в связи с прекращением нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Тамбовской области, находящийся по адресу: 392000 г. Тамбов, ул. Пензенская, 67/12.

Председатель комиссии

Е.А. Гречишникова

Члены комиссии:

С.В. Мазаева

Е.М. Вислобокова

