

РЕШЕНИЕ

5 ноября 2009 года г.Томск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии: В.И. Шевченко – руководитель управления;

членов комиссии: Е.П. Фоминых – начальника отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатиrowания, Л.М. Рыжковой – ведущего специалиста - эксперта отдела контроля монополистической деятельности, Н.В. Базаровой - специалиста-эксперта отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатиrowания, Т.Д. Максимовой – старшего специалиста 2 разряда отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатиrowания, рассмотрев дело №06-10/98-09 по признакам нарушения КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА» п.4 ч.1 ст.14 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии представителей:

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Томской области поступило заявление Томского отделения № 9616 Сбербанка России ОАО (далее Заявитель) (634061, г.Томск, пр.Фрунзе, 90/1) о нарушении пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» (далее также Закон), при выпуске и введении в оборот товара — услуг кредитного потребительского кооператива граждан по принятию сбережений граждан и выдачи займов, с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, работ, услуг, так как товарный знак (логотип), изображенный в рекламном объявлении сберегательной кассы «Элита» газеты «Аукционъ online» от 19.07.2009 №27 (450) сходен до степени смешения с товарным знаком (логотипом) «Копилка», права на который принадлежат Сберегательному банку России (ОАО) согласно выданному Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) №349752.

По мнению Заявителя кредитный потребительский кооператив граждан использовал в своей хозяйственной деятельности изобразительное обозначение «Копилка», обозначение в виде зеленого круга с вырезанным сегментом и с параллельными сторонами сегмента белыми линиями, схожего до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которого является Сбербанк России (ОАО), с целью получения неправомерных преимуществ в конкурентной борьбе за счет использования деловой репутации известной потребителям Сбербанка России (ОАО).

На заседании Комиссии представитель Заявителя подтвердил доводы, изложенные в заявлении, а также сообщил, что Сбербанк России ОАО широко использует в своей деятельности товарный знак (логотип) «Копилка», права на который зарегистрированы в установленном порядке. Товарный знак используется при осуществлении рекламной деятельности, в банковских документах, вывесках, информационных табличках и т.д.

По мнению Заявителя, у неограниченного круга лиц, ознакомившись с рекламой КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА», может сложиться ложное впечатление о взаимосвязи рекламного продукта кооператива с деятельностью Сбербанка России ОАО.

Использование КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА» изобразительного обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком Сбербанка России ОАО наносит существенный вред деловой репутации банка, а также может причинить убытки Сбербанку России ОАО.

Представитель ответчика КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА» (далее Кооператив) В пояснила, что между эмблемой кооператива и товарным знаком Сбербанка России ОАО отсутствует степень смешения из-за различия использованных графических элементов эмблемы. Так, например, в графическом обозначении «Кошелек» КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА» угол вырезанного сегмента является острым, в отличии от товарного знака Заявителя, ширина и длина параллельных линий больше.

Также представитель Кооператива пояснила, что КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА» является некоммерческой организацией граждан добровольно объединившихся для удовлетворения потребностей в финансовой взаимопомощи. Услуги оказываются ограниченному кругу лиц, только членам кооператива. Также представитель ответчика пояснила, что КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА», не может являться конкурентом для Заявителя и своими действиями не может причинить ему вред деловой репутации. В настоящее время фактическая

деятельность КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА» не ведется: сберегательные взносы от членов кооператива не принимаются, займы не выдаются.

В связи с отсутствием нарушения Кооперативом представитель просил дело прекратить.

Заслушав лиц, участвующих при рассмотрении дела, изучив материалы дела, Комиссия находит установленным следующее.

Кредитным потребительским кооперативом граждан «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА» размещено в газете «Аукционъ online» №27 (450) от 19.07.2009 рекламное объявление на основании договора возмездного оказания услуг №Ф-АОЛ2009-019 от 10.07.2009. Данная реклама содержит следующую информацию: «КПКГ «Элита» Сберегательная касса «ЭЛИТА» Принимаем сбережения от 6% до 31 % годовых. По договору взноса с выплатой ежемесячных процентов из расчета от 6% до 31% годовых, в зависимости от срока размещения. Сумма взноса капитализируется. ВЫДАЕМ ЗАЙМЫ -потребительские -ипотечные — под залог автомобиля. Услуги предоставляются физическим лицам — членам КПКГ. Паевой взнос- 50 рублей. (возвращается при выходе из КПКГ). Тел.:21-66-61, 8-963-195-3991 <http://www.elitagroup.tomsk.ru>, e-mail: elitagroup@mail.ru ...». Кроме того, в рекламе содержится логотип, изобразительное обозначение в виде круга с вырезанным сегментом и с параллельными сторонами сегмента линиями изображение. Указанная информация исполнена в сочетании желтого, зеленого и белого цветов. Размещённая КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА» реклама направлена на привлечение новых клиентов.

Реклама размещена на основании договора возмездного оказания услуг №Ф-АОЛ2009-019 от 10.07.2009. Акт сдачи-приемки оказанных услуг №А-070368 подписан 20.07.2009.

12 мая 2008 года Акционерным коммерческим Сберегательным банком Российской Федерации (открытое акционерное общество) зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) №349752. Товарный знак представляет собой изобразительное обозначение в виде круга с вырезанным сегментом и с параллельными сторонами сегмента линиями, под данной композицией расположена текстовая информация в две строки. В первой строчке - Основан в 1841 году, во второй - СБЕРБАНК РОССИИ, выполненное оригинальным шрифтом. Данное комбинированное обозначение исполнено в сочетании зеленого и белого цветов. Неохраняемым элементом товарного знака является: Основан в 1841 году. Право на товарный знак согласно свидетельству №349752 зарегистрировано в отношении 36 класса МКТУ и перечня товаров и/или услуг: банки сберегательные, выпуск кредитных карточек, консультации по вопросам финансов, обмен денег, перевод денежных средств в системе электронных расчетов, ссуды ипотечные, ссуды с погашением в рассрочку, услуги банковские, финансирование, хранение в сейфах, хранение ценностей.

Сбербанк России ОАО является коммерческой организацией, основной целью которой является получение прибыли при осуществлении деятельности в соответствии с законодательством РФ, в том числе при осуществлении банковских операций. Сбербанк России ОАО имеет право осуществлять банковские операции и другие сделки кредитной организации, предусмотренные статьёй 5 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности». Банковская деятельность осуществляется Сбербанком России ОАО на основании генеральной лицензии № 1481 от 03.10.2002 г.

Сбербанк России ОАО широко использует в своей деятельности товарный знак (логотип) «Копилка», права на который зарегистрированы в установленном порядке. Товарный знак используется при осуществлении рекламной деятельности, в банковских документах, вывесках, информационных табличках и т.д., что подтверждается представленными Заявителем договорами на изготовление вывесок Сбербанка России, печатной продукцией, публикациями в периодических печатных изданиях.

В соответствии с Федеральным законом от 18.07.2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации» кредитный кооператив является некоммерческой организацией. Деятельность кредитного кооператива состоит в организации финансовой взаимопомощи членов кредитного кооператива (пайщиков) посредством объединения паенакоплений и привлечения денежных средств членов кредитного кооператива (пайщиков) и иных денежных средств, а также размещения указанных денежных средств путем предоставления займов членам кредитного кооператива (пайщикам) для удовлетворения их финансовых потребностей. Кредитные кооперативы могут быть созданы и осуществлять свою деятельность в виде кредитного кооператива, членами которого могут являться юридические и физические лица, кредитного потребительского кооператива граждан.

В соответствии с Уставом КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА» целями кооператива являются: защита финансовых интересов своих пайщиков в сфере финансово-кредитных услуг, расширение спектра финансово-кредитных услуг, повышение доступности для широких слоев населения, создание в дополнение к государственной параллельной системы социальной

поддержки населения, распространение и пропаганда кредитного движения и принципов и целей потребительской кооперации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции» конкуренция - 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.

При этом хозяйствующим субъектом признается индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Поскольку кооператив создается не для извлечения прибыли, а для удовлетворения материальных и иных потребностей участников, он достигает эти цели, осуществляя в качестве основной не предпринимательскую, но экономическую деятельность.

Согласно статьям 8 и 34 Конституции Российской Федерации экономическая деятельность — понятие более широкое, чем предпринимательская деятельность. Достижение экономически полезного эффекта не сводится только к извлечению прибыли.

В соответствии с пунктом 2 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» финансовая услуга - это банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

В соответствии с пунктом 6 данной статьи финансовая организация — это хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги. К финансовым организациям отнесены, в том числе кредитная организация, кредитный потребительский кооператив.

Сбербанк России ОАО и КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА» занимаются одним видом деятельности — оказанием финансовых услуг. Услуги кредитного потребительского кооператива граждан, для которых согласно рекламе используется рассматриваемое изобразительное обозначение, являются однородными услугами, указанным в свидетельстве на товарный знак №349752 в перечне услуг 36 класса Международного классификатора товаров и услуг (МКТУ).

Данный вывод обусловлен тем, что, в первом случае, хозяйствующий субъект – финансовая организация предоставляет гражданину за плату денежную сумму на определённый срок, во втором - гражданин доверяет свои денежные средства хозяйствующему субъекту – финансовой организации на определённый срок с целью получения дополнительного дохода.

Согласно ч.7 ст.40 Налогового кодекса Российской Федерации однородными признаются товары, которые не являются идентичными, но имеют сходные характеристики и состоят из схожих компонентов, что позволяет им выполнять одни и те же функции и (или) быть коммерчески взаимозаменяемыми.

Пункт 14.4.3. Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания (утв. Приказом Роспатента от 05.03.2003 N 32) указывает, что при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю.

Кроме того, на территории Томской области действует более двух десятков кредитных потребительских кооперативов граждан (данные взяты с официального сайта Федеральной налоговой службы, находящегося в открытом доступе в сети Интернет).

Для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно наличие конкурентных отношений на определенном товарном рынке.

Согласно п.1.11.2 Уставу КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА» Кооператив имеет круглую печать, содержащую его полное наименование. Кооператив вправе иметь штампы, бланки со своим наименованием, собственную эмблему, а также другие средства визуальной идентификации.

КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА» не имеет зарегистрированного в установленном порядке товарного знака (знака обслуживания). Согласно выписке из протокола собрания Правления КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА» от 29.05.2009 №2, членами Правления утверждена эмблема КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА», которая представляет собой схематично (условно) изображенный кошелек (гомонок) вид с боку — окружность с вырезанным конусом. Окружность символизирует кооператив- общество пайщиков. С левой стороны четыре переллельные линии, идущие под наклоном от окружности к середине круга символизируют 4 вида сберегательных взносов. Это денежные средства, принимаемые кооперативом от своих пайщиков, а четыре параллельно идущие линии от середины круга к правой стороне окружности символизируют 4 вида займов. Это денежные средства, выдаваемые кооперативом своим пайщикам. Основные использованные цвета: зеленый, белый.

Для привлечения клиентов Кооператив в рекламных целях использует данное

изобразительное обозначение в сочетании с текстовым элементом «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА», написанным кириллицей заглавными буквами крупным шрифтом в две строки, между которыми расположен изобразительный элемент. Текст выполнен в желтом цвете. Указанная информация исполнена на зеленом фоне в сочетании желтого и белого цветов.

Также, данное изображение использовано в оригинальной печати юридического лица КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА».

По запросу Томского УФАС России Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам представила справку от 09.10.09 №12/34-9030/41 о результатах сравнительного анализа, в которой установлено, что использованное Кооперативом изобразительное обозначение может быть признано сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №349752 в силу графического сходства изобразительных элементов.

В силу статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьёй 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 статьи 1484 ГК РФ (на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации; при выполнении работ, оказании услуг; на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

В пункте 3 статьи 1484 ГК РФ указано, что никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникает вероятность смешения.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция – это 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, справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с 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.

Действия КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА» направлены на получение преимуществ в процессе осуществления деятельности по привлечению новых членов кооператива с целью оказания услуг по принятию сбережений и выдаче займов. Так как, Кооператив не затрачивает собственные средства на разработку своего логотипа, а пользуется плодами деятельности Заявителя, так же Кооператив получает возможность снизить издержки по сравнению с другими кредитными потребительскими кооперативами граждан, предоставляющими аналогичные услуги, за счет использования товарного знака Заявителя, который был введен в оборот задолго до Кооператива. Действия Кооператива противоречат действующему законодательству - нарушение части 3 статьи 1484 ГК РФ.

Способность причинить убытки Заявителю, кредитным потребительским кооперативам граждан, осуществляющим деятельность на территории Томской области, может быть осуществлена путем перераспределения спроса на данном товарном рынке.

Согласно статье 10^{bis} Парижской конвенции по охране промышленной собственности актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов промышленной или торговой деятельности конкурента.

Кроме того, в Конституции Российской Федерации отсутствуют специальные нормы, защищающие права граждан - потребителей.

В то же время большую роль для защиты интересов потребителей имеет положение п.2 ст.34 Конституции, реализуемое через систему антимонопольного законодательства. В соответствии с п.2

ст.34 Конституции не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Целями Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков. Данный Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе, предупреждение и пресечение недобросовестной конкуренции.

По смыслу приведенных нормативных положений противоправной и общественно опасной признается даже сама возможность причинения убытков (вреда деловой репутации) любыми действиями хозяйствующих субъектов, имеющими определенную направленность и не отвечающими основам правового регулирования (принципам права).

Из изложенного следует, что действия КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА», выразившиеся в введении в оборот товара, который является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 349752, согласно п.4 ч.1 ст.14 Закона о защите конкуренции являются актом недобросовестной конкуренции.

При этом в соответствии со ст.4 Федерального 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.

Принимая во внимание указанные обстоятельства, и руководствуясь ч.3 ст.10.bis Парижской конвенции от 20.03.1883г., ст.4, п.4 ч.1 ст.14, ст.23, чч.1 и 2 статьи 41, ст. 45, ст.49, ст.50 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области

РЕШИЛА:

1. Признать действия КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА», выразившиеся в введение в оборот товара (финансовых услуг) с незаконным использованием изобразительного обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания), принадлежащим Акционерному коммерческому Сберегательному банку Российской Федерации (ОАО), нарушающими пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать КПКГ «СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КАССА ЭЛИТА» предписание об устранении допущенных нарушений.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Томского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч.3 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», решение федерального антимонопольного органа о нарушении положений части 2 настоящей статьи в отношении приобретения и использования исключительного права на товарный знак направляется заинтересованным лицом в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности для признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку.

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

Председатель Комиссии
Члены Комиссии

В.И. Шевченко
Е.П. Фоминых
Л.М. Рыжкова
Н.В. Базарова
Т.Д. Максимова

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации

