

<.....>

## ПО С Т А Н О В Л Е Н И Е

### по делу № 4-14.33-1533/00-08-18 об административном правонарушении

«10» октября 2018 г. г. Москва

<.....> рассмотрев протокол и материалы дела № 4-14.33-1533/00-08-18 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ИП Рамазанова Р.А. (<.....>), извещавшегося надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 4-14.33-1533/00-08-18 об административном правонарушении,

### У С Т А Н О В И Л:

Решением Комиссии ФАС России от 03.04.2018 № АК/22838/18 по делу № 1-14-116/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства действия ИП Рамазанова Р.А. (<.....>), выразившиеся в незаконном использовании на вывеске магазина одежды словесного обозначения «ZARA CITY», сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельству № 270989 и по международным регистрациям №№ 488447, 706028, 752502, правообладателем которых является Компания Inditex S.A., и приводящие к смешению с магазинами бренда ZARA, признаны актом недобросовестной конкуренции, противоречащим части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее –

Закон «О защите конкуренции»).

Указанным решением установлены следующие обстоятельства.

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление Компании Индустрия де Дизенью Текстиль С.А. (Inditex S.A.) и АО «ЗАРА СНГ» (далее также – Заявители) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания», ООО «Басс Инвест», ИП Шайзаковой Кристины Владимировны, ООО «Франч Групп» и ООО «Бренд Девелопмент Групп».

Компания Inditex S.A. является головной организацией в группе компаний Inditex, одного из самых крупных производителей и розничных продавцов одежды в мире. Ее бренды Zara, Pull & Bear, Massimo Dutti, Bershka, Stradivarius, Oysho, Zara Home и Uterqüe (всего 7 113) обслуживают покупателей в 88 странах мира. В Российской Федерации группа компаний Inditex имеет 498 магазинов.

Компания Inditex S.A. в Российской Федерации приобрела исключительные права на следующие товарные знаки, относящиеся к одежде и магазинам ZARA:

- словесные товарный знак ZARA/ЗАРА по свидетельству № 270989, зарегистрированный 28.06.2004 с датой приоритета 10.06.2003 в отношении товаров и/или услуг следующих классов МКТУ: 25 – одежда и другие товары; 35 – реклама; демонстрация товаров; продвижение товаров (для третьих лиц); оформление витрин; продвижение товаров (для третьих лиц), а именно услуги розничной торговли, оказываемые в магазинах или через глобальную сеть связи и другие услуги;
- словесный товарный знак ZARA по международной регистрации № 752502, зарегистрированный 01.02.2001 в отношении товаров и/или услуг 25 и 35 классов МКТУ;
- словесный товарный знак ZARA по международной регистрации № 488447, зарегистрированный 15.10.1984 в отношении товаров 25 класса МКТУ – одежда, включая обувь, сапоги, туфли;
- словесный товарный знак ZARA по международной регистрации № 706028, зарегистрированный 30.07.1998 в отношении услуг 35 класса МКТУ – услуги розничной торговли и др.

Авторизованными магазинами ZARA в Российской Федерации управляет АО «Зара СНГ». В настоящее время в России открыто 85 магазинов ZARA. Согласно официальному сайту бренда ZARA только на территории Москвы и Московской области находятся 31 магазин данной марки, из которых 3 расположены в Московской области.

Высокая узнаваемость и популярность продукции и магазинов ZARA привлекает недобросовестных лиц, которые пытаются паразитировать на репутации Заявителей и известности бренда, создавая розничные магазины одежды и обуви под несуществующей франшизой ZARA CITY.

В период возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства действовал магазин под наименованием «ZARA CITY»: г.

Махачкала, проспект Гамидова, д. 18и, ТЦ «Гамма» (ИП Рамазанов Р.А., ОГРНИП 305056208000042).

Таким образом, Заявители и ИП Рамазанов Р.А. осуществляют предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке реализации одежды Российской Федерации, то есть являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

ИП Рамазанов Р.А. представил письменные пояснения (вх. № 202141/17 от 29.12.2017), согласно которым им был заключен договор франшизы с ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая компания», в соответствии с которым он приобрел право на использование комбинированного товарного знака ZARA CITY по свидетельству № 478328. В связи с возбуждением дела № 1-14-116/00-08-17 по признакам нарушения Закона «О защите конкуренции» ИП Рамазановым Р.А. было прекращено использование на вывеске товарного знака ZARA CITY и в настоящее время используется обозначение GAMMA CITY, в подтверждение чего представлены фотографии.

При этом ООО «Первая Управляющая Франчайзинговая Компания» является правообладателем комбинированного товарного знака со словесным элементом «ZARACITY» по свидетельству № 478328, зарегистрированного 15.01.2013 с датой приоритета 24.12.2010 в отношении услуг 40 класса МКТУ – обработка материалов. Лицензионные договоры на предоставление права использования данного товарного знака не зарегистрированы.

Соответственно, данный товарный знак не предоставляет правовую охрану данному обозначению ни в отношении одежды (25 класс МКТУ), ни для услуг розничных магазинов (35 класс МКТУ).

Из представленных Заявителями фотографий следует, что ИП Рамазанов Р.А. использует данный товарный знак на вывесках своих магазинов без изобразительного элемента и в два слова. Поскольку бренд ZARA включает в себя еще и наименования ZARA BASIC и ZARA Home, такое использование воспринимается как линейка всемирно известного испанского бренда ZARA и вызывает смешение с фирменными магазинами, торгующими товарами данного бренда.

В связи с этим ФАС России направил запрос в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент) для получения письменной консультации по вопросу о степени сходства обозначения «ZARA CITY» с товарными знаками по свидетельству № 270989 и по международным регистрациям №№ 488447, 706028, 752502, правообладателем которых является Компания Inditex S.A.

В ответ на запрос ФАС России представлена справка, являющаяся приложением к письму ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС) от 30.08.2017 № 41-7903-12, из которой усматривается следующее.

Специалисты ФИПС указали, что согласно запросу обозначение «ZARA CITY» использовано в отношении услуг розничных магазинов одежды и обуви, которые являются однородными товарам и услугам, для индивидуализации которых, в том числе зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 270989 (товарам «одежда, обувь» и услугам «продвижение товаров (для третьих лиц)», указанным,

соответственно, в 25 и 35 классах МКТУ и предоставлена правовая охрана на территории Российской Федерации по международным регистрациям № 488447 (товарам «одежда, обувь», указанным в 25 классе МКТУ), № 706028 (услугам «продажи в магазинах», указанным в 35 классе МКТУ), № 752502 (товарам «готовая одежда для женщин, мужчин и детей, обувь» и услугам «стимулирование быта (для третьих лиц)», указанным, соответственно, в 25 и 35 классах МКТУ).

В результате проведенного исследования установлено, что словесное обозначение «ZARA CITY» является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельству № 270989 и международным регистрациям №№ 488447, 706028, 752502, поскольку они ассоциируются друг с другом в целом в силу наличия фонетически тождественного и графически сходного общего словесного элемента «ZARA».

Согласно открытым источникам, представленным Заявителями, в 2016 году бренд ZARA занял 35-е место в списке самых дорогих брендов мира, подготовленном агентством Millward Brown, - его стоимость составила 25,22 млрд. долларов США.

Бренд ZARA также включен в список самых ценных брендов по версии журнала Forbes. В этом списке бренд ZARA занимает 53-е место, а его стоимость оценена в 10,7 млрд. долларов США.

На протяжении трех лет бренд ZARA входит в список 20 любимых брендов россиян, составляемом компанией Online Marketing Research.

Таким образом, использование высокой популярности и успешности бренда ZARA в мире в целом и в России в частности в отношении любых розничных магазинов, независимо от того, одежда каких брендов в таких магазинах продается, обязательно вызовет у потребителей ассоциацию с товарными знаками ZARA. Соответственно, владелец магазина с названием ZARA CITY (ИП Рамазанов Р.А.) может рассчитывать на то, что покупателей привлечет высокая узнаваемость бренда ZARA, отсутствие необходимости нести расходы по рекламе и продвижению своих услуг.

Соответственно, действия ИП Рамазанова Р.А. по использованию без согласия правообладателя на вывесках магазина обозначения «ZARA CITY», сходного до степени смешения с товарными знаками, принадлежащими Компании Inditex S.A., приводят к смешению с магазинами бренда ZARA Заявителей, что предоставляет ИП Рамазанову Р.А. ничем не обоснованные преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности.

Согласно пункту 1 статьи 14.6 Закона «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 копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Таким образом, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что все признаки недобросовестной конкуренции, содержащиеся в пункте 9 части 4 Закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях ИП Рамазанова Р.А.:

1. Направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности выразилось в использовании при осуществлении предпринимательской деятельности по реализации одежды в розничном магазине вывесок с обозначением ZARA CITY, сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельству № 270989 и по международным регистрациям №№ 488447, 706028, 752502, правообладателем которых является Компания Inditex S.A., что способно привести к смешению с магазинами Заявителей, предоставляющему ИП Рамазанову Р.А. ничем не обоснованные преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности.

2. Противоречие законодательству выражается в нарушении статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающей 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 или промышленной или торговой деятельности конкурента.

3. Указанные действия ИП Рамазанова Р.А. способны причинить убытки Заявителям, поскольку создание смешения на рынке влечет отток потребительского спроса от магазинов с товарами Заявителей к магазинам конкурентов, оформленным с использованием на вывеске обозначения, сходного до степени смешения с товарными знаками Заявителей, и, как следствие, уменьшение прибыли, на которую могли бы рассчитывать Заявители при обычных условиях гражданского оборота.

Согласно части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое названным Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ИП Рамазанов Р.А. должен был проявить должную степень осмотрительности при приобретении исключительных прав на товарный знак по свидетельству № 478328 и по использованию без согласия правообладателя на вывесках магазина обозначения «ZARA CITY», сходного до степени смешения с товарными знаками,

принадлежащими Компании Inditex S.A. Например, провести мониторинг товарного рынка реализации одежды Российской Федерации в целях недопущения возможности смешения на рынке товаров разных производителей.

Таким образом, в действиях ИП Рамазанова Р.А. усматривается вина в форме неосторожности, поскольку ИП Рамазанов Р.А. должен был и мог предвидеть наступление негативных последствий использования на вывесках магазина обозначения «ZARA CITY», приводящего к смещению с товарным знаком Компании Inditex S.A. по свидетельству № 270989 и по международным регистрациям №№ 488447, 706028, 752502.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность ИП Рамазанова Р.А. за совершенное административное правонарушение, не установлено.

Малозначительность в совершенном ИП Рамазановым Р.А. административном правонарушении не установлена. Таким образом, основания для освобождения ИП Рамазанова Р.А. от административной ответственности согласно статье 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 4.1, частью 1 статьи 14.33, статьей 23.48, статьей 29.7, статьей 29.9 КоАП РФ,

## ПО С Т А Н О В И Л:

1. Применить к Индивидуальному предпринимателю Рамазанову Р. А. меры административной ответственности в виде штрафа за недобросовестную конкуренцию в размере 12 000 (двенадцати тысяч) рублей.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Получатель: УФК по г. Москве (Федеральная антимонопольная служба л/с 04731001610)

Банк получателя: Операционный департамент Банка России г. Москва 701

ИНН 7703516539

КПП 770301001

БИК 044501002

Расчетный счет 40101810500000001901

КБК 161 1 1602010 016000 140

ОКТМО 45380000

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.