

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул., д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 04.05.2012

В полном объеме решение изготовлено 18.05.2012
8135/04-2012

Дело №

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

<...>

рассмотрев дело № 8135/04-2012 по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Г<...> (далее - ИП Г<...>) пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступили материалы проверки, проведенной сотрудниками Центра по борьбе с правонарушениями в сфере потребительского рынка и исполнению административного законодательства Управления внутренних дел по Ульяновской области (далее - ЦБППРИАЗ УВД по Ульяновской области) по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Япошка-Сити» (далее - ООО «Япошка-Сити») (исх. № 16/1043 от 05.12.2011, вх. № 10705 от 06.12.2011).

В заявлении указано, что в г. Ульяновске осуществляет деятельность суши-бар,

расположенный по адресу: г. Ульяновск, ул. Гончарова, д. 13а. Деятельность данного суши-бара осуществляет ИП Г<...> На здании, в котором располагается суши-бар, размещена вывеска «Я-ПОША», используемая предпринимателем в качестве фирменного наименования. Вышеуказанное наименование используется в рекламе на сайте www.yaposha73.ru, а также в названии данного сайта. По мнению заявителя, ИП Г<...> незаконно использует зарегистрированные товарные знаки «ЯПОША» и «YAPOSHА», права на которые принадлежат ООО «Япошка-Сити» на основании лицензионного договора от 27.05.2011.

Ульяновским УФАС России приказом № 02 от 10.01.2012 возбуждено дело № 8135/04-2012 по признакам нарушения ИП Г<...> (ответчиком) п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции». К участию в рассмотрении дела в качестве заявителя привлечено ООО «Япошка-Сити», а в качестве заинтересованного лица - Отдел организации применения административного законодательства Управления Министерства внутренних дел по Ульяновской области (далее - ООПАЗ УМВД по Ульяновской области). Определением от 10.01.2012 рассмотрение дела назначено на 01.02.2012.

Копии определения от 10.01.2012 и приказа № 02 от 10.01.2012 о возбуждении дела и создании Комиссии направлены ИП Г<...> (по адресу регистрации предпринимателя) заказным письмом с уведомлением № 43206846750092. Однако в материалах дела отсутствует документальное подтверждение получения ответчиком указанных документов. ИП Г<...> на рассмотрение дела 01.02.2012 не явился.

От ООО «Япошка-Сити» поступило ходатайство о рассмотрении дела № 8135/04-2012 в отсутствие представителя общества (телеграмма от 24.01.2012 № 1529, вх. № 530 от 25.01.2012; исх. № 5 от 24.01.2012, вх. № 580 от 26.01.2012, № 1064 от 10.02.2012).

Представитель ООПАЗ УМВД по Ульяновской области на рассмотрение дела 01.02.2012 не явился.

В связи с невозможностью рассмотрения дела в отсутствие сторон по делу определением от 01.02.2012 рассмотрение дела отложено и назначено на 22.02.2012.

ИП Г<...> копия определения от 01.02.2012 направлена заказным письмом с уведомлением № 43206846753741 (по адресу регистрации Г<...>) и заказным письмом с уведомлением № 43206846753758 (по адресу нахождения суши-бара «Я-ПОША»), которые предпринимателем не получены. Указанные письма возвращены в адрес управления с отметкой «Истек срок хранения».

От ООО «Япошка-Сити» поступило ходатайство о рассмотрении дела № 8135/04-2012 в отсутствие представителя общества (телеграмма от 20.02.2012 № 1246, вх. № 1334 от 20.02.2012).

На заседании комиссии 22.02.2012 представители ООПАЗ УМВД по Ульяновской области подтвердили доводы, изложенные в представленных ранее материалах.

Определением от 22.02.2012 рассмотрение дела № 8135/04-2012 отложено и назначено на 20.03.2012 в связи с невозможностью рассмотрения дела в отсутствие ответчика по делу.

ИП Г<...> копия определения об отложении от 22.02.2012 направлена заказным письмом с уведомлением № 43206846757879 (по адресу регистрации Г<...>), которое предпринимателем не получено. Указанное письмо возвращено в адрес управления с отметкой «Истек срок хранения». Также указанное определение 01.03.2012 вручено управляющему суши-баром «Я-ПОШКА» <М...>. Однако на заседание Комиссии 20.03.2012 ИП Г<...> либо его представитель не явился.

От ООО «Япошка-Сити» поступило ходатайство о рассмотрении дела № 8135/04-2012 в отсутствие представителя общества (телеграмма от 15.03.2012 № 1602, вх. № 2067 от 15.03.2012).

На заседании комиссии 20.03.2012 представители ООПАЗ УМВД по Ульяновской области подтвердили доводы, изложенные в представленных ранее материалах.

В связи с тем, что лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства, не извещено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела № 8135/04-2012, а также им не представлены необходимые материалы, Комиссией принято решение о продлении срока рассмотрения дела до 10.05.2012 (определение от 20.03.2012). Определением от 20.03.2012 рассмотрение дела отложено и назначено на 04.05.2012.

От ООО «Япошка-Сити» поступило ходатайство о рассмотрении дела № 8135/04-2012 в отсутствие представителя общества (телеграмма от 15.03.2012 № 1602, вх. № 2067 от 15.03.2012).

Копии определения о продлении срока рассмотрения дела от 20.03.2012 и определения об отложении рассмотрения дела от 20.03.2012 направлены ИП Г<...> заказными письмами с уведомлением № 43206848756504 и №43206848756498 (соответственно по адресу регистрации Г<...>), которые предпринимателем не получены. Указанные письма возвращены в адрес управления с отметкой «Истек срок хранения». На заседание Комиссии 04.05.2012 ИП Г<...> либо его представитель не явился.

В соответствии с п. 6 Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда с указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение о том, что оно фактически не проживает по этому адресу.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 8135/04-2012 направлялись ИП Г<...> по адресу его регистрации, указанному, в том числе, в представленных Инспекцией ФНС России по Засвияжскому району г. Ульяновска документах, исходя из п. 6 указанного постановления, Комиссия приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать ненадлежащим извещением стороны по делу о месте и времени рассмотрения дела неполучение предпринимателем процессуальных документов, направленных по адресу его регистрации (по аналогии права).

Исследовав материалы дела № 8135/04-2011, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ИП Г<...> нарушения п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции». При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступили материалы проверки, проведенной сотрудниками ЦБППРИАЗ УВД по Ульяновской области по заявлению ООО «Япошка-Сити».

В заявлении указано, что в г. Ульяновске осуществляет деятельность суши-бар, расположенный по адресу: г. Ульяновск, ул. Гончарова, д. 13а. Деятельность данного суши-бара осуществляет ИП Г<...> На здании, в котором располагается суши-бар, размещена вывеска «Я-ПОША», используемая предпринимателем в качестве фирменного наименования.

Также вышеуказанное наименование используется в рекламе суши-бара на Интернет-сайте www.yaposha73.ru.

Согласно лицензионному договору на использование товарных знаков от 27.05.2011 (далее - Лицензионный договор) ООО «Япошка-Сити», имеющее сеть ресторанов в г. Москве и Московской области, обладает лицензиями на использование товарных знаков «ЯПОША» на всей территории Российской Федерации в отношении следующих услуг 43 класса МКТУ: услуги баров, в том числе специализирующихся на блюдах японской кухни, включая суши-бары; закусочные, в том числе специализирующиеся на блюдах японской кухни; кафе, в том числе специализирующиеся на блюдах японской кухни; кафетерии, в том числе специализирующиеся на блюдах японской кухни; рестораны, в том числе специализирующиеся на блюдах японской кухни; рестораны самообслуживания, в том числе специализирующиеся на блюдах японской кухни; услуги по приготовлению блюд и доставки их на дом, в том числе блюд японской кухни.

ООО «Япошка-Сити» (ИНН 7716537624, ОГРН 1057749158059) зарегистрировано Инспекцией ФНС № 16 по г. Москве. Запись об обществе в ЕГРЮЛ внесена 21.11.2005. Согласно информационному письму об учете в Статрегистре Росстата основным видом деятельности ООО «Япошка-Сити» является деятельность ресторанов и кафе (ОКВЭД 55.30). В соответствии с уставом общества основными видами деятельности ООО «Япошка-Сити» являются, в том числе, деятельность, связанная с организацией предприятий общественного питания, открытие точек общественного питания и др.

ИП Г<...> (ИНН 732700490923, ОГРНИП 304732716900170) поставлен на налоговый учет в Инспекции МНС России по Засвияжскому району г. Ульяновска 17.06.2004. В соответствии с выпиской из ЕГРИП ИП Г<...> осуществляет, в том числе, деятельность ресторанов и кафе (ОКВЭД 55.30).

Следовательно, ООО «Япошка-Сити» и ИП Г<...> осуществляют деятельность ресторанов и кафе и, соответственно, являются конкурентами на одном рынке товаров (услуг).

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 ч. 1 ст. 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Из ст. 1479 ГК РФ следует, что на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

В соответствии с ч. 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.

Пунктом 4 части 1 статьи 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.

На вывеске суши-бара, расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Гончарова, д. 13а, размещено фирменное наименование «Я-ПОША», что подтверждается, в том числе, материалами проверки ЦБППРИАЗ УВД по Ульяновской области. Также в сети Интернет открыт сайт www.yaposha73.ru, в названии которого используется наименование «yaposha».

Отделом организации применения административного законодательства Управления Министерства внутренних дел Ульяновской области (бывший ЦБППРИАЗ УВД по Ульяновской области) экспертам Ульяновской торгово-промышленной палаты поручено проведение исследования, основными вопросами по которому являются:

- является ли изображение, используемое ИП Г<...> на вывесках суши-бара «Я-поша», расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Гончарова, д. 13а, тождественным до степени смешения с товарным знаком, используемым по лицензии ООО «Япошка-Сити»;

- если да, то могут ли быть в результате такого тождества или сходства введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты.

Экспертам Ульяновской торгово-промышленной палаты на рассмотрение представлены, в том числе, фотографии вывесок, использованных в качестве средства наружной рекламы суши-бара, расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Гончарова, д. 13а, а также копия лицензионного договора. Согласно представленным фотографиям вывеска суши-бара «Я-ПОША» представляет собой вертикально-ориентированный прямоугольный рекламный щит оранжевого цвета, в верхней части которого расположен белый квадрат. На белом квадрате по

центру изображен красный круг, в который в две строки вписана надпись буквами кириллического алфавита белого цвета «авто суши». На оранжевом фоне щита изображен вертикально-ориентированный словесный элемент «Я-ПОША», выполненный черными с белым отсветом заглавными буквами кириллического алфавита в греческой манере, имитирующей японские иероглифы. Справа от буквы «Я», соприкасаясь с ней, на половине высоты буквы, расположена черта, напоминающая дефис.

Товарный знак по свидетельству № 405340 представляет собой выполненное на белом фоне словесное обозначение «ЯПОША», изображенное прямым светлым типографским шрифтом, заглавными черными буквами кириллического алфавита с одинаковыми промежутками между ними.

Товарный знак № 405341 представляет собой выполненное на белом фоне словесное обозначение «ЯРОША», изображенное прямым светлым типографским шрифтом, заглавными черными буквами кириллического алфавита с одинаковыми промежутками между ними.

Согласно заключению экспертов № 0221112 от 28.11.2011 рекламные вывески суши-бара, расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Гончарова, д. 13а, используемые ИП Г<...>, имеют обозначения, сходные до степени смешения с товарными знаками № 405340 и № 405341, используемыми по лицензии ООО «Япошка-Сити». Использование ИП Г<...> рекламных вывесок, имеющих обозначения, сходные до степени смешения с товарными знаками № 405340 и № 405341, вводят в заблуждение потребителей и (или) контрагентов.

Учитывая изложенное, ИП Г<...>, осуществляющим деятельность суши-бара «Я-ПОША», на вывеске указанного бара и в названии его Интернет-сайта используются наименования, сходные до степени смешения с зарегистрированными в соответствии с законодательством Российской Федерации товарными знаками «ЯПОША» и «ЯРОША» (свидетельства на товарный знак (знак обслуживания) № 405340 и № 405341, соответственно), правообладателем которых в соответствии с Лицензионным договором является ООО «Япошка-Сити».

Указанные обстоятельства подтверждают наличие в действиях ИП Г<...>. недобросовестной конкуренции, указанных в п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно:

- действия направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, поскольку ИП Г<...> не затрачивает собственные средства на разработку товарного знака для обозначения своей деятельности, а пользуется результатами интеллектуальной деятельности ООО «Япошка-Сити»;

- совершены действия, противоречащие законодательству Российской Федерации, в частности ч. 3 ст. 1484 ГК РФ;

- способны причинить убытки ООО «Япошка-Сити», что может выразиться, в том числе, в оттоке клиентов заявителя к ИП Г<...> из-за совершения рассматриваемых действий.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия индивидуального предпринимателя Г<...>, выразившиеся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг (товарных знаков «ЯПОША» и «УАРОША»), нарушением пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать индивидуальному предпринимателю Г<...> предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении индивидуального предпринимателя Г<...> административного дела по части 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии

Члены комиссии

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ № 5

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

- председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела Спиридонов И.И.,
- члены комиссии: - главный специалист-эксперт Хлыкина М.Е.,
- ведущий специалист-эксперт Табартова Т.Ю.,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 04.05.2012 по делу № 8135/04-2012 о нарушении индивидуальным предпринимателем Г<...>, зарегистрированным по адресу: 432054, г. Ульяновск, ул. Рябикова, д. 116, кв. 8, пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Кому: индивидуальному предпринимателю Г<...>

в срок до 14 июня 2012 года прекратить нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно, прекратить использование фирменных наименований суши-бара и Интернет-сайта «Я-ПОША» и «yaposhа», соответственно, сходных до степени смешения с зарегистрированными в установленном законодательством Российской Федерации порядке товарными знаками «ЯПОША» и «YAPOSHA», правообладателями которых являются иные лица.

О выполнении настоящего предписания сообщить в срок до 21 июня 2012 года.

Председатель комиссии

Члены комиссии

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 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.