

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «24» апреля 2013г. г.
Новосибирск

В полном объеме решение изготовлено «14» мая 2013г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела № 06-01-19-59-11 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы – Лопаткина Т.В.,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 06-01-59-14-11, возбужденное по признакам нарушения ООО «Снежный лис» (ИНН 5406669433; место нахождения общества 630005, г. Новосибирск, ул. Гоголя, д.34) п.п.2,4 ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии представителей:

«...»

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление ООО «Снежный лис» (ИНН5407456702) (вх.№7548 от 31.08.2011г.), по факту использования другим юридическим лицом – ООО «Снежный лис», фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию заявителя, а также незаконного использования зарегистрированного товарного знака заявителя: «Снежный лис».

13.09.2010г. «...» было зарегистрировано ООО «Снежный лис» (ИНН 5407456702; место нахождения общества 630005, г.Новосибирск «...») для организации розничной торговли товаров для туризма и альпинизма.

Фактическую деятельность заявитель начал осуществлять с 01.07.2010г. по адресу г. Новосибирск, ул. Гоголя, 42, на основании договора аренды нежилого помещения №4 от 01.05.2011г.

18.07.2011г. заявитель зарегистрировал товарный знак №441246 «Снежный лис» по классу товаров 18, 22, 25, 35, 39.

В подтверждение фактического осуществления деятельности ООО «Снежный лис»

- заявителем представлены товарные накладные на доставку альпинистского снаряжения: карабины альпинистские, спусковое устройство «Решетка» (сталь, дюраль), одежды: брюки, носки и туристических товаров: палатки, рюкзаки

ООО «Снежный лис» - заявитель имеет web-сайт: www.s-fox.ru (договор подряда на разработку веб-сайта №1/2011 от 01.06.2011г. между ООО «Снежный лис» и ИП Ляпко С.С., договор на поддержку сайта №2011/05 от 01.06.2011г. ООО «Снежный лис» и ИП Ляпко С.С.).

10.05.2011г. «...» и «...» регистрируют ООО «Снежный лис» ИНН 5406669433; место нахождения общества 630005, г. Новосибирск, ул. Гоголя, д.34). Фактическое место осуществление деятельности магазин «Дисконт-центр Снежный лис» по адресу: г. Новосибирск, Красный проспект, 165 на основании договора аренды нежилого помещения №22-11 от 11.07.2011г.

Согласно представленным документам вид деятельности общества - розничная торговля спортивными товарами, рыболовными принадлежностями, туристским снаряжением, лодками и велосипедами (код ОКВЭД 52.48.23).

Заявитель указывает на то, что Дисконт-центр «Снежный лис» незаконно использует товарный знак в наружной рекламе, документации и сети Интернет на сайте www.snowfox.ru, в ЭПИ «ДубльГИС». В качестве доказательства прилагает фотографии вывески магазина, нотариально заверенный протокол осмотра сайта на котором товарный знак заявителя изображен на всех страницах сайта www.snowfox.ru.

Информация о Дисконт-центре «Снежный лис» в городском справочнике «Дубль-ГИС» размещена от организации ООО «Адреналин».

Согласно акту осмотра сайта www.snowfox.ru от 05.09.2011г. на главной странице в верхнем левом углу расположено графическое и буквенное обозначение: "СНЕЖНЫЙ ЛИС" схожее до степени смешения с товарным знаком заявителя. На странице сайта www.snowfox.ru/contact/ указан адрес магазина "Дисконт-Центр Снежный Лис": г. Новосибирск, ул. Красный проспект, д.165.

Кроме того, при сравнении информации, размещенной на сайте заявителя www.s-fox.ru и ООО «Снежный лис» ИНН5406669433 www.snowfox.ru, установлена внешняя схожесть расположения информации на страницах сайтов, наполняемость, структура, рубрики, ссылки.

Также, в ЭПИ "ДубльГИС" выпуск август 2011г. использовалось изображение товарного знака заявителя в рекламной информации о деятельности ООО "Снежный лис" ИНН 5406669433.

Заявитель - ООО «Снежный лис» просит запретить использование товарного знака «СНЕЖНЫЙ ЛИС» в розничных оптовых сетях, наружной рекламе, документации, в сети Интернет, а также использование фирменного наименования тождественного с фирменным наименованием заявителя.

Ответчик ООО "Снежный лис" не согласен с наличием в его действиях нарушения антимонопольного законодательства.

При рассмотрении данного дела, Комиссией Новосибирского УФАС России

установлено следующее.

В соответствии с п.7 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции», конкуренция - это 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.

Хозяйствующий субъект – индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

13.09.2010г. Межрайонной ИФНС России №16 по Новосибирской области было зарегистрировано ООО «Снежный лис» (ИНН 5407456702; место нахождения общества 630005, г.Новосибирск ул.Некрасова, д.35, кв.36) - заявитель.

Согласно материалам проверки, осуществляемый вид деятельности заявителя (код по КВЭД - 51.47.35) оптовая торговля спортивными товарами, велосипедами, за исключением оптовой торговли спортивной одеждой и обувью.

Фактическую деятельность заявитель осуществляет с 01.07.2010г. по адресу г. Новосибирск, ул. Гоголя, 42, на основании договора аренды нежилого помещения №4 от 01.05.2011г. Согласно данному договору помещение используется с целью осуществления торговли и размещения складских помещений товаров для отдыха и туризма.

10.05.2011г. Межрайонной ИФНС России №16 внесено в ЕГРЮЛ ООО «Снежный лис» ИНН 5406669433; место нахождения общества: 630005, г. Новосибирск, ул. Гоголя, д.34).

Осуществляемый вид деятельности ООО "Снежный лис" ИНН 5406669433, согласно документам Новосибирскстат (код по ОКВЭД 52.48.23), розничная торговля спортивными товарами, рыболовными принадлежностями, туристским снаряжением, лодками и велосипедами.

Место осуществление деятельности г.Новосибирск, Красный проспект, д.165 магазин «Дисконт-центр» на основании договора аренды нежилого помещения №22-11 от 11.07.2011г.

Таким образом, указанные юридические лица фактически осуществляют один и тот же вид деятельности – розничная торговля товарами для туризма и альпинизма на территории г. Новосибирска.

Следовательно, хозяйствующие субъекты ООО "Снежный лис" ИНН 5407456702 - заявитель и ООО "Снежный лис" ИНН 5406669433-Ответчик, являются конкурентами.

В соответствии с п.4 ч.1 ст.14 ФЗ «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.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.14 ФЗ «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 ст. 10 bis «Конвенции по охране промышленной собственности», заключенной в Париже 20.03.1883 (ред. от 02.10.1979) 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 или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются, в частности, фирменные наименования (п.13 ч.1 ст. 1225 Гражданский кодекс РФ).

По мнению ООО "Снежный лис" (ИНН 5407456702), на момент регистрации Ответчиком своего фирменного наименования уже существовало юридическое лицо заявителя – ООО «Снежный лис» (ИНН 5407456702).

Заявитель также считает, что своими действиями по регистрации фирменного наименования тождественного с фирменным наименованием заявителя, ООО "Снежный лис" ИНН 5406669433 нарушает запрет, установленный п.3 ст.1474 Гражданского кодекса РФ, согласно которому запрещается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в ЕГРЮЛ ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

Кроме того, ООО "Снежный лис - заявитель является правообладателем зарегистрированного товарного знака: в сине-белой гамме изобразительное обозначение –прыгающая лисица и две снежные горные вершины, справа внизу под изображением буквенное обозначение - "СНЕЖНЫЙ ЛИС", на основании свидетельства на товарный знак №441246, зарегистрированного в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ 18.07.2011г.

В настоящий момент регистрация данного товарного знака не отменена, следовательно, ответчик нарушает исключительные права ООО «Снежный лис» на рассматриваемый товарный знак.

ООО "Снежный лис" (ИНН 5406669433) представил пояснения, согласно которым, сайт www.snowfox.ru создан и принадлежит ООО "Адреналин" задолго до регистрации товарного знака заявителем.

Словосочетание и логотип "СНЕЖНЫЙ ЛИС" использовались ООО "Адреналин" в качестве коммерческого обозначения данного предприятия. ООО "Адреналин" осуществляло деятельность по продаже спортивных товаров с использованием коммерческого обозначения "Снежный лис" для магазина расположенного по

адресу г. Новосибирск ул. Гоголя, д.42. Начало использования рассматриваемого коммерческого обозначения июль 2007г.

При этом по факту использования ООО "Снежный лис" ИНН 5407456702 коммерческого обозначения, принадлежащего ООО "Адреналин", по заявлению последнего Новосибирским УФАС России было возбуждено и рассмотрено дело № 06-01-63-14-11.

В результате рассмотрения дела №06-01-63-14-11 ООО "Снежный лис" (ИНН 5407456702) признан нарушившим ч.2 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции». Правонарушение, установленное в решении Новосибирского УФАС России выразилось в следующем:

1) в приобретении и использовании исключительного права на товарный знак (знак обслуживания) «Снежный лис» (свидетельство №441246), сходный до степени смешения с коммерческим обозначением, а также обозначением служащим для индивидуализации выполняемых работ, оказываемых услуг ООО «Адреналин» на рынке розничной торговли спортивными товарами, рыболовными принадлежностями, туристическим снаряжением, лодками, велосипедами, а также розничной торговли спортивной одеждой;

2) в приобретении и использовании исключительного права на фирменное наименование ООО «Снежный лис», сходное до степени смешения с коммерческим обозначением, а также обозначением, служащим для индивидуализации выполняемых работ, оказываемых услуг ООО «Адреналин» на рынке розничной торговли спортивными товарами, рыболовными принадлежностями, туристическим снаряжением, лодками, велосипедами, а также розничной торговли спортивной одеждой.

Указанное решение Новосибирского УФАС России было обжаловано ООО "Снежный лис" ИНН 5407456702 в судебном порядке.

Арбитражным судом Новосибирской области и Седьмым арбитражным апелляционным судом была поддержана позиция антимонопольного органа о незаконной регистрации фирменного наименования и товарного знака обществом с ограниченной ответственностью "Снежный лис" (ИНН 5407456702) тождественных коммерческому обозначению, принадлежащему ООО "Адреналин".

Судами установлены обстоятельства, существовавшие на момент регистрации фирменного наименования и товарного знака заявителя ООО "Снежный лис" (ИНН 5407456702).

ООО "Снежный лис" ИНН 5406669433 в своем отзыве указывает на то, что использует словосочетание "СНЕЖНЫЙ ЛИС" в качестве фирменного наименования общества на основании ст.1473 ГК РФ, Устава Общества, Свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица.

В соответствии с п.1.1 Соглашения о совместной деятельности (договор простого товарищества) от 01.07.2011г. между ООО "Адреналин" и ООО "Снежный лис", исходя из общих коммерческих интересов, Участники обязуются путем объединения имущества, денежных средств, иных материальных ресурсов, своего профессионального опыта, а также деловой репутации, прав на результаты

интеллектуальной деятельности и деловых связей совместно действовать без образования юридического лица в целях создания и функционирования дисконт-центра (магазина) по продаже спортивных товаров для активного отдыха и спорта.

При таких обстоятельствах, действия ответчика по данному делу ООО "Снежный лис" (ИНН 5406669433) не могут нарушать права заявителя ООО "Снежный лис" (ИНН 5407456702).

Учитывая изложенные обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать, что в действиях ООО «Снежный лис» (ИНН 5406669433; адрес места нахождения: 630005, г.Новосибирск, ул.Гоголя, д.34) по использованию фирменного наименования и товарного знака зарегистрированных ООО "Снежный лис (ИНН 5407456702) г. Новосибирск, ул. Некрасова, 38-36) отсутствуют нарушения п.п. 2,4 ч.1, ч.2 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Дело №06-01-59-14-11, возбужденное по признакам нарушения п.п. 2,4 ч.1, ч.2 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить в связи с отсутствием в действиях ООО «Снежный лис» (ИНН 5406669433; адрес места нахождения: 630005, г.Новосибирск, ул.Гоголя, д.34) нарушения антимонопольного законодательства.

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

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