

РЕШЕНИЕ

по делу № К05-123/13

02 апреля 2015

Санкт-Петербург

Резолютивная часть решения оглашена 02 апреля 2015 года

Полный текст решения изготовлен 16 апреля 2015 года

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дела № К05-142/13 о нарушении антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело № К05-123/13, возбужденное по признакам нарушения ИП Погореловой И.В. (**195030, г. Санкт-Петербург**) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в использовании словесного обозначения «Фантазия», сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Фантазия»,

УСТАНОВИЛА:

1. В Санкт-Петербургское УФАС России поступило заявление ООО «Фантазия» (далее Заявитель) на действия ИП Погореловой Ирины Валентиновны (Ответчик), выразившиеся в осуществлении действий по введению в заблуждение потребителей, получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности.

Улаев Валерий Александрович, является обладателем исключительного права на товарный знак «Фантазия» №465128, зарегистрированного в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ 26.06.2012г., со сроком действия регистрации до 27.10.2020г.

Заявителем представлено свидетельство регистрации товарного знака «Фантазия» в котором указано, что правообладателем является ИП Улаев В.А., а лицензиатом ООО «Фантазия», таким образом, ООО «Фантазия» законно использует вышеуказанный товарный знак.

В апреле 2013 года Заявителю стало известно о нарушении его прав ИП Погореловой И.В., выразившееся в использовании в названиях принадлежащих ей салонов цветов «Цветочная фантазия», расположенных по следующим адресам Санкт-Петербурга: ул. Кирочная д.5, ул. Коммуны д.59, Индустриальный пр. д.24, Среднеохтинский пр. д.40, Ударников пр. д.42, ул. Якорная д.11. Называние магазинов Ответчика «Цветочная фантазия» является тождественным фирменному наименованию Заявителя.

ИП Погорелова И.В. является конкурентом Заявителя на рынке по продаже цветов, магазины Ответчика также располагаются на территории Санкт-Петербурга, деятельность ИП Погореловой И.В. ориентирована на такую же группу потребителей, что и Заявителя.

Таким образом, действия Ответчиков могут причинить ущерб Заявителю, а также нанести ущерб его деловой репутации.

2. Ответчику - ИП Погореловой И.В. по адресу регистрации индивидуального предпринимателя были направлены определения обо всех заседаниях Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению дела №К05-123/13, информация на сайте Почты России гласит «неудачная попытка вручения - временное отсутствие адресата».

Согласно позиции Пленума Верховного Суда Российской Федерации (постановление от 24 марта 2005 г. № 5) лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда из указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления, а также в случае возвращения почтового отправления с отметкой об истечении срока хранения.

Вместе с тем, определения обо всех заседаниях Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению дела №К05-123/13 были направлены по адресам нахождения магазинов ИП Погореловой И.В. для соблюдения прав и законных интересов Ответчика. Согласно извещению Почты России по адресу пр. Ударников д.42 уведомление было вручено продавцу Ивановой И.Д. 25.03.2015.

Таким образом, учитывая указанные обстоятельства права и законные интересы Ответчика при рассмотрении дела №К05-123/13 были соблюдены. Вместе с тем, ИП Погорелова И.В. на заседания Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению дела №К05-123/13 не явилась, представителей не направляла, пояснений по существу рассматриваемых обстоятельств не представила.

3. Материалами дела № К05-123/13 установлено следующее.

3.1 Согласно выписке из ЕГРЮЛ №76661А/2013 от 07.06.2013г. основным видом деятельности Заявителя является розничная торговля цветами другими растениями, семенами, удобрениями.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ №2028В/2014 от 17.02.2014г. одним из видов экономической деятельности ИП Погореловой И.В. является розничная торговля цветами другими растениями, семенами, удобрениями.

Таким образом, Заявитель и Ответчик являются конкурентами на рынке по продаже цветов, растений, семян и удобрений.

3.2 Письмом №19645 от 09.10.2013г. ООО «Фантазия» представило экспертное заключение, составленное ООО «Агентство интеллектуальной собственности «Алла Федотова и Партнеры» 07.10.2013г.

Из экспертного заключения следует, сравнение присутствующих на вывесках наименований цветочных магазинов ООО «Фантазия» и ИП Погореловой И.В., расположенных по вышеуказанным адресам, свидетельствует о сходстве до степени смешения наименований сравниваемых магазинов. В обоих случаях присутствуют видовые наименования «ЦВЕТЫ» или «САЛОН ЦВЕТОВ», указывающие на товар, которым торгуют магазины и тождественные по смыслу словесные обозначения «ФАНТАЗИЯ».

Анализ фонетического сходства сравниваемых наименований не выявляет отличий между сравниваемыми наименованиями, поскольку используются одни и те же словесные обозначения («цветы» «фантазия»).

Выполнение словесного обозначения «ФАНТАЗИЯ» на вывесках ООО «Фантазия» прописными буквами, а словесное обозначение «ФАНТАЗИЯ» на магазинах ИП Погореловой И.В. строчными буквами, также не добавляет значимого отличия сравниваемых наименований.

Таким образом, проведенный анализ позволяет сделать вывод о наличии возможности смешения в глазах потребителей наименований сравниваемых магазинов ООО «Фантазия» и ИП Погореловой И.В., что содержит нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

3.3 Материалами дела установлено, что правообладателем товарного знака «Фантазия» является ИП Улаев В.А. В этой связи, было принято решение о привлечении ИП Улаева В.А. в качестве заинтересованного лица. ИП Улаев В.А. является генеральным директором ООО «Фантазия». Заинтересованное лицо поясняет, что датой начала использования товарного знака «Фантазия» считается 10.10.2007г. – дата открытия первого магазина цветов по адресу: ул. Политехническая, д. 17, корп. 6 (ТК Нептун»), что подтверждается проектом размещения информационного объекта, Комитета по градостроительству и архитектуре.

Вместе с тем Заявитель представил договоры с ООО «Индустрия-А» на работы по изготовлению, размещению, монтажу и демонтажу рекламного оборудования, работы по интерьерному оформлению. Представлены Разрешения Комитета по печати и взаимодействию со средствами массовой информации на установку (перемещение) объектов для размещения информации в Санкт-Петербурге. Представлены листы согласования на размещения дополнительного элемента устройства фасада зданий и сооружений Комитетом по градостроительству и архитектуре Санкт-Петербурга. Также представлен договор №542/13-ОК на размещение рекламы в маршрутках, договор №18-02/001 на оказание услуг по размещению рекламы на радио «Рекорд», договор №2101-13/05 на предоставление услуг по производству, распространению и обслуживанию рекламы в метро, договор №27/11 на размещение рекламы, на радио «Дорожное».

Следовательно, вышеперечисленные договоры и соглашения, заключенные ООО «Фантазия» свидетельствуют об осуществлении затрат на продвижение обозначения «Фантазия» и дате (10.10.2007г.) начала использования словесного обозначения «Фантазия».

Таким образом, использование ИП Погореловой И.В. наименования «Фантазия» сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Фантазия», вводит потребителей в заблуждение относительно того кто распространяет указанные услуги, что запрещается пунктом 2 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

3.4. Согласно письму Межрайонной ИФНС России №15 по г. Санкт Петербургу №3677 от 26.02.2014г. адрес местонахождения ИП Погорелой И.В. совпадает с адресом регистрации индивидуального предпринимателя.

Вместе с тем Межрайонная инспекция Федеральной налоговой службы №21 по Санкт-Петербургу письмом № 6294 от 02.04.2014г. сообщает, что ИП Погорелова И.В. в первом квартале 2007г. в налоговых декларациях указала вид деятельности «розничная торговля цветами и другими растениями, семенами и удобрениями».

При этом, Комитет по печати и взаимодействию со средствами массовой информации письмом №4860 от 17.03.2014г. сообщает, что ИП Погорелова И.В. с 20.09.2012г. по настоящее время не обращалось с заявлениями о получении разрешения на установку объектов со словесным обозначением «Фантазия» для размещения информации на фасадах зданий по адресам расположения магазинов ИП Погореловой И.В.

В соответствии с пп. 4-1.1.4 п. 4-1 постановления Правительства Санкт-Петербурга от 14.09.2006 №1135 «Об утверждении Правил содержания и ремонта фасадах зданий и сооружений в Санкт-Петербурге» размещение дополнительных элементов и устройств на фасадах зданий и сооружений может осуществляться только при наличии разрешения, выдаваемого в соответствии с Положением о порядке взаимодействия исполнительных органов государственной власти Санкт-Петербурга, утвержденным постановлением Правительства Санкт-Петербурга от 20.09.2012г. №1002.

Из вышеизложенного следует, что ИП Погорелова И.В. начала свою деятельность по продаже цветов и растений, при этом не получив разрешения на размещение дополнительных элементов и устройств на фасадах зданий и сооружений.

3.5. В соответствии с п. 2 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе, распространение введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

В соответствии с п. 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции 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.

Недобросовестная конкуренция - 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 (п.9 статья 4 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частью 6 статьи 1252 ГК РФ, если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном настоящим Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Согласно положениям статьи 10 bis Конвенция по охране промышленной собственности (Париж 20 марта 1883 года) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету:

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Принимая во внимание установленные обстоятельства и руководствуясь ст.10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, частью 1 статьи 14, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ИП Погореловой И.В. нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в использовании на вывесках магазинов цветов словесного

обозначения ФАНТАЗИЯ, сходного до степени смешения с коммерческим обозначением «Фантазия» используемым хозяйствующим субъектом-конкурентом в предпринимательской деятельности, что приводит к смешению деятельности хозяйствующих субъектов-конкурентов, и противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

2. Признать нарушение пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся во введении потребителей в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги по продаже цветов, что также противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.
3. Выдать ИП Погореловой И.В. предписание о прекращении недобросовестной конкуренции недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № K05-123/13

16 апреля 2015 года

Санкт-Петербург

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дела № K05-123/13 о нарушении антимонопольного законодательства,

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 02.04.2015 года по делу № K05-123/13 о нарушении ИП Погореловой И.В. пунктов 2,4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Погореловой И.В. прекратить нарушение пункта 2, пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» для чего:

1.1 Прекратить использовать словесное обозначение «ФАНТАЗИЯ» при осуществлении предпринимательской деятельности при реализации цветочной продукции, сходного до степени смешения с коммерческим обозначением хозяйствующего субъекта конкурента – ООО «Фантазия».

1.2 Не допускать действия, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, в части введения в заблуждение потребителей, относительно лица, оказывающего услуги по продаже цветов и растений.

2. В срок до 01.06.2015г. представить в Санкт-Петербургское УФАС России доказательства исполнения предписания, в т.ч. фотографии вывесок магазинов.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке 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.