

РЕШЕНИЕ

по делу № 165/2013-М/Т

Резолютивная часть решения оглашена «23» августа 2013г.

В полном объеме решение изготовлено «30» августа 2013г.

Комиссия Рязанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> в присутствии представителя заявителя ООО «Элос» - <...>, в отсутствие ответчика – <...> (уведомленного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела), рассмотрев дело № 165/2013-М/Т по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Рязанского УФАС России поступило заявление ООО «ЭЛОС» (Кривоколенный пер., д. 10, стр. 9, г. Москва, 101000) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ИП Галиевой И.М. <...>.

По мнению заявителя, нарушение со стороны ИП Галиевой И.М. выразилось в использовании ИП Галиевой И.М. зарегистрированного товарного знака «ELOS», правообладателем которого является ООО «Элос» в наружной рекламе, а также в сети «Интернет».

В сети интернет на сайте <http://eelos.ru/> размещена информация об использовании студией элос-эпиляции «Louis LD D'or» технологии – «Elos».

На главной странице указанного сайта, размещена следующая информация: «... Об ELOS-эпиляции... Подготовка к процедуре ELOS-эпиляции... Грустно, но факт про ELOS-эпиляцию... ELOS-омоложение... ELOS-анти-акне...».

На сайте <http://eelos.ru/> указано, что у студии элос-эпиляции «Louis LD D'or» имеется страница (открытая группа) в социальной сети «Вконтакте».

На странице «студия элос-эпиляции «Louis LD D'or» в социальной сети размещена информация: «...ELOS-эпиляция, ELOS-омоложение, ELOS-анти-акне... г. Рязань, ул. Первомайский проспект, д. 78/93, веб-сайт [http://eelos.ru.](http://eelos.ru/)»

Также на пересечении ул. Первомайский проспект – ул. Вокзальная, возле дома № 78/93 расположена рекламная конструкция, на которой размещена следующая рекламная информация: «Впервые! ELOS-эпиляция в Рязани по доступным ценам! 8(4912)51-03-36 подмышечные впадины 1100 р., верхняя губа 600р., белая линия живота 800р., глубокое бикини 1800 р., голени с коленями 2100 р., а также эффективное ELOS-анти-акне от 590 р., ELOS-омоложение от 990 р., Первомайский пр-т, 78/93 студия элос-эпиляции Louis D'or в салоне-красоты «МАНГО»».

Из предоставленной заявителем выписки из единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним, выданной 09.04.2013г. Управлением Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и

картографии по Рязанской области, следует, что собственником помещения, расположенного по адресу: г. Рязань, ул. Первомайский проспект, д. 78/93, является Соловьева Ольга Вячеславовна.

Владельцем салона красоты «Манго» является ИП Соловьева О.В.

Владельцем студии элос-эпиляции «Louis LD D'or» является ИП Галиева И.М.

Оказание услуг по элос-эпиляции, в частности подмышечных впадин, в студии «Louis LD D'or», расположенном в салоне-красоты «Манго» <...>, подтверждается предоставленным заявителем товарным чеком от 29.01.2013г. б/н, заверенным печатью ИП Галиевой И.М. Москва <...>

Заявителем 05.07.2013г. в адрес Управления было предоставлено дополнение к заявлению (вх. № 2319 от 05.07.2013г.) в котором указано, что 21.06.2013г. в студии элос-эпиляции «Louis LD D'or», была оказана услуга «элос-эпиляция голени», что подтверждается товарным чеком от 21.06.2013г., заверенным печатью ИП Галиевой И.М.

К указанному чеку прикреплена визитка студии, на которой размещена информация: «...ELOS-эпиляция...».

Заявителем также указано, что студия элос-эпиляции «Louis LD D'or» находится в центре косметологии и озонотерапии «Априори», расположенном по адресу: г. Рязань, ул. Яхонтова, д. 15.

Также на сайте <http://eelos.ru/> в разделе «контакты» указаны адреса салонов «Louis LD D'or», в том числе в г. Рязани по адресу: г. Рязань, ул. Яхонтова, д. 15 центр косметологии и озонотерапии «Априори».

Обозначение «ELOS» является зарегистрированным товарным знаком, что подтверждается свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) № 250443 (приоритет от 23.10.2002г., срок действия регистрации продлен до 23.10.2022г.).

Правообладателем товарного знака является ООО «Элос» (Кривоколенный пер., д. 10, стр. 9, г. Москва, 101000).

ИП Галиевой И.М. запрашиваемые неоднократно (определение исх. № 1995 от 19.07.2013г.; определение исх. № 2209 от 12.08.2013г.) документы и сведения не представлены.

Рассмотрев материалы дела, изучив доводы заявителя, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Методическими рекомендациями ФАС России по применению статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что при ситуации, когда одинаковая информация одновременно размещается как в рекламе, так и в других информационных носителях при введении товара в гражданский оборот, дело возбуждается о нарушении антимонопольного законодательства соответствующего пункта части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» и уже в рамках данного дела пресекать распространение такой информации, распространяемой всеми способами.

В заявлении было указано, что в г. Рязани на пересечении ул. Первомайский проспект – ул. Вокзальная, расположена рекламная конструкция, на которой размещена следующая информация: «Впервые! ELOS-эпиляция в Рязани по доступным ценам! 8(4912)51-03-36 подмышечные впадины 1100 р., верхняя губа 600р., белая линия живота 800р., глубокое бикини 1800 р., голени с коленями 2100 р., а также эффективное ELOS-анти-акне от 590 р., ELOS-омоложение от 990 р., Первомайский пр-т, 78/93 студия элос-эпиляции Louis D'or в салоне-красоты «МАНГО»».

В ходе рассмотрения заявления Управлением был направлен запрос в адрес Управления предпринимательства, потребительского рынка и наружной рекламы Администрации г. Рязани (далее – Управление предпринимательства) для установления владельца рекламной конструкции и установления рекламодача.

В своем ответе Управление предпринимательства указало, что согласно акту о выявлении рекламной конструкции, установленной на территории муниципального образования г. Рязань от 29.05.2013г. № 361 рекламная конструкция демонтирована.

На основании изложенного, Комиссией указанный довод заявителя не рассматривался.

Также в заявлении указано, что обозначение «ELOS» используется на официальном сайте студии элос-эпиляции Louis D'or, а также на печатной продукции (визитках) студии.

Услуги по ELOS-эпиляции в студии элос-эпиляции «Louis LD D'or» оказываются ИП Галиевой И.М.

Согласно части 1 статьи 1477 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.

Обозначение «ELOS» на основании свидетельства на товарный знак (знак обслуживания) № 250443 от 23.10.2002г. является зарегистрированным товарным знаком, правообладателем которого является ООО «Мир».

Согласно приложению к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 250443 «Государственная регистрация договора об отчуждении исключительного права на товарный знак в отношении всех товаров и/или услуг» с 26.08.2011г. правообладателем товарного знака является ООО «Элос».

В соответствии с приложением к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 250443 срок действия регистрации товарного знака продлен до 22.10.2022г.

В статье 1482 ГК РФ указано, что в качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании.

Товарный знак «ELOS» выполнен заглавными печатными буквами на английском

языке.

Материалами дела № 165/2013-М/Т установлено, что на официальном сайте (www.elos.ru) студии элос-эпиляции «Louis LD D'or» размещена информация «...об ELOS-эпиляции, подготовка к процедуре ELOS-эпиляции, грустно, но факт про ELOS-эпиляцию, ELOS-омоложение, ELOS-анти-акне...».

Приказом Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 31.12.2009г. № 197 утверждены Методические рекомендации по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство (далее – Методические рекомендации).

Разделом 4 Методических рекомендаций установлено, что словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями.

При сравнении обозначения «ELOS» используемого на указанном сайте и товарного знака «ELOS» № 250443, Комиссия пришла к выводу о том, что обозначения тождественны по следующим признакам: графическому написанию букв (выполнены печатными заглавными буквами), по алфавиту, буквами которого написано слово (английский), по виду шрифта, а также по цвету (выполнено черными буквами на белом фоне).

Таким образом, обозначение «ELOS» используемое в сети «Интернет» на странице www.elos.ru тождественно товарному знаку «ELOS» № 250443, правообладателем которого является ООО «Элос».

Также в материалах дела имеется печатная продукция (визитка) студии элос-эпиляции «Louis LD D'or» на которой размещена следующая информация: «...*ELOS-эпиляция в Рязани...*».

Разделом 4 Методических рекомендаций установлено, что словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями. Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим).

Указанные признаки сходства словесных обозначений могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В материалах дела имеется печатная продукция (визитка) студии элос-эпиляции «Louis LD D'or» на которой размещена следующая информация: «...*ELOS-эпиляция в Рязани...*».

Обозначение «*ELOS*» на печатной продукции выполнено заглавными прописными буквами, черного цвета.

При сравнении обозначения «*ELOS*» размещенного на печатной продукции с зарегистрированным товарным знаком № 250443 Комиссия пришла к выводу о том, что обозначения сходны до степени смешения по следующим признакам: расположение букв одинаково по отношению друг к другу (заглавные), алфавит, буквами которого написано слово (английский), цвет (буквы выполнены черным цветом).

Таким образом, обозначение «*ELOS*» размещенное на печатной продукции

(визитке) сходно до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком № 250443, правообладателем которого является ООО «Элос».

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 ФЗ «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.

ИП Галиева И.М. и ООО «Элос» осуществляют хозяйственную деятельность на одном товарном рынке (код 93.02 ОКВЭД – предоставление услуг парикмахерскими и салонами красоты) и являются субъектами-конкурентами.

Согласно пункту 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» 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.

Как следует, из понятия недобросовестной конкуренции, установленного в статье 4 ФЗ «О защите конкуренции», для квалификации деяния актом недобросовестной конкуренции не обязательно установление факта возникновения убытков. Достаточно только лишь установить саму возможность наступления таких убытков.

Эта возможность вытекает из наличия у заявителя права требовать от ответчика прекращения использования обозначения тождественного и сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком № 250443, правообладателем которого является ООО «Элос».

В случае запрета использования обозначения тождественного и сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком, исключительное право на который принадлежит только заявителю, ИП Галиева И.М. понесет прямые расходы, связанные с продвижением нового «бренда», нового средства индивидуализации. Расходы в таком случае составят сумму, сопоставимую с затратами ООО «Элос» на продвижение средства обозначения – зарегистрированного товарного знака.

Основное предназначение товарного знака – это обеспечение потенциальному потребителю (покупателю) возможности, прежде всего, визуально отличить маркированный товар (услугу) одного производителя (исполнителя) среди аналогичных товаров (услуг) другого производителя (исполнителя).

Таким образом, использование ИП Галиевой И.М. в своей деятельности обозначения тождественного и сходного до степени смешения с товарным знаком № 250443, способно ввести в заблуждение потребителей, вызвать возникновение смешения разных субъектов предпринимательской деятельности или создавать впечатление о наличии связей между этими хозяйствующими субъектами-конкурентами.

Указанные действия направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, а именно формирование и поддержание потребительского интереса к студии элос-эпиляции «Louis LD D'or» посредством использования репутации ООО «Элос», что противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности разумности и справедливости, может причинить убытки и нанести вред деловой репутации конкурента.

Таким образом, действия ИП Галиевой И.М. по использованию обозначения тождественного и сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком № 250443 (свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) от 01.07.2003г.), правообладателем которого является ООО «Элос», при оказании услуг по ELOS-эпиляции, в том числе использование обозначения в сети «Интернет», а также в печатной продукции (визитках), направлены на получение преимуществ перед хозяйствующим субъектом-конкурентом на рынке предоставления услуг парикмахерскими и салонами красоты, противоречат принципам добропорядочности, разумности и справедливости, способны нанести убытки ООО «Элос», что может выражаться в возможном перераспределении спроса на товарном рынке, способны ввести в заблуждение потребителей, вызвать возникновение смешения разных субъектов предпринимательской деятельности и противоречат требованиям пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция не допускается, 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.

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»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ИП Галиевой И.М. противоречащими требованиям части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в неправомерном использовании в сети «Интернет» и в печатной продукции зарегистрированного товарного знака № 250443, принадлежащего ООО «Элос».

2. ИП Галиевой И.М. выдать предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Рязанского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«30» августа 2013 года

Комиссия Рязанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии Луканцов В.В., руководитель управления, члены Комиссии: <...>, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от «30» августа 2013г. по делу № 165/2013-М/Т о нарушении ИП Галиевой И.М. пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Галиевой И.М. в 10-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», а именно использование зарегистрированного товарного знака № 250443 в сети «Интернет» и печатной продукции.
2. Об исполнении настоящего предписания ИП Галиевой И.М. сообщить в срок **до 1 октября 2013г.** с представлением соответствующих доказательств.