

г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена «02» декабря 2015 года

В полном объеме решение изготовлено «07» декабря 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 12-08/2015 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии: <...> - руководителя Челябинского УФАС России;

Членов Комиссии: <...> - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

<...> - главного специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

<...> - специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 12-08/2015, возбужденное по признакам нарушения

Обществом с ограниченной ответственностью «Фортуна леди Фит» (далее – ООО

«Фортуна леди Фит», Ответчик, Общество) пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии:

законного представителя ООО «Фортуна леди Фит», действующего на основании решения № 1 единственного учредителя от 03.12.2013;

представителя Общества с ограниченной ответственностью «Тонус-клуб» (далее – ООО «Тонус-клуб», Заявитель), действующего на основании доверенности №

18/12/2014-2 от 18.12.2014;

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление ООО «Тонус-клуб», г. Санкт-Петербург, о недобросовестных конкурентных действиях, выразившихся в незаконном использовании зарегистрированного товарного знака «Тонус-клуб», исключительные права на который принадлежат Заявителю, в том числе при размещении на интернет-странице [www.spravka.magnitogorsk-citystar.ru/party62105](http://www.spravka.magnitogorsk-citystar.ru/party62105) информации о деятельности организации, расположенной по адресу: г. Магнитогорск, ул. Ленина, 135.

Из заявления следует, что ранее по адресу: г. Магнитогорск, ул. Ленина, 135, осуществляло свою коммерческую деятельность Общество с ограниченной ответственностью «МЕЗАВИ» (далее – ООО «МЕЗАВИ»). 14 мая 2010 года между ООО «МЕЗАВИ» и ООО «Тонус-клуб», г. Санкт-Петербург, был заключен договор коммерческой концессии № 54, зарегистрированный в Роспатенте 18 мая 2011 года под номером РД0080979, согласно которому ООО «МЕЗАВИ» предоставлялось право пользования товарным знаком «Тонус-клуб». Однако 22 декабря 2014 года ООО «МЕЗАВИ» прекратило свою деятельность ввиду ликвидации, в связи с чем обязательства по заключенному с ООО «Тонус-клуб», г. Санкт-Петербург, договору были прекращены.

По мнению Заявителя, лицо, осуществляющее в настоящее время свою коммерческую деятельность по адресу: г. Магнитогорск, ул. Ленина, 135, с использованием зарегистрированного товарного знака «Тонус-клуб» без согласия правообладателя, нарушает исключительные права ООО «Тонус-клуб», г. Санкт-Петербург, а указанные действия являются актом недобросовестной конкуренции.

В ходе проверки фактов, изложенных в заявлении, Челябинским УФАС России

сделан запрос в Межрайонную инспекцию Федеральной налоговой службы по Челябинской области о предоставлении сведений о лице, осуществляющем свою предпринимательскую деятельность под обозначением «Тонус-клуб» по адресу: г.Магнитогорск, ул.Ленина, 135.

Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы по Челябинской области представлены сведения и документы, из содержания которых следует, что в помещении по указанному адресу осуществляет деятельность ООО «Фортуна леди Фит» на основании договора № 11 аренды нежилого помещения от 01.12.2014.

ООО «Фортуна леди Фит» представило письменные пояснения, из содержания которых следует, что информация на интернет-ресурсе [www.spravka.magnitogorsk-citystar.ru/party62105](http://www.spravka.magnitogorsk-citystar.ru/party62105) об организации, осуществляющей свою деятельность по адресу: г.Магнитогорск, ул.Ленина, 135, под обозначением «Тонус-клуб», была размещена при открытии клуба в 2010 году. Вместе с тем, Общество приняло меры к удалению такой информации путем заполнения формы обратной связи на интернет-ресурсе [www.spravka.magnitogorsk-citystar.ru](http://www.spravka.magnitogorsk-citystar.ru).

По мнению Ответчика, в его действиях отсутствуют признаки недобросовестной конкуренции поскольку в настоящее время все рекламные материалы, коммерческое обозначение и внутреннее оформление помещения, расположенного по адресу: г.Магнитогорск, ул.Ленина, 135, в котором Общество осуществляет свою коммерческую деятельность, изменены, обозначение «Тонус-клуб» не используется.

Изучив материалы дела, заслушав мнения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

ООО «Тонус-клуб» г. Санкт-Петербург, является правообладателем зарегистрированных Федеральной службой по интеллектуальной собственности товарных знаков «Тонус-клуб» № 397296 в отношении 05, 10, 28, 41 классов МГТУ, №№ 509874, 509900, 509901, 509902 в отношении 05, 10, 25, 28, 41 классов МГТУ, в том числе в отношении клубов здоровья (оздоровительные и фитнес-тренировки).

Заявитель зарегистрирован в качестве юридического лица 24.09.2002 Инспекцией Министерства Российской Федерации по налогам и сборам по Московскому району Санкт-Петербурга. Одним из видов деятельности ООО «Тонус-клуб», г. Санкт-Петербург, является создание и эксплуатация спортивно-оздоровительных комплексов, кроме того общество заключает договоры с хозяйствующими субъектами, также осуществляющими деятельность спортивно-оздоровительных клубов, на право использования товарного знака «Тонус-клуб», в том числе с хозяйствующими субъектами, расположенными на территории Челябинской области.

ООО «Фортуна леди Фит» зарегистрировано в качестве юридического лица 16.12.2013 Инспекцией Федеральной налоговой службы по Калининскому району г.Челябинска и осуществляет физкультурно-оздоровительную деятельность, деятельность спортивных объектов на территории города Магнитогорска Челябинской области.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной

возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами. В соответствии с пунктом 5 названной статьи хозяйствующий субъект – коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Из пункта 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, что 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.

В силу положений пунктов 4, 5, 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» ООО «Тонус-клуб», г. Санкт-Петербург, и ООО «Фортуна леди Фит» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность (спортивно-оздоровительная деятельность) в пределах одних географических границ (Челябинская область), следовательно, являются конкурентами по отношению друг к другу.

Согласно акту проверки от 05.08.2015, составленному специалистами Челябинского УФАС России, на интернет-странице [www.spravka.magnitogorsk-citystar.ru/party62105](http://www.spravka.magnitogorsk-citystar.ru/party62105) размещена информация о деятельности организации, оказывающей услуги фитнес-клуба под коммерческим обозначением «Тонус-клуб», с указанием в том числе месторасположения: г.Магнитогорск, пр.Ленина, 135, и ссылки на интернет-ресурс [www.tonusclub.ru](http://www.tonusclub.ru).

Согласно сведениям, полученным от Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы по Челябинской области, по указанному адресу помещение арендует ООО «Фортуна леди Фит» на основании договора № 11 аренды нежилого помещения от 01.12.2014, и осуществляет в нем свою коммерческую деятельность с использованием обозначения «Тонус-клуб».

Администратором интернет-ресурса [www.tonusclub.ru](http://www.tonusclub.ru), согласно сведениям, полученным от регистратора указанного интернет-ресурса - ЗАО «Регистратор Р01», является ООО «Тонус-клуб».

Однако установить лицо, разместившее информацию на интернет-странице [www.spravka.magnitogorsk-citystar.ru/party62105](http://www.spravka.magnitogorsk-citystar.ru/party62105) или по заявке (заявлению и т.п.) которого это было сделано, в рамках рассмотрения дела № 12-08/2015 о нарушении антимонопольного законодательства Челябинскому УФАС России не представилось возможным ввиду отсутствия в материалах дела сведений об администраторе соответствующего интернет-ресурса [www.spravka.magnitogorsk-citystar.ru](http://www.spravka.magnitogorsk-citystar.ru), а также ввиду неполучения сведений о регистраторе указанного интернет-ресурса от АНО «Координационный центр национального домена сети Интернет», являющегося администратором национальных доменов верхнего уровня .RU и .РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое

свидетельством на товарный знак.

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, указанными в законе.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

при выполнении работ, оказании услуг;

на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

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 возникает вероятность смешения.

Действие исключительного права на товарный знак распространяется на всю территорию Российской Федерации (статья 1479 ГК РФ).

В статьях 1252, 1515 ГК РФ установлена ответственность за незаконное использование чужого товарного знака.

По смыслу перечисленных правовых норм, подлежащим запрету незаконным использованием товарного знака является использование лицом обозначения: сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком правообладателя;

в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров;

в отсутствие разрешения правообладателя.

ООО «Фортуна леди Фит», оказывая услуги клуба здоровья по адресу: г.Магнитогорск, пр.Ленина, 135, использует обозначение «Тонус клуб для женщин» на вывеске в месте входа в организацию, на которой также указан номер контактного телефона: 44 41 42. Также Обществом используются следующие обозначения: обозначение «Тонус-клуб» на визитных карточках и в журнале отзывов о посещениях, обозначение «Тонус центр для женщин» внутри помещения. Указанные сведения подтверждаются ответом исполняющего обязанности главы города Магнитогорска на запрос Челябинского УФАС России (вх. № 17574 от 26.11.2015).

Довод Ответчика о прекращении использования в настоящее время обозначения «Тонус-клуб» и обозначений, схожих с ним до степени смешения, не может быть принят Комиссией во внимание ввиду отсутствия его документального подтверждения.

Специалистами Челябинского УФАС России, установлено, что на странице «ТОНУС КЛУБ Магнитогорск» в социальной сети «ВКонтакте» также присутствует

обозначение «Тонус-клуб» в записях и изображениях, размещенных 09.10.2015, 07.10.2015, 05.10.2015, 01.10.2015, 30.09.2015, 29.09.2015, 25.09.2015, 22.09.2015, 21.09.2015 и т.д., о чем составлен акт проверки от 21.10.2015. Вместе с тем, указанная страница содержит контактные данные (адрес: Ленина, 135; телефон: 44 41 42) Ответчика, что позволяет сделать вывод о том, что информация на такой странице размещается в интересах ООО «Фортуна леди Фит».

У ООО «Фортуна леди Фит» отсутствует разрешение правообладателя на использование товарного знака «Тонус-клуб». Указанное обстоятельство подтверждается отсутствием в материалах заключенных между Заявителем и ООО «Фортуна леди Фит» договора об отчуждении исключительного права на товарный знак (в порядке статьи 1488 ГК РФ) или лицензионного договора о предоставлении права использования товарного знака (в порядке статьи 1489 ГК РФ), договора коммерческой концессии (в порядке статьи 1027 ГК РФ).

Согласно сведениям, содержащимся в едином государственном реестре юридических лиц, директором и единственным учредителем ООО «Фортуна леди Фит» является <...>.

Вместе с тем, согласно имеющимся в деле о нарушении антимонопольного законодательства материалам, <...> также являлась одним из учредителей ООО «МЕЗАВИ», заключившем с ООО «Тонус-клуб» договор коммерческой концессии № 54 от 14.05.2010.

В силу указанного договора ООО «МЕЗАВИ» было предоставлено неисключительное право на использование товарного знака «Тонус-клуб» по свидетельству № 397296 в помещении по адресу: г.Магнитогорск, пр.Ленина, 135. Также условиями договора определено, что договор прекращает свое действие в случае принятия судом решения о признании пользователя (ООО «МЕЗАВИ») банкротом, при этом пользователь (ООО «МЕЗАВИ») обязан прекратить использование всех знаков правообладателя (ООО «Тонус-клуб», г. Санкт-Петербург), в том числе обязан снять вывески, плакаты, надписи, конструкции и рекламное оформление, которые могут указывать на наличие между сторонами договорных отношений.

Согласно решению Арбитражного суда Челябинской области от 21 мая 2014 года по делу № А76-9102/2014 ООО «МЕЗАВИ» признано несостоятельным (банкротом), а на основании определения суда от 19.09.2014 по тому же делу о завершении конкурсного производства, ООО «МЕЗАВИ» прекратило свою деятельность как юридическое лицо.

Таким образом, ООО «Фортуна леди Фит» обладало информацией, что обозначение «Тонус-клуб» является зарегистрированным товарным знаком, исключительные права на который принадлежат Заявителю, а также о том, что ООО «Фортуна леди Фит» осуществляет свою коммерческую деятельность в помещении, которое ранее занимала организация, заключившее договор коммерческой концессии с ООО «Тонус-клуб», г. Санкт-Петербург, и использующее на законных основаниях зарегистрированный товарный знак «Тонус-клуб». При этом Ответчиком не были приняты достаточные меры по недопущению нарушения законодательства Российской Федерации, а также исключительных прав Заявителя, вследствие чего указанные действия ООО «Фортуна леди Фит» создают вероятность введения потребителей в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги под обозначением «Тонус клуб для женщин» по адресу: г.Магнитогорск, пр.Ленина, 135.

Согласно статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной

собственности от 20.03.1883 подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смещение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В силу части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. СССР подписал Конвенцию 12.10.1967, Российская Федерация как правопреемник СССР является государством участником конвенции (часть 3 статьи 1 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»).

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона «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.

Согласно пункту 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.

В действиях ООО «Фортуна леди Фит» присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ООО «Фортуна леди Фит» способствуют получению преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности поскольку Общество фактически использует результаты интеллектуальной деятельности, которые были созданы другим хозяйствующим субъектом - Заявителем, тем самым имеет возможность не вкладывать материальных средств в разработку собственного обозначения.
2. Противоречие действующему законодательству, а именно статье 1484 ГК РФ, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.
3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что у Заявителя в результате действий ООО «Фортуна леди Фит» может снизиться размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании ООО «Фортуна леди Фит» от указанных действий (упущенная выгода), поскольку данные действия могут способствовать привлечению потребителей хозяйствующих субъектов, заключивших договор коммерческой концессии с ООО «Тонус-клуб», г. Санкт-Петербург, и расположенных на территории Челябинской области и оттоку потребителей от услуг Заявителя.

В связи с изложенным, действия ООО «Фортуна леди Фит» нарушают пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Фортуна леди Фит», выразившиеся в незаконном

использовании товарного знака «Тонус-клуб», и обозначений, сходных с ним до степени смешения, исключительные права на который принадлежат ООО «Тонус клуб», г. Санкт-Петербург, нарушением пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Фортуна леди Фит», г. Челябинск, предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 12-08/2015

02 декабря 2015 года

г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 12-08/2015 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии: <...> - руководителя Челябинского УФАС России;

Членов Комиссии: <...> - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

<...> - главного специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

<...> - специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

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 декабря 2015 года по делу № 12-08/2015 о нарушении обществом с ограниченной ответственностью «Фортуна леди Фит» (далее – ООО «Фортуна леди Фит») пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Фортуна леди Фит» незамедлительно прекратить нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившиеся в незаконном использовании товарного знака «Тонус-клуб», и обозначений, сходных с ним до степени смешения, исключительные права на который принадлежат Обществу с ограниченной ответственностью «Тонус клуб», г. Санкт-Петербург, а именно: не использовать товарный знак «Тонус-клуб» и обозначения, сходные с ним до степени смешения, при осуществлении коммерческой деятельности по адресу: г. Магнитогорск, ул. Ленина, 135, а также принять меры к удалению информации и

иных материалов, размещенных в сети «Интернет» в интересах ООО «Фортуна леди Фит».

2. ООО «Фортуна леди Фит» в срок до 31 января 2016 года сообщить в Челябинское УФАС России об исполнении пункта 1 настоящего предписания и предоставить подтверждающие документы.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

<...>