Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту – Комиссия) в составе:

Чащихина С.Г.	- заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;
Никитина М.Ф.	- заместитель начальника отдела пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, член Комиссии;
Буравлев Д.М.	- главный специалист-эксперт отдела пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, член Комиссии,

рассмотрев дело № К05-121/12, возбужденное на основании приказа управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу от 21 июня 2012 года № 252-ОВ по заявлению ООО «Танцевальная студия «ДИВА» (Бринько пер., д.4, Санкт-Петербург) (далее – Заявитель) по признакам нарушения ООО «Арка» (место нахождения: Есенина ул., д. 9, к.1, Санкт-Петербург) (далее – Ответчик) частей 1, 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в заседаниях Комиссии от 27.07.2012, 20.09.2012,

в присутствии представителей:

ООО «Танцевальная студия «ДИВА» и ООО «Арлет» Матусевича Л.З., Смехова Дмитрия Евгеньевича (по доверенности от 16.07.2012 № б/н), Румянцевой Людмилы Алексеевны (по доверенности от 16.07.2012 № б/н);

ООО «Арка» Стеценко Елены Юрьевны, генерального директора Стеценко Андрея Александровича, Пантюхиной Анны Михайловны (по доверенности от 20.07.2012 № 207/12), Кудрявцева Дмитрия Леонидовича (по доверенности от 30.08.2012 № б/н),

УСТАНОВИЛА:

1. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Управление) поступило заявление ООО «Танцевальная студия «ДИВА» на действия ООО «Арка», выразившиеся в приобретении и использовании изобразительного товарного знака «DivaDance» по свидетельству № 448731, схожего до степени смешения с коммерческим обозначением «Танцевальная студия Дива» (лат. написание DIVA-DANCE, DIVADANCE), введенным в обращение ООО «Арлет» до даты создания ООО «Арка», при оказании услуг по обучению танцам на территории Санкт-Петербурга.

1. Позиция Заявителя, изложенная в заявлении, в заседаниях Комиссии, а также в письме от 24.08.2012 вх. № 12452, заключается в следующем.

ООО «Арлет» оказывало услуги по обучению танцам под коммерческим обозначением «Танцевальная студия «Дива» с 2003 по 2010 годы. ООО «Арлет» рекламировало свои услуги в журналах и газетах, указывая при этом сокращенное обозначение «Дивадансс», в том числе латиницей «Diva-Dance». Благодаря длительному использованию обозначение «Танцевальная студия «Дива», а вместе с ним и «Diva-Dance», приобрело известность.

С 2010 года услуги по обучению танцам под коммерческим обозначением «Танцевальная студия «Дива» оказывает ООО «Танцевальная студия «Дива», входящее с ООО «Арлет» в одну группу лиц. ООО «Танцевальная студия «Дива» рекламирует свои услуги в газетах, журналах, в сети Интернет по адресу: www.diva-dance.ru.

Приобретение и использование ООО «Арка» изобразительного товарного знака «DivaDance» по свидетельству № 448731, схожего до степени смешения с коммерческим обозначением «Танцевальная студия Дива» (лат. написание DIVA-DANCE, DIVADANCE), введенным в обращение ООО «Арлет» до даты создания ООО «Арка», при оказании услуг по обучению танцам на территории Санкт-Петербурга, являются актом недобросовестной конкуренции.

2. Позиция ООО «Арка», изложенная в заседаниях Комиссии, письмах от 20.07.2012 г. исх. № б/н (вх. от 23.07.2012 г. № 10748), от 26.07.2012 № б/н (вх. от 27.07.2012 № 11077), от 20.07.2012 № 48/2 (вх. от 23.07.2012 № 10747), от 22.08.2012 № 52/2 (вх. от 23.08.2012 № 12389) заключается в следующем.

ООО «Арка» с 2004 года оказывает услуги по обучению танцам под коммерческим обозначением «DivaDance». ООО «Арка» с 2005 года размещает рекламу в газетах, журналах и иных средствах информирования потребителей, с указанием обозначения «DivaDance».

ООО «Арка» знало о коммерческом обозначении «Дива», используемым ООО «Арлет» при оказании услуг по обучению танцам. При этом обозначения «DivaDance» и «Дива» публиковались одновременно, в том числе в каталоге «Желтые страницы».

В 2010 году ООО «Арка» подало заявку на государственную регистрацию изобразительного товарного знака «DivaDance», поскольку данное обозначение использовалось обществом на протяжении нескольких лет.

3. Материалами дела установлено.
    3. Заявитель является коммерческой организацией, ООО «Танцевальная студия «ДИВА» зарегистрировано 01.02.2010 Межрайонной инспекцией ФНС № 15 по Санкт-Петербургу за ОГРН 1107847011414. Согласно п. 5.2 устава Заявителя, утвержденного решением учредителя № 1 от 21.01.2010, общество оказывает, в том числе деятельность танцплощадок, дискотек, школ танцев. Заявитель и ООО «Арлет» входят в группу лиц по основаниям, предусмотренным п. 1 ч. 1 ст. 9 Закона о защите конкуренции.

ООО «Арлет» является коммерческой организацией, зарегистрированной 09.12.2002 инспекцией Министерства Российской Федерации по налогам и сборам по Адмиралтейскому району Санкт-Петербурга за ОГРН 1027810304378. Адрес местонахождения ООО «Арлет»: Витебская ул., Санкт-Петербург, д.12, лит.Г, пом.2Н. Согласно п. 5.2 устава ООО «Арлет», утвержденного решением учредителя № 1 от 26.11.2002, общество оказывает, в том числе услуги по организации досуга граждан, проведение культурных, спортивных, развлекательных и зрелищных мероприятий, а также другие услуги по организации отдыха и культурного обслуживания граждан.

ООО «Арка» является коммерческой организацией, зарегистрировано 22.03.2004 инспекцией Министерства РФ по налогам и сборам по Петроградскому району Санкт-Петербурга за ОГРН 1047820009588. Ответчик оказывает услуги по обучению танцам (письмо от 20.07.2012 исх. № 48/2). При оказании услуг по обучению танцам Ответчик использует словесное обозначение «ДИВАДАНС» («DIVADANCE»), в том числе как коммерческое обозначение, в названии танцевального коллектива, в рекламе. Ответчик зарегистрировал изобразительный товарный знак № 448731 (приоритет от 26.01.2010, зарегистрирован 08.12.2011), словесное обозначение «divadance», в отношении 41 класса МКТУ, содержащего услуги по обучению практическим навыкам (демонстрации), в том числе обучение танцам.

3. В качестве документов, подтверждающих оказание Заявителем (ООО «Арлет») услуг по обучению танцам в материалы дела предоставлены акты объема оказания услуг за 2003 г. (IV квартал), 2004 г. (первое полугодие, IV квартал), 2005 г., 2006 г. (второе полугодие), 2007 г., 2008 г. (I, IV кварталы), 2009 г. (первое полугодие, IV квартал), 2010 г.

ООО «Арлет» пояснило, что общество оказывало услуги по адресу: Энгельса пр., д. 23 (Светлановский пр., д.), в помещении учебно-спортивного комплекса Колледжа информатизации и управления «Радиополитехникум» ФГБОУ ВПО «СПбГПУ» (далее – колледж).

Управлением были запрошены документы, подтверждающие использование помещения колледжа. Колледж предоставил договоры аренды, подтверждающие использование помещения учебно-спортивного комплекса колледжа ООО «Арлет». Договор аренды нежилого помещения от 01.10.2003 № б/н на IV квартал 2003 г., предмет договора – для организации торгового комплекса. Договор аренды от 01.01.2004 № б/н сроком действия с 01.01.2004 по 30.11.2004, предмет договора – для организации торгового комплекса. Договор аренды от 01.12.2004 № б/н сроком действии с 01.12.2004 по 31.10.2005, предмет договора – использование согласно устава ООО «Арлет». Договор аренды от 01.09.2006 № А-010906/1 сроком действия с 01.09.2006 по «31 июля 2006 г.» (прям. текст договора), предмет договора – использование площадей для студии танца (Передаточный акт, являющийся неотъемлемой частью договора, в материалы дела не предоставлен). Договор аренды от 01.10.2007 № А-011007/6 сроком действия с 01.10.2007 по 31.12.2007, предмет договора – использование площадей для студии танца (Передаточный акт, являющийся неотъемлемой частью договора, в материалы дела не предоставлен). Договор оказания услуг от 28.12.2007 № 1, сроком действия с

08.01.2008 по 20.05.2008, предмет договора – предоставление ООО «Арлет» спортивного зала на время с 18.00 до 19.00. Договор оказания услуг от 01.04.2009 № 3 сроком действия с 01.04.2009 по 31.05.2009 по установленному графику, предмет договора – предоставление ООО «Арлет» спортивного зала. Подтверждение оплаты по указанным договорам в материалы дела не предоставлено.

Таким образом, в материалах дела содержатся документы, подтверждающие осуществление ООО «Арлет» деятельности в спортивно-учебном комплексе колледжа за следующие периоды:

- IV квартал 2003 г. – для организации торгового комплекса;

- с 01.01.2004 по 30.11.2004 – для организации торгового комплекса;

- с 01.12.2004 по 31.10.2005 – использование согласно устава ООО «Арлет»;

- с 01.09.2006 по «31 июля 2006 г.» (без передаточного акта) – использование площадей для студии танца;

- с 01.10.2007 по 31.12.2007 (без передаточного акта) – использование площадей для студии танца;

- с 08.01.2008 по 20.05.2008 – предоставление ООО «Арлет» спортивного зала на время с 18.00 до 19.00;

- с 01.04.2009 по 31.05.2009 – предоставление ООО «Арлет» спортивного зала по графику.

Материалами дела не подтверждается оказание ООО «Арлет» услуг по обучению танцам в период с 2003 по 2005 гг. Сведения об объемах оказания услуг по обучению танцам в 2006-2010 гг., предоставленные ООО «Арлет», не подтверждаются фактическими датами аренды помещений учебно-спортивного комплекса по адресу: Светлановский пр., д.1.

3. В материалах дела отсутствуют документы, подтверждающие использование ООО «Арлет» обозначения «Диваданс» («Diva-Dance») при оказании услуг по обучению танцам на территории Санкт-Петербурга.

Предоставленные Заявителем копии страниц каталога «Желтые страницы» указывают на то, что в период с 2003 по 2011 годы в каталоге размещалась следующая информация:

- 2003-2010 гг. – «Дива», танцевальная студия. Светлановский пр., д. 1»;

- 2011-2012 гг. – «Дива», танцевальная студия. Светлановский пр., д. 1, Энгельса пр., 129».

По запросу Управления ООО «ЖЕЛТЫЕ СТРАНИЦЫ» предоставило сведения о заявителе при размещении информации о танцевальной студии «Дива» в каталогах «Желтые страницы» за 2003-2012 годы (письмо вх. № 12736 от 29.08.2012).

В 2002-2004 гг. договоры на размещение информации о танцевальной студии «Дива» не заключались. В 2005 г. договор на публикацию был заключен с ООО «Синтез». В 2006, 2007 гг. договоры также не заключались. В 2008-2009 гг. договоры были заключены с ООО «Арлет», в 2011, 2012 гг. – с ООО «Танцевальная студия «Дива».

Кроме того, в каталогах «Желтые страницы», начиная с 2005 года, размещалась информация о танцевальных студиях «ДИВАДАНС» (Антоненко пер., д.2, Левашовский пр., д. 11/7), при этом в 2004 году договор на размещение указанной информации был заключен ООО «ЖЕЛТЫЕ СТРАНИЦЫ» с ООО «Арка» (письмо вх. № 12736 от 29.08.2012).

Заявитель предоставил копии журнала «Досуг» № 7 за 2009 г., в котором размещена реклама «DIVA-DANCE», Светлановский пр., д.1». При этом также в журнале «Досуг» за 2005 № 12 и 2007 № 20 размещена реклама «Дива», танцевальная студия, Светлановский пр., д.1».

Таким образом, Заявителем не доказан факт использования обозначений «Диваданс», «Diva-Dance» при оказании услуг по обучению танцам на территории Санкт-Петербурга.

Пояснения Заявителя о том, что обозначение «DIVA-DANCE» используется им в качестве доменного имени сайта в сети Интернет, расположенного по адресу: http://www.diva-dance.ru/ (дата регистрации 18.01.2005), не являются доказательством использования обозначения «DIVA-DANCE» при оказании услуг по обучению танцам на территории Санкт-Петербурга. По словам Заявителя (протокол заседания Комиссии от 20.09.2012), приставка «-DANCE» является указанием на род деятельности – танцы. К тому же, Заявитель использует для продвижения своих услуг в сети Интернет сайт, расположенный по адресу http://www.divastudio.ru/ (дата регистрации 10.07.2008), оба сайта повторяют друг-друга. При этом ответчик использует для продвижения своих услуг в сети Интернет сайт, расположенный по адресу http://www.divadance.ru/ (дата регистрации 01.04.2005), без разделения на составные части «DIVA» и «DANCE».

Ответчик предоставил в материалы дела экспертное заключение, составленное патентным поверенным по результатам сравнительного анализа сходства указанных обозначений (письмо вх. № 10748 от 20.07.2012). В подтверждение позиции Ответчика, патентным поверенным в экспертном заключении сделаны выводы о том, что обозначения «Дива» и «Танцевальная студия «Дива», используемые Заявителем, не сходны до степени смешения с обозначениями «ДИВАДАНС» («DIVADANCE»), с изображением товарного знака по свидетельству № 448731 («divadance»),

3. В соответствии со статьей 10.bis «Конвенции по охране промышленной собственности» (заключена в Париже 20.03.1883 г., ратифицирована СССР 19.09.1968 г.) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт

конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, запрету подлежат все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с п. 9 ст. 4 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 ч.1 ст.14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Заявитель при оказании услуг по обучению танцам использует обозначение «Дива» (Танцевальная студия «Дива»). Заявителем не доказан факт использования обозначений «Диваданс» («Diva-Dance») при оказании услуг по обучению танцам на территории Санкт-Петербурга.

Ответчиком используется обозначение «ДИВАДАНС» («DIVADANCE») при оказании услуг по обучению танцам. Ответчиком зарегистрирован изобразительный товарный знак № 448731 (приоритет от 26.01.2010, зарегистрирован 08.12.2011), словесное написание которого – «divadance», в отношении 41 класса МКТУ, содержащего услуги по обучению практическим навыкам (демонстрации), в том числе обучение танцам.

Обозначения «Дива» и «Танцевальная студия «Дива», используемые Заявителем, не сходны до степени смешения с обозначениями «ДИВАДАНС» («DIVADANCE»), используемыми Ответчиком.

Действия Ответчика по регистрации и использованию изобразительного товарного знака № 448731, словесным написание которого является «divadance», не связаны с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации ООО «Танцевальная студия «Дива», ООО «Арлет» - словесного обозначения «Дива».

Принимая во внимание установленные обстоятельства и руководствуясь ч.2 ст.10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г. ст.14, ст.23, ч.1 ст.39, ч.1-4 ст.41, п.1 ч.1 ст.48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Прекратить производство по делу в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях ООО «Арка».

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

Председатель Комиссии С.Г. Чащихина

Члены Комиссии М.Ф. Никитина

Д.М. Буравлев