

РЕШЕНИЕ

№ 05-11/08-2015

16 июня 2015 года

г.Улан-Удэ

Резолютивная часть решения объявлена 09 июня 2015 года.

Полный текст решения изготовлен 16 июня 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<...>,

Членов Комиссии:

<...>,

<...>,

рассмотрев дело № 05-11/08-2015, возбужденное в соответствии с приказом Бурятского УФАС России от 29.04.2015 № 43 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Бурятпищеторг» (далее – ООО «Бурятпищеторг»), юридический адрес: Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Балтахинова, д. 13, оф. 307, требований пункта 4 части 1, части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

при участии:

в отсутствие представителя заявителя, заявившего ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «ВАГАСИ»,

в отсутствие представителя ответчика ООО «Бурятпищеторг», надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Бурятского УФАС России поступило заявление ООО «ВАГАСИ» (вх. от 31.03.2015 № 1670, 23.04.2015 № 2155) на действия ООО «Бурятпищеторг» для проверки действий указанного общества на соответствие требованиям антимонопольного законодательства и привлечения последнего к административной ответственности.

Как следует из заявления ООО «ВАГАСИ», ООО «Бурятпищеторг» использует товарный знак (знак обслуживания) «ВАСАБИ», исключительное право на который принадлежит ООО «ВАГАСИ» по свидетельствам от 22.09.2010 № 418935, № 418936.

Федеральная служба по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) на

запрос Бурятского УФАС России сообщило, что лицензионные договоры о предоставлении ООО «Бурятпищеторг» права использования товарного знака «ВАСАБИ» по свидетельствам №№ 418935, 418936 Роспатентом не регистрировались. Обозначение «ВАСАБИ» используется в сфере оказания услуг общественного питания. Указанные услуги являются однородными услугами, для индивидуализации которых, в том числе зарегистрированы товарные знаки по свидетельствам №№ 418935, 418936, а именно – «услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками; закусочные; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; услуги по приготовлению блюд и доставки их на дом», включенным в 43 класс Международной классификации товаров и услуг. В результате проведенного Роспатентом исследования установлено, что представленное обозначение «ВАСАБИ» является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 418935, 418936, поскольку ассоциируется с ними в целом в силу фонетического и семантического тождества и графического сходства общего словесного элемента «ВАСАБИ».

Представитель ООО «Бурятпищеторг» на заседании Комиссии 21.05.2015 пояснила, что ООО «Бурятпищеторг» было зарегистрировано в результате расширения деятельности ИП <...>. Ресторан «Васаби» открыт ИП <...> в 2008 году. Обозначение, используемое ООО «Бурятпищеторг», является отличным от товарного знака ВАСАБИ зарегистрированного ООО «ВАГАСИ», так как у логотипов различный цвет, изображение, шрифт, на логотипе ООО «Бурятпищеторг» также присутствует изображение японского повара, называемого «Васабик». На сегодняшний день ООО «Бурятпищеторг» использует другой логотип «WASABI». ООО «Бурятпищеторг» принято решение о переименовании суши-бара «Васаби» в «суши гриль-бар Мужик».

Представитель ООО «Бурятпищеторг» заявила письменное ходатайство об отложении рассмотрения дела для предоставления доказательств, что общество использовало обозначение «ВАСАБИ» с 2008 года.

Определением от 21.05.2015 рассмотрение дела № 05-11/08-2015 отложено на 09.06.2015.

ООО «Бурятпищеторг» 08.06.2015 (вх. № 3190) представило в адрес Бурятского УФАС России договор на оказание услуг от 15.01.2009 между ИП <...> и ИП <...>, предметом названного договора является оказание услуги по изготовлению дизайна логотипа «Васаби». Также обществом представлен договор субаренды помещения от 01.06.2011 между ООО «Европа» и ООО «Бурятпищеторг», по которому ООО «Европа» передает во временное владение и пользование ООО «Бурятпищеторг» нежилое помещение по адресу: Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Балтахинова, д. 13, пом. № 307. 18.05.2015 между ООО «Европа» и ООО «Бурятпищеторг» подписано соглашение о расторжении договора субаренды нежилого помещения от 1 июня 2011 года. Согласно названному соглашению стороны расторгают с 19.05.2015 договор субаренды нежилого помещения от 01.06.2011.

ООО «ВАГАСИ» 08.06.2015 (вх. № 3177) представило в адрес Бурятского УФАС России дополнительные пояснения, в которых сообщает, что первоначальный владелец товарного знака ООО «МОС Менеджмент Интертеймент» обладало исключительным правом на товарный знак «ВАСАБИ» по свидетельству на товарный знак № 264365 с приоритетом от 22.10.2002. Между ООО «МОС

Менеджмент Интертеймент» 30.01.2008 заключен договор об уступке товарного знака, по которому ООО «МОС Менеджмент Интертеймент» уступает ООО «ВАГАСИ» все исключительные права на товарный знак в отношении всех товаров и услуг, указанных в свидетельстве на товарный знак № 264365, о чем в государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания РФ внесена запись о регистрации договора от 03.03.2008 № РД 0033367. В соответствии с приложением к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 264365 продлен срок действия регистрации товарного знака до 22.10.2022 правообладатель ООО «ВАГАСИ».

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

ООО «Бурятпищеторг» (ОГРН 1100327013511, ИНН 0323354141, КПП 032601001) зарегистрировано 13.11.2010. Учредитель и генеральный директор ООО «Бурятпищеторг» <..>.

Основной вид деятельности ООО «Бурятпищеторг» - деятельность ресторанов и кафе, при этом осуществление деятельности только в г. Улан-Удэ правового значения не имеет, т.к. в силу статьи 8 Конституции РФ и статьи 1 Закона о защите конкуренции в Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства и свободное перемещение товаров.

ООО «Бурятпищеторг» использует товарный знак «ВАСАБИ» по состоянию на 09.06.2015:

1. суши-бар по адресу г. Улан-Удэ, ул. Мокрова, д. 30;
2. Доставка суши в Улан-Удэ: <http://uuwasabi.ru/>, <http://vk.com/uuwasabi>.

Лицензионный договор на пользование товарным знаком (знаком обслуживания) ООО «Бурятпищеторг» с правообладателем не заключало.

Правообладателем товарного знака (знака обслуживания) «ВАСАБИ» по свидетельству № 264365 до 31.03.2009 являлось ООО «МОС Менеджмент Интертэймент». По договору об уступке товарного знака от 30.01.2008 ООО «МОС Менеджмент Интертэймент» уступило ООО «ВАГАСИ» все исключительные права на товарный знак «ВАСАБИ». ООО «ВАГАСИ» стало правообладателем товарного знака (знака обслуживания) «ВАСАБИ» 22.09.2010 по свидетельствам № 418935, № 418936 с приоритетом товарного знака с 31.03.2009.

ИП <...> начал использовать товарный знак (знак обслуживания) «ВАСАБИ» с 15.01.2009: с момента заключения договора на оказание услуги по изготовлению дизайна логотипа «Васаби».

Следовательно, на момент введения в оборот ИП <...> коммерческого обозначения «ВАСАБИ», исключительное право на названное обозначение принадлежало ООО «МОС Менеджмент Интертэймент». Основной вид деятельности ООО «МОС Менеджмент Интертэймент» - деятельность ресторанов и кафе.

Бурятским УФАС России на стадии рассмотрения заявления ООО «ВАГАСИ» в адрес Роспатента направлен запрос (исх. от 02.04.2015 № 05-26/1244) справки (заключения) о наличии/отсутствии сходства до степени смешения обозначение,

которые используются заявителем и ответчиком.

14.04.2015 Роспатентом в адрес Бурятского УФАС России представлена справка, подготовленная в рамках соглашения о взаимодействии ФАС России и Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 09.04.2010.

В результате проведенного Роспатентом исследования установлено, что обозначение «ВАСАБИ», используемое двумя обществами, являются сходными до степени смешения.

Закон о защите конкуренции определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции (пункт 1 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции).

Согласно части 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции, Закон о защите конкуренции распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе, с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В силу пункта 9 статьи 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.

В Российской Федерации применяются положения Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 (ратифицирована СССР 19.09. 1968; далее - Конвенция).

Согласно статье 10 bis Конвенции страны Союза (в т.ч. Российская Федерация) обязаны обеспечить гражданам стран, участвующих в Союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции.

Согласно Конвенции актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В частности, в силу статьи 10 bis Конвенции подлежат запрету:

-все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

- 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.

Согласно части 2 статьи 132 Гражданского Кодекса РФ (далее - ГК РФ) в состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (коммерческое обозначение, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором.

В силу части 1 статьи 1225 ГК РФ коммерческое обозначение (наряду с товарными знаками, знаками обслуживания, фирменными наименованиями и т.д.) является результатом интеллектуальной деятельности и приравненным к нему средством индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью).

Согласно части 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.

Из материалов дела установлено, что исключительное право на товарный знак (знак обслуживания) «ВАСАБИ» принадлежит ООО «ВАГАСИ» по свидетельствам № 418935, 418936.

Факт использования ООО «Бурятпищеторг» товарного знака «ВАСАБИ» подтвержден материалами дела.

Сходность до степени смешения используемого ООО «Бурятпищеторг» обозначения «ВАСАБИ» с товарным знаком (знаком обслуживания) «ВАСАБИ», исключительное право на которое принадлежит ООО «ВАГАСИ» подтверждена Роспатентом.

Комиссия пришла к выводу, что действия ответчика направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и могли причинить убытки заявителю, нанести вред его деловой репутации.

ООО «ВАГАСИ» в материалы дела сведения о фактически причиненных убытках в результате неправомерных действий ООО «Бурятпищеторг» не представлены.

Руководствуясь статьей 14, 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 ООО «Бурятпищеторг» нарушившим пункт 4 части 1 и часть 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции.
2. Оснований для прекращения дела не имеется.
3. Выдать ООО «Бурятпищеторг» обязательное для исполнения предписание о прекращении незаконного использования товарного знака (знака обслуживания) «ВАСАБИ».
4. Направить настоящее решение Комиссии уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33. КоАП РФ.

Председатель Комиссии

Члены

Комиссии

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

ПРЕДПИСАНИЕ

г. Улан-Удэ

Дело № 05-11/08-2015

16 июня 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее по тексту Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<...>,

Членов Комиссии:

<...>;

<...>,

Руководствуясь статей 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 16.06.2015 года по делу № 05-11/08-2015 о нарушении ООО «Бурятпищеторг» (Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Балтахинова, д. 13, оф. 307) пункта 4 части 1, части 2 статьи 14 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Бурятпищеторг» **в срок до 20 июля 2015 года** прекратить нарушение пункта 4 части 1, части 2 статьи 14 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно прекратить незаконное использование товарного знака (знака обслуживания) «ВАСАБИ».

О выполнении настоящего предписания сообщить в письменном виде в адрес Бурятского УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 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.