

РЕШЕНИЕ

по делу № 35/04-14

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 27 июля 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено 09 августа 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе: председателя Комиссии – <...> – руководителя управления, членов Комиссии – <...> – начальника отдела финансовых рынков и рекламы, <...> – главного специалиста - эксперта отдела финансовых рынков и рекламы,

в отсутствие надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела №35/04-14:

заявителя – ООО Культурный центр «ДрайвЪ» (ИНН <...>, ОГРН <...>);

ответчиков – ООО «Корона» (ИНН <...>, ОГРН <...>), ООО «Сокол» (ИНН <...>, ОГРН <...>),

при ведении протокола <...> – начальником отдела финансовых рынков и рекламы,

рассмотрев дело № 35/04-14 по признакам нарушения ООО «Корона» (610... г. Киров, п. <...>, ул.<...>), ООО «Сокол» (162614, Вологодская область, г. <...>, ул. <...>) части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило заявление от ООО Культурный центр «ДрайвЪ» (6100... г. Киров, ул. <...>) о нарушении ООО «Корона» Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем незаконного использования в своей деятельности товарного знака «Усадьба Ивана Царевича», правообладателем которого является Заявитель.

Как указывает Заявитель, 26.08.2014 Федеральной службой по интеллектуальной собственности (Роспатент) в Государственном Реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ зарегистрирован товарный знак «Усадьба Ивана Царевича», подтверждением чего является Свидетельство на товарный знак №521170. Правообладателем товарного знака является ООО Культурный центр «ДрайвЪ».

Приоритет товарного знака – 06.05.2013.

01.02.2013 между ООО «Сокол» и ООО Культурный центр «Драйв» был заключен договор аренды нежилого строения, расположенного по адресу: г. Киров, с. <...>, ул. <...> – для проведения культурно – массовых и развлекательных мероприятий и обеспечения массового отдыха в СТК «Порошино». С целью привлечения посетителей для отдыха ООО Культурный центр «ДрайвЪ» использовало наименование «Усадьба Ивана Царевича» путем: разработки развлекательной программы «Усадьба Ивана Царевича», разработки и пошива костюма Ивана Царевича, разработки брендбука (графическое изображение товарного знака, визитки, листовки, рекламные проспекты, графические макеты в печатные издания СМИ).

ООО «Сокол» направило 31.10.2013 (до истечения срока действия договора аренды) уведомление об отказе от исполнения договора от 01.02.2013 в одностороннем порядке. Кроме того, согласно информации с сайта www.порошино.рф ООО «Корона» осуществляет организацию любых мероприятий на территории СТК «Порошино» (детских праздников, выпускных, юбилеев, свадеб, корпоративов). При этом ООО «Корона» использует в своей деятельности товарных знак «Усадьба Ивана Царевича».

Также ООО «Корона» незаконно использует указанный товарный знак, размещая информацию на сайте www.порошино.рф, в газетах «Рабочие места», «Навигатор», в журнале «Шпаргалка», на территории СТК «Порошино», на радио, при проведении культурно – массовых и развлекательных мероприятий.

03.10.2014, 30.10.2014 ООО Культурный центр «ДрайвЪ» направило ООО «Корона», ООО «Сокол» требования о прекращении незаконного использования товарного знака «Усадьба Ивана Царевича». Последние требования лицами получены. Однако согласно информации из заявления ООО Культурный центр «ДрайвЪ» в настоящее время ООО «Корона» продолжает использовать указанный товарный знак в зрелищно – развлекательной деятельности.

ООО «Корона» осуществляет зрелищно – развлекательную деятельность в п. Порошино, при этом незаконно, по мнению Заявителя, используя с ноября 2013 года результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, принадлежащие ООО Культурный центр «ДрайвЪ».

Учитывая тот факт, что в действиях ООО «Корона», выразившихся в совершении недобросовестных действий по отношению к конкуренту – ООО «Культурный центр «ДрайвЪ» путем использования в своей деятельности товарного знака №521170 «Усадьба Ивана Царевича» без согласия правообладателя, содержатся признаки нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», приказом от 25.12.2014 №526 Кировским УФАС России было возбуждено производство по делу №35/04-14 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Корона». В качестве заинтересованного лица по делу привлечено ООО «Сокол».

Назначенное на 28.01.2015 рассмотрение дела №35/04-14 было приостановлено до вступления в силу решения Арбитражного суда Кировской области по делу №А28-12865/2014, поскольку результаты рассмотрения данного судебного дела могут иметь значение для рассмотрения дела №35/04-14.

Определением от 09.09.2015 рассмотрение дела №35/04-14 возобновлено и дело назначено к рассмотрению на 06.10.2015.

Определением от 06.10.2015 рассмотрение дела №35/04-14 приостановлено до принятия Судом по интеллектуальным правам решения по делу №А28-12865/2014, поскольку результаты рассмотрения данного судебного дела могут иметь значение для рассмотрения дела №35/04-14.

Определением от 05.02.2016 рассмотрение дела №35/04-14 возобновлено, действия ООО «Корона» переqualифицированы в соответствии с частью 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» и дело назначено к рассмотрению на 03.03.2016.

Определением от 03.03.2016 продлен срок рассмотрения дела №35/04-14 до 05.09.2016, изменен статус ООО «Сокол» с заинтересованного лица на ответчика по делу, а также принято решение об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью получения дополнительных документов и сведений у лиц, участвующих в деле.

Определением от 14.04.2016 рассмотрение дела №35/04-14 отложено в связи с необходимостью надлежащего уведомления ответчика – ООО «Корона» о дате, времени и месте рассмотрения дела №35/04-14, а также запроса у лиц, участвующих в деле, документов и сведений для объективного рассмотрения дела.

Определением от 01.06.2016 рассмотрение дела №35/04-14 отложено в связи с необходимостью запроса у лиц, участвующих в деле, документов и сведений для объективного рассмотрения дела.

На заседание Комиссии Кировского УФАС России, состоявшееся 27.07.2016, заявитель – ООО Культурный центр «ДрайвЪ», ответчики – ООО «Корона», ООО «Сокол», не явились, представителей не направили. По юридическим адресам Стороны корреспонденцию не получают (конверты с корреспонденцией вернулись с отметкой об истечении срока хранения, отсутствием адресатов по указанным адресам). Запрошенные определением от 01.06.2016 документы не представлены.

Письменная позиция ООО «Корона», ООО «Сокол» в материалы дела не представлена.

Изучив материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

В 2012-2013 годы обозначение «Усадьба Ивана Царевича» использовалось ИП <...> в качестве коммерческого обозначения при проведении развлекательных мероприятий, что подтверждается представленными договорами на оказание услуг с физическими лицами, заключенные ИП <...>; договором №1 от 01.12.2011 на разработку дизайн – макетов, благодарственным письмом администрации г.

Кострома, верительной грамотой 2012 года.

29.12.2012 между ИП <...> и ООО Культурный центр «ДрайвЪ» было заключено соглашение на совместное использование графического знака «Усадьба Ивана Царевича» в предпринимательской деятельности. 01.02.2013 между ООО «Сокол» и ООО Культурный центр «ДрайвЪ» был заключен договор аренды нежилого строения (условное название «Домик Ивана Царевича» для проведения культурно – массовых и развлекательных мероприятий на срок до 31.12.2013.

Впоследствии ООО Культурный центр «ДрайвЪ» была подана заявка в Федеральную службу по интеллектуальной собственности на регистрацию товарного знака «Усадьба Ивана Царевича». 26.08.2014 Заявителем было получено свидетельство на товарный знак №521170 от 26.08.2014 с приоритетом товарного знака с 06.05.2013г. в классах МКТУ и перечне услуг 39, 41.

Согласно имеющимся в материалах дела документам в период с 2011 по 2014 год ООО «Корона» и ООО «Сокол» использовали обозначение «Усадьба Ивана Царевича» на вывесках, стендах и кованых воротах на территории СТК «Порошино», в рекламе. Данный факт подтверждается следующими документами:

- договором аренды от 01.05.2011, заключенным ООО «Вятская промышленная группа» с ООО «Сокол», одноэтажного типового деревянного строения (условное название «Домик Ивана Царевича»);
- протоколами осмотра доказательств от 10.10.2014, от 15.10.2014 со скриншотами сайта ООО «Корона»;
- договором от 01.02.2012 №5, заключенным ООО «Сокол» с ИП <...>., на размещение рекламы в журнале «Навигатор – Бизнес», с заявкой №3 от 20.02.2012, с фотографиями рекламы;
- договор от 29.05.2013 на изготовление печатной продукции в компании ООО «Контур»;
- счет ООО «Промо Дизайн» №224 от 11.02.2014 в адрес ООО «Корона» за изготовление информационного стенда, а также акт выполненных работ от 14.02.2014 №224 с фотографиями стенда;
- договор подряда от 10.07.2012, заключенный ООО «Сокол» с ИП <...>., на изготовление и установку воротного полотна с кованными элементами, а также задание и акт выполненных работ от 13.08.2012 с фотографиями ворот;
- акт от 25.05.2012 №00001594 по изготовлению фотопечати на банерной ткани с фотографией банера.

В 2015 году ООО Культурный центр «ДрайвЪ» подано заявление в арбитражный суд об обязанности прекратить использование ООО «Корона», ООО «Сокол» товарного знака «Усадьба Ивана Царевича» и удалить за свой счет товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов. По результатам рассмотрения дела №А28-12865/2014 суд запретил ООО «Корона», ООО «Сокол» использовать товарный знак «Усадьба Ивана Царевича» по свидетельству на товарный знак №521170 от 26.08.2014 при осуществлении деятельности, в отношении которой такой товарный знак зарегистрирован, и

обязал удалить его с материалов (постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 04.09.2015, постановление Суда по интеллектуальным правам от 11.12.2015).

Указанными судебными актами подтвержден факт сходства до степени смешения товарного знака, правообладателем которого является ООО Культурный центр «ДрайвЪ», с обозначением, используемым ООО «Корона» и ООО «Сокол».

Как следует из пункта 2 статьи 10 bis Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883), актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету: 1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента; 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 (пункт 3 той же статьи).

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» 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.

Недобросовестная конкуренция – это 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 (пункт 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»).

В соответствии с ч.1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

Исходя из содержания указанных норм права для признания факта осуществления недобросовестной конкуренции в качестве нарушения и подтверждения его состава в действиях конкретного лица необходимо установить одновременное наличие всех признаков, к которым следует отнести: 1) осуществление деятельности хозяйствующими субъектами на одном товарном рынке (наличие конкурентных отношений); 2) осуществление активных действий, способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации; 3) направленность таких действий на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; 4) причинение или возможность причинения убытков другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесение или возможность нанесения вреда их деловой репутации.

Часть 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» содержит запрет именно на недобросовестную конкуренцию, которая связана с осуществлением активных действий, способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации. Соответственно, юридическим значимым будет факт существования доказательств наличия конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц от 16.01.2015 ООО Культурный центр «ДрайвЪ» осуществляет свою зрелищно – развлекательную деятельность с 28.12.2012 г.

В соответствии с выписками из Единого государственного реестра юридических лиц от 15.04.2016 ООО «Корона» зарегистрировано в качестве юридического лица с 04.10.2010, ООО «Сокол» - с 29.04.2011 с возможностью осуществления зрелищно – развлекательной деятельности.

Однако комиссией Кировского УФАС России не установлено фактическое осуществление Ответчиками деятельности на рынке оказания услуг по проведению развлекательных мероприятий в период 2013-2016 годы (после получения ООО Культурный центр «ДрайвЪ» статуса правообладателя товарного знака «Усадьба Ивана Царевича» к моменту принятия решения по делу) в географических границах Кировской области. Представленные Заявителем протоколы осмотра доказательств от 10.10.2014, от 15.10.2014 со скриншотами сайта ООО «Корона»; договор от 29.05.2013 на изготовление печатной продукции в компании ООО «Контур»; счет ООО «Промо Дизайн» №224 от 11.02.2014 в адрес ООО «Корона» за изготовление информационного стенда, а также акт выполненных

работ от 14.02.2014 №224 с фотографиями стенда не могут свидетельствовать о том, что Ответчики вели какую-либо предпринимательскую деятельность и получали прибыль, а лишь указывают на возможность и намерение данных организаций к ее ведению.

Иные, представленные Заявителем в качестве доказательств осуществления Ответчиками развлекательной деятельности документы, относятся к периоду до 2013 года, то есть до того периода, когда было создано ООО Культурный центр «ДрайвЪ» и получен приоритет на использование товарного знака «Усадьба Ивана Царевича».

Кроме того судом апелляционной инстанции по делу №А28-12865/2014 отмечено, что указанные документы не могут являться доказательством фактического осуществления Ответчиками коммерческой деятельности по оказанию развлекательных услуг, а могут свидетельствовать об использовании спорного обозначения в социально – культурной деятельности, то есть без получения прибыли.

Также в материалах дела отсутствуют доказательства фактического осуществления коммерческой деятельности ООО Культурный центр «ДрайвЪ» в период после 2013 года.

Комиссия Кировского УФАС России приходит в выводу, что, несмотря на наличие у Ответчиков дополнительного уставного вида деятельности, как прочая зрелищно – развлекательная деятельность, а также размещения обозначения «Усадьба Ивана Царевича» на вывесках, стендах и кованых воротах на территории СТК «Порошино», в рекламе, доказательств реального осуществления ООО «Корона», ООО «Сокол» данного вида деятельности с момента подачи заявки Заявителем на регистрацию права на товарный знак – с 06.05.2013 – до момента вынесения резолютивной части решения по делу, материалы дела не содержат.

Введение в гражданский оборот сходного до степени смешения с товарным знаком иного хозяйствующего субъекта обозначения само по себе также не дает конкурентных преимуществ такому лицу.

Соответственно определяющим моментом в данном случае является установление наличия конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами, а также направленности действий одного из них на получение преимуществ перед другими конкурентами и причинения вреда (убытков) другим конкурентам или возможности такого вреда. Использование субъективных гражданских прав в условиях соперничества хозяйствующих субъектов обусловлено определенными границами (пределами реализации) с учетом прав и интересов иных лиц, в том числе потребителей товаров, работ, услуг.

Комиссией Кировского УФАС России не установлены в действиях ООО «Корона», ООО «Сокол» квалифицирующие признаки недобросовестной конкуренции в совокупности, а именно, отсутствует такой признак, как наличие конкурентных отношений между ООО Культурный центр «ДрайвЪ» и ООО «Корона», ООО «Сокол» на рынке оказания услуг по проведению развлекательных мероприятий в период 2013-2016 годы (после получения ООО Культурный центр «ДрайвЪ» статуса правообладателя товарного знака «Усадьба Ивана Царевича» к моменту принятия решения по делу) в географических границах Кировской области.

Проанализировав материалы дела, Комиссией Кировского УФАС России сделан вывод о том, что действия ООО «Корона», ООО «Сокол» не образуют акта недобросовестной конкуренции, поскольку не являются действиями, свидетельствующими о том, что они совершены исключительно с целью вытеснения с рынка конкурента и (или) причинения ему убытков.

Таким образом, в силу отсутствия доказательств наличия конкурентных отношений между Заявителем и Ответчиками в период использования ООО «Корона», ООО «Сокол» обозначения «Усадьба Ивана Царевича» Комиссия Кировского УФАС России не находит оснований квалифицировать эти действия как нарушение положений части 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 48 Федерального закона «О защите конкуренции» дело №35/04-14 по признакам нарушения части 1 статьи 14.6 указанного Федерального закона подлежит прекращению.

Руководствуясь пунктами 7, 9 ст. 4, ч. 1 ст.14.6, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 48, статьей 49 Федерального Закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

Производство по делу № 35/04-14, возбужденному по заявлению ООО Культурный центр «ДрайвЪ», прекратить в виду отсутствия нарушения части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях ООО «Корона», ООО «Сокол».

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ, в трехмесячный срок со дня принятия решения.