

ООО «БЭБИ-КЛУБ»

125475, г. Москва, ул. Зеленоградская, 17,
корп. 1, п. 7

ИП <...>

РЕШЕНИЕ № 51/АМЗ

ОБ ОТКАЗЕ В ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

14 декабря 2021 года
Курган

г.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее – Курганское УФАС России, также антимонопольный орган) рассмотрены заявления Общества с ограниченной ответственностью «БЭБИ-КЛУБ» (далее – ООО «БЭБИ-КЛУБ», Заявитель, Общество) (вх. № 3847 от 15.09.2021 г.), индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>, Заявитель) (вх. № 4157 от 05.10.2021) о нарушении норм антимонопольного законодательства Российской Федерации в части недобросовестных конкурентных действий, выразившихся в незаконном использовании

товарного знака, сходного до степени смешения со средством индивидуализации.

Из заявления Общества и дополнений к нему следует, что ООО «БЭБИ-КЛУБ» является правообладателем знака обслуживания «БЭБИ-КЛУБ» на основании свидетельства № 439432, приоритет товарного знака 01.07.2009 г. На основании агентского договора № 2/16 от 17.05.2016 года, заключенного с ИП <...>, Обществу предоставлены права на использование результатов интеллектуальной деятельности, средств индивидуализации (знаков обслуживания, товарных знаков), в том числе товарных знаков: № 390877 «БЭБИКЛУБ» и № 807172 «BABY-CLUB», также ИП <...> по условиям данного договора наделила полномочиями на совершение юридических действий без необходимости получения необходимых одобрений или согласований. Общество создало сеть детских центров развития «БЭБИ-КЛУБ» (на английском языке - «BABY CLUB»), которая является крупной франчайзинговой сетью центров развития детей от 8 месяцев до 7 лет. В подтверждение известности Общество указывает, что на территории Российской Федерации сеть состоит из 167 клубов и садов в 53 городах России, в том числе в городе Кургане (23.09.2021 заключен договор № 468 с ИП <...>). ООО «БЭБИ-КЛУБ» установлено, что детским клубом «Baby club», расположенном по адресу: г. Курган, ул. Ленина, д. 5, незаконно используется фирменное наименование и товарный знак, сходные до степени смешения со средством индивидуализации Общества, что свидетельствует о недобросовестных конкурентных действиях.

Из заявления ИП <...> следует, что она является правообладателем товарного знака (знака обслуживания): № 390877 «БЭБИКЛУБ», дата приоритета 02.06.2008 и № 807172 «BABY-CLUB» дата приоритета 03.10.2019, также является директором и основателем ООО «Бэби-клуб». Детским клубом с наименованием «Baby club», расположенном по адресу: г. Курган, ул. Ленина, д. 5, незаконно используется фирменное наименование и товарный знак, сходный до степени смешения со средством индивидуализации Заявителя.

По результатам рассмотрения заявлений Курганским УФАС России установлено следующее.

Ответом на запрос антимонопольного органа от индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) (ИНН <...>, ОГРНИП <...>) поступили письменные пояснения (вх. № Н-4132 от 01.10.2021), в которых сообщается, что право владения центром «Baby club», находящимся по адресу: г. Курган, ул. Ленина, д. 5, перешло 09.09.2021 года от <...> на основании договора (расписки). ИП <...> выразила свое несогласие с заявлением Общества, указала, что согласно данным официального сайта Федеральной службы по интеллектуальной собственности (<https://www.fips.ru/>), зарегистрирован товарный знак «БЭБИКЛУБ» № 390877, правообладателем которого является <...>, лицензиатом является ООО «Бэби-клуб», обладавшее правом на

исключительную лицензию. Вместе с тем, на товарный знак (комбинированный) «BABY CLUB» зарегистрированный № 807172, правообладателем которого является <...>, данные о лицензиате ООО «Бэби-клуб» отсутствуют. ИП <...> при осуществлении предпринимательской деятельности, использует коммерческое обозначение «Baby club», не являющееся идентичным товарным знакам (№№ 390877, 807172).

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности Курганским УФАС России направлен запрос информации (исх. № 04-12/3627-11 от 18.10.2021 г.) относительно тождественности или сходства до степени смешения средства индивидуализации (обозначения) «baby club», используемое детским развивающим центром, расположенным по адресу: г. Курган, ул. Ленина, д. 5, с товарным знаком («BABY-CLUB» по свидетельству Российской Федерации № 807172, дата приоритета 03.10.2019 года; «БЭБИКЛУБ» по свидетельству Российской Федерации № 390877, дата приоритета 02.06.2008 года; «БЭБИ-КЛУБ» по свидетельству Российской Федерации № 439432, дата приоритета 01.07.2009 года), а также обозначения «Baby Club», используемого в социальной сети «Instagram» по адресу: https://www.instagram.com/baby_club_kurgan/?utm_medium=copy_link и на сайте «ВКонтакте» по адресу: https://vk.com/babyclub_kurgan, с товарным знаком: «BABY-CLUB» по свидетельству Российской Федерации № 807172; «БЭБИКЛУБ» по свидетельству Российской Федерации № 390877; «БЭБИ-КЛУБ» по свидетельству Российской Федерации № 439432 .

Согласно данным, представленным Федеральной службой по интеллектуальной собственности от 26.10.2021 г. № 41-122788 относительно тождественности или степени сходства обозначений с товарными знаками, установлено, что на обозначениях (фото вывески «baby Club» (обозначение 1) и логотип названия «baby Club» (обозначение 2), изображенного в социальных сетях на страницах по адресу: https://www.instagram.com/baby_club_kurgan/?utm_medium=copy_link и https://vk.com/babyclub_kurgan), идентифицируется словесный элемент «baby club», который является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 390877, 439432, поскольку ассоциируется с ними в целом в силу фонетического сходства словесных элементов «baby club»/«БЭБИКЛУБ»; «БЭБИ-КЛУБ»; на обозначениях 1, 2 идентифицируется словесный элемент «baby club», который является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 807172, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «baby club»/ «BABY-CLUB»; словесное обозначение Baby club (обозначение 3) является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 390877, 439432, поскольку ассоциируется с ними в целом в силу фонетического сходства словесных элементов «Baby Club»/«БЭБИКЛУБ»; «БЭБИ-КЛУБ»; обозначение 3 является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 807172, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Baby Club»/«BABY-CLUB».

Услуги, в отношении которых использованы обозначения 1-3, являются однородными услугам: «воспитание в дошкольных учреждениях; воспитание физическое; информация по вопросам воспитания и образования; клубы здоровья; клубы культурно-просветительные и развлекательные; обеспечение интерактивное игрой (через компьютерную сеть); обучение гимнастике; обучение заочное; обучение практическим навыкам (демонстрация); организация конкурсов учебных; ориентирование профессиональное (советы по вопросам образования или обучения); услуги образовательно-воспитательные, в том числе услуги по дошкольному образованию и услуги по раннему развитию детей; информация по вопросам развлечений; клубы здоровья (оздоровительные и фитнес-тренировки); обучение айкидо; обучение дзюдо; обучение при помощи симуляторов; организация досуга; организация и проведение мастер-классов (обучение); организация конкурсов (учебных или развлекательных); организация спортивных состязаний; ориентирование профессиональное (советы по вопросам образования или обучения); проведение фитнес-классов; развлечения; услуги игровые, предоставляемые онлайн через компьютерную сеть; услуги индивидуальных тренеров (фитнес); услуги образовательно-воспитательные; услуги образовательные, предоставляемые помощниками по особым потребностям; услуги репетиторов, инструкторов (обучение); услуги спортивных лагерей; учреждения дошкольные (воспитание); ясли детские» 41, 43 классов Международной классификации товаров и услуг (далее - МКТУ), для индивидуализации которых, в том числе зарегистрированы товарные знаки по свидетельствам №№ 390877, 807172, соответственно;

Услуги, в отношении которых использованы обозначения 1-3 являются однородными товарам «издания печатные; книги; брошюры; продукция печатная; картонные изделия» 16 класса МКТУ, для индивидуализации которых, в том числе зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 439432. При установлении однородности услуг и товаров принимались во внимание: их взаимодополняемость, общий круг потребителей.

По результатам проведенного исследования Федеральной службой по интеллектуальной собственности установлено, что обозначения 1-3 являются сходными до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 390877, 439432, 807172, поскольку ассоциируются с ними в целом в силу фонетического сходства словесных элементов «Baby Club»/«БЭБИКЛУБ»; «БЭБИ-КЛУБ», фонетического и семантического тождества словесных элементов «Baby Club»/«BABY-CLUB».

Курганским УФАС России направлен запрос информации индивидуальному предпринимателю <...> (исх. № 04-02/3742-11 от 28.10.2021) (ОГРНИП 321450100020771) согласно которому запрашивалась информация об осуществлении предпринимательской деятельности детского клуба с использованием товарного знака: «БЭБИ-КЛУБ», «BABY CLUB», принадлежащего ООО «Бэби-клуб», а также необходимости представления копии договора, заключенного между ИП <...> и ООО «Бэби-клуб» на

использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации. Согласно почтовому идентификатору № 80091065224636, корреспонденция антимонопольного органа, направленная ИП <...>, не была получена, по причинам, зависящим от нее.

Сотрудниками Курганского УФАС России, в целях осуществления проверки соблюдения требований норм Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении заявлений ООО «Бэби-клуб», ИП <...> актом осмотра (от 23.11.2021) зафиксировано, что по указанному ООО «Бэби-клуб» адресу: г. Курган, 4 мкр., дом 1 деятельность центра по развитию детей «Бэби-клуб» ИП <...> не осуществляется, указанный дом находится в стадии строительства.

23.11.2021 года сотрудниками Курганского УФАС России актом осмотра сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://baby-club.ru/>, принадлежащего ООО «Бэби-клуб», зафиксирована информация, согласно которой не прослеживается деятельность детского центра развития в городе Кургане (при введении во вкладке «Город» словосочетания «Курган» результаты не отображаются, во вкладке «Франшиза» также не имеется информации об осуществлении деятельности детского клуба «Бэби-клуб» в городе Кургане).

Согласно пункту 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон 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 Закона о защите конкуренции).

В случае отсутствия хотя бы одного из вышеуказанных признаков действия хозяйствующего субъекта не могут быть квалифицированы как акт недобросовестной конкуренция.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность предоставить хозяйствующему субъекту такие преимущества. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое обеспечивает в том числе

возможность увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий. Таким образом, действия хозяйствующих субъектов могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующим субъектам увеличить получаемую прибыль либо предотвратить ее неизбежное снижение.

Согласно пункту 1 статьи 14.6 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.

В силу пункта 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции товар – объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с пунктом 4 статьи 4 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.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции 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.

В рамках рассмотрения заявлений Курганским УФАС России проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке услуг, оказываемых детским развивающим центром.

Из письменных пояснений ООО «БЭБИ-КЛУБ», ИП <...> установлено, что сеть развивающих центров «БЭБИ-КЛУБ» (на английском языке - «BABY CLUB») осуществляет предпринимательскую деятельность в 53 городах России, в том числе в городе Кургане, на основании договора № 468 от 23.09.2021, заключенного с ИП <...>

Факт осуществления предпринимательской деятельности ИП <...> по развитию детского центра «БЭБИ-КЛУБ» в городе Кургане не подтвержден (отсутствие ответа ИП <...>, акт осмотра от 23.11.2021 дома №1 в 4 мкр. в городе Кургане, акт осмотра сайта в сети «Интернет»: <https://baby-club.ru/>).

В письменных пояснениях (вх. № 4291 от 13.10.2021) ИП <...> сообщила, что деятельность по организации детского развивающего центра с обозначением «baby club» в субъектах Российской Федерации, за исключением Курганской области, не осуществляется.

Согласно пункту 10.6 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок) по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1 - 14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка;
- в) определение географических границ товарного рынка;
- г) определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Согласно пункту 11.3 Порядка в случае, если в соответствии с пунктами 1.3, 10.3-10.10 настоящего Порядка отдельные этапы анализа состояния конкуренции не проводились, по итогам анализа составляется краткое описание полученных результатов (краткий отчет (обзор)).

На основании вышеизложенного проведен анализ состояния конкуренции, по итогам которого составлен краткий обзор полученных результатов:

- временной интервал исследования товарного рынка определен с даты приоритета товарного знака № 390877 «БЭБИКЛУБ», принадлежащего <...> (02.06.2018 года), до даты принятия Курганским УФАС России решения по результатам рассмотрения заявления (12.12.2021);

- продуктовыми границами исследуемого товарного рынка является деятельность услуг, оказываемых детским развивающим центром (Общероссийский классификатор видов экономической деятельности, утвержденный Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст (ОКВЭД) применимы 85.41, 85.11, 85.41.9, 88, 88.91, также по классу Международной классификации товаров и услуг (МКТУ) 41, 43, 16);

- географическими границами товарного рынка по осуществлению деятельности услуг, оказываемых детским развивающим центром, определена территория г. Кургана, Курганской области;

- в рамках рассмотрения заявления наличие конкурентных отношений между заявителями ООО «БЭБИ-КЛУБ», ИП <...> и ИП <...> не установлено.

Из проведенного анализа рынка сделан вывод о том, ООО «БЭБИ-КЛУБ», ИП <...> и ИП <...> осуществляют деятельность в разных географических границах, ввиду чего не являются хозяйствующими субъектами-конкурентами.

При этом не имеет в рассматриваемом случае правового значения предоставление на основании договоров франчайзинга хозяйствующим субъектам (пользователям), расположенным в иных регионах Российской Федерации, права использовать в предпринимательской деятельности комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающих право на товарный знак, поскольку заявителем не представлено доказательств по факту осуществления ИП <...> в г. Кургане деятельности развития детского центра «Бэби-клуб», равным образом, как и не представлено доказательств того, что в результате осуществления ООО «Бэби-клуб» своей деятельности имеют место сделки с контрагентами, зарегистрированными на территории г. Кургана, Курганской области и осуществляющими свою предпринимательскую деятельность, в том числе на основании договора франчайзинга.

Курганское УФАС России отмечает, что данные документы не могут служить надлежащими доказательствами нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, поскольку не позволяют установить их достоверность и объективность.

Как отмечено в определении Верховного Суда Российской Федерации от 05.12.2017 № 300-КГ17-12018 по делу № СИП-718/2016, осуществление хозяйствующими субъектами предпринимательской деятельности в различных регионах объективно препятствует возможности смешения деятельности в глазах потребителей.

Отсутствие конкурентных отношений между ООО «БЭБИ-КЛУБ», ИП <...> и ИП <...> исключает умысел в действиях ИП <...> на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, а, следовательно, не позволяет признать указанные действия недобросовестной конкуренцией.

Таким образом, в рамках рассмотрения заявлений ООО «БЭБИ-КЛУБ», ИП <...> в действиях ИП <...> не подтвердились необходимые квалифицирующие признаки недобросовестной конкуренции, закрепленные пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, и, соответственно, нарушение пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Курганское УФАС России не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры. ООО «БЭБИ-КЛУБ», ИП <...> могут самостоятельно обратиться за защитой своих гражданских прав в суд с соответствующими требованиями к иному участнику гражданского оборота (пункт 1 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации).

С учетом изложенных обстоятельств, Курганским УФАС России не усматривается недобросовестного конкурентного поведения со стороны ИП <...> ввиду отсутствия доказательств совершения последним изложенных в обращениях Заявителей фактов.

В соответствии с подпунктом 2 части 8 статьи 44 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения заявлений, материалов антимонопольный орган принимает решение об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев с момента его принятия.

Руководитель

<...>

Исп. <...> Тел.:8 (3522) 463955