

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела №А-220/14-15 о нарушении

антимонопольного законодательства

"14" октября 2015

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), в составе:

Председатель Комиссии:

<...> Заместитель руководителя - начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

Члены Комиссии: заместитель начальника отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

<...>

<...> специалист-эксперт отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

рассмотрев дело №А-220/14-15 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Федеральный закон "О защите конкуренции") в отношении ООО «Гранд»,

при участии представителя ООО «М.видео Менеджмент» <...> по доверенности от 09.09.2015, представителя ООО «Гранд» <...> по доверенности от 18.09.2015, представителя ИП <...> <...> по доверенности 01.10.2015.

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан рассмотрено обращение ООО «М.видео Менеджмент» (вх. № 6940 от 26.05.2015), согласно которого

«Открытое акционерное общество «Компания М.видео» является владельцем товарного знака (знака обслуживания) «М. видео» (что подтверждается свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) № 228734, приложениями к свидетельству на товарный знак (знак

обслуживания) № 228734), имеет исключительные права на указанный товарный знак.

Общество с ограниченной ответственностью «М.видео Менеджмент» на основании лицензионного договора № БА-Мен 06/2005 от 01.06.2005 г. и дополнительного соглашения от 15.03.2006 г., заключенного с ОАО «Компания М.видео», является законным пользователем (лицензиатом) товарного знака «М.видео».

Вместе с тем, заявителю стало известно, что при реализации населению бытовой техники и электроники в городе Белорецке Общество с ограниченной ответственностью «Гранд» (ОГРН 1090256000889, ИНН 0256021070, КПП 025601001, юридический адрес: Республика Башкортостан, город Белорецк, ул. Крупской, 54) незаконно использует обозначение «М.техно» сходное до степени смешения с товарным знаком «М.видео» (в частности, совпадают красно-белое цветовое оформление, шрифт и дизайн текста, использование литеры «М» с точкой). Реализуя потребителям бытовую технику на территории Республики Башкортостан, ООО «Гранд» является прямым конкурентом заявителя.

Незаконное использование обозначения схожего до степени смешения с товарным знаком «М.видео» (свидетельство № 228734) ООО «Гранд» подтверждается фотографиями здания магазина ООО «Гранд» (расположен по адресу: Республика Башкортостан, г. Белорецк, ул. 50 лет Октября, д. 66), на фасаде которого размещены вывески с использованием обозначения «М.техно», фотографиями товарных ценников используемых в магазине ООО «Гранд», фотографиями рекламных плакатов.

Фотографии из торгового зала магазина ООО «Гранд», копия кассового чека подтверждают факт реализации ООО «Гранд» населению бытовой техники, в частности пылесосов, холодильников, электрических плит, микроволновых печей.

В соответствии с п. 1 ст. 1225 ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются помимо прочего товарные знаки и знаки обслуживания. Согласно п. 2 ст. 1125 ГК РФ интеллектуальная собственность охраняется законом.

В силу п. 6 ст. 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. Владелец такого исключительного права в порядке, установленном ГК РФ, может требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, либо полного или частичного запрета использования фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Согласно п. 1 ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 указанной выше статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

В соответствии с п. 3 ст. 1484 ГК РФ 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 возникнет вероятность смешения.

Как установлено п. 1 ст. 1233 ГК РФ правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство

индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Согласно ст. 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными ГК РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ и другими законами.

Исключительное право на товарный знак возникает с даты внесения записи о регистрации товарного знака в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ. Согласно свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 228734, дата регистрации товарного знака в Государственном реестре товарных знаков РФ - 25.11.2002 г., с приоритетом товарного знака 30.03.2001 г.

Правообладателем право на использование товарного знака «М.видео» ООО «Гранд» не предоставлялось.

В соответствии с п. 9 ст. 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 статье 10 bis Конвенция по охране промышленной собственности актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах, в частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В силу ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция не допускается.

ООО «М.видео Менеджмент», которое является лицензиатом товарного знака по свидетельству № 228734, и ООО «Гранд» являются хозяйственными субъектами - конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на однородном товарном рынке.

Товарный знак по свидетельству № 228734 хорошо известен на рынке по реализации населению товаров бытовой и электронной техники, узнаваем потребителями, поэтому действия ООО «Гранд», выразившиеся в незаконном использовании обозначений, сходных до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 228734 направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности за счет сложившейся деловой репутации магазинов заявителя.»

Таким образом, данные действия ООО «Гранд» содержат признаки нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135 "О защите конкуренции", в части того что: 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.

21.09.2015 представитель ООО «М.видео Менеджмент» <...> подтвердила позицию, изложенную в заявлении (Вх. 6940 от 26.05.2015), заявила ходатайство об ознакомлении с материалами дела. Ходатайство удовлетворено.

Представитель ООО «Гранд» Кондратьев Ю.П. представил отзыв на заявление (Вх.13431 от 21.09.2015), согласно отзыву:

«ООО «Гранд» по делу о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ч.1.ст.14 ФЗ «О защите конкуренции» сообщает:

Считаем что с нашей стороны нарушений ч.1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции» в отношении «М.видео» не имеется.

Наименование «М.техно» используется нами как вывеска на магазине, которая осталась от прежнего владельца, и соответственно данное название не является фирменным наименованием общества и (или) нашим товарным знаком.

Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним.

На наш взгляд вывеска «М.техно» не имеет сходства до степени смешения с товарным знаком (логотипом) «М.видео», ибо отсутствуют полное фонетическое и семантическое (смысловое) сходство основных элементов, которые могут влечь восприятие их с точки зрения потребителя, как тождественных.

В логотипе «М.видео» основным словом (наиболее сильным элементом) является «ВИДЕО», в нашем случае основным словом является «техно». Кроме того, «М. видео» в своем логотипе дополнительно использует слоган (на данный момент «Нам не всё равно»). В нашем изображении, никаких дополнительных слоганов не используется.

Что касается композиционного изображения.

ПО нашим данным, компания «М.видео» в течение своей деятельности, 7 (семь) раз меняла изображение своего логотипа.

Существующий на данный момент логотип (текст белого цвета на красном овале), используется фирмой с 2007 года.

Композиционное оформление нашей вывески (белые буквы на красном фоне) существует в неизменном виде как минимум с 2003года, что подтверждается видеороликом от 2003г., журналом «Бизнес» № 11 (74) за 2006г К тому же необходимо отметить, что красный фон, на котором располагается надпись «М.техно», это не отдельный фонд «вывески», а фактически цвет отделки всего дома, в котором кроме нашего магазина имеются и иные магазины и объекты.

На территории города Белорецк и всего Белорецкого района отсутствуют магазины (или иные подобные объекты) «М.видео». Ближайший магазин М.видео, находящийся на территории Республики Башкортостан, расположен на удалении от г. Белорецк не менее 250км. (г.Уфа).

Таким образом, потенциальный потребитель Белорецкого района РБ ни как не может спутать магазины «М.видео» и «М.техно».

Соответственно считаем, что ООО «Гранд» и организация официально использующая логотип «М.видео», не являются конкурентами.

До данного момента, каких либо претензий и (или) иных обращений со стороны организации, имеющей зарегистрированный товарный знак «М.видео», в наш адрес не поступало.

С нашей стороны отсутствуют намерения получить преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности.»

Представителем ООО «Гранд» <...> представлен договор аренды нежилого помещения заключенный между Индивидуальным предпринимателем <...> с ООО «Гранд».

В связи с необходимостью привлечения к участию в деле индивидуального предпринимателя <...>(г. Магнитогорск ул. Чаплыгина , 8/1) как лица располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, а также получения дополнительных материалов (информации) рассмотрение дела отложено на 14.10.2015 года.

08.10.2015 представитель ООО «М.видео Менеджмент» <...>представила отзыв (Вх.№ 14336 от 08.10.2015) на пояснения по делу (Вх.13431 от 21.09.2015) согласно отзыву:

«Доводы приведенные ООО «Гранд» в отзыве по делу считаем несостоятельными по следующим основаниям:

Тот факт, что обозначение «М.техно» не является фирменным наименованием или товарным знаком, никак не подтверждает право ООО «Гранд» использовать обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком «М.видео»

В соответствии с п. 3 ст. 1484 ГК РФ 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 возникнет вероятность смешения.

Обозначение является сходным до степени смешения с другим обозначением, если ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Сходство обозначений до степени их смешения рассматривается в отношении однородных товаров/услуг, т.е. товаров/ услуг, относящихся к одному и тому же роду и виду, имеющих одинаковые условия сбыта, один круг потребителей, создающих у потребителя представление о принадлежности их одному изготовителю.

Обозначение «М.техно» используется в отношении услуг «демонстрация товаров; продвижение товаров (для третьих лиц); реклама; продвижение товаров для третьих лиц, а именно, услуги магазинов розничной торговли; сбор для третьих лиц различных товаров (не подразумевая их транспортировку) и размещение товаров для удобства изучения и приобретения потребителями» путем его размещения на вывеске магазина, ценниках. Свидетельство на товарный знак № 228734 удостоверяет исключительное право его обладателя в отношении различных товаров и услуг, включая услуги 35 класс МКТУ — «демонстрация товаров; оформление витрин; продвижение товаров (для третьих лиц); реклама; продвижение товаров для третьих лиц, а именно, услуги магазинов розничной торговли; сбор для третьих лиц различных товаров (не подразумевая их транспортировку) и размещение товаров для удобства изучения и приобретения потребителями.

Таким образом, можно, сделать вывод, что указанные обозначения используются для однородных услуг.

При сопоставлении комбинированного товарного знака «М.видео» и комбинированного обозначения с изобразительным элементом «М.» и словесным элементом «техно» значимое

доминирующее место занимает изобразительный элемент «М.», поскольку имеет более крупные размеры относительно словестного элемента, чем привлекает внимание потребителей. Кроме того, во всех обозначениях изобразительный элемент имеет наиболее удобное для зрительного восприятия расположение в композиции - первое при прочтении место слева.

Также товарный знак «М.видео» и обозначение «М.техно» визуально сходны, поскольку сходно их графическое исполнение:

одинаковая внешняя форма - горизонтально ориентированное расположение композиции изобразительного и словестного элементов в обозначениях;

во всех обозначениях на первом месте слева расположена выполненная идентичным шрифтом буква «М.» с точкой;

одинаковый шрифт написания словестных элементов;

одинаковое цветовое сочетание: белое, красное.

Таким образом, можно сделать вывод, что комбинированный товарный знак «М.видео» и комбинированное обозначение с изобразительным элементом «М.» и словесным элементом «техно» производят одинаковое зрительное впечатление и являются сходными.

ООО «М.видео Менеджмент» осуществляет деятельность по розничной купле-продаже бытовой техники и электроники на территории ряда городов, расположенных в Республике Башкортостан: Уфа, Нефтекамск, Октябрьский, Стерлитамак, Салават.

ООО «М.видео Менеджмент» и ООО «Гранд» являются конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на однородном товарном рынке на территории Республики Башкортостан.

Товарный знак «М.видео» хорошо известен на рынке по реализации населению товаров бытовой техники и электроники, узнаваем потребителями.

На рассмотрении дела 14.10.2015 представитель ООО «М.видео Менеджмент» <...> представила копию свидетельства на товарный знак «М.» №342675, приложение к свидетельству на товарный знак №342675, лицензионный договор» №КМВ-МВМ/342675 (Вх.14636 от 14.10.2015)

Представитель ИП <...><...> по доверенности от 01.10.2015 представила письменные пояснения (Вх.14637/1 от 14.10.2015), согласно пояснениям:

«2001г., я открыл магазин смешанных товаров, включая электронику и бытовую технику, находящийся по адресу: РБ. г. Белорецк, ул. 50лет Октября. 66. Когда принимал решение по названию магазина, то вариантов рассматривалось не так уж много, т.к. при продаже техники, в голову приходило созвучное название «Мир техники». Данное название магазина, должно было дать понять покупателям, какой товар продается в магазине. Слово МИР имеет двойственное значение. 1) представлены производители товаров со всего мира. 2) широкий ассортимент товаров. Слово техника - говорит о том что, в магазине представлена не только электроника и бытовая техника, а также торговое оборудование и другая техника для дома (бензопилы и пр.), затем ассортимент сузился до бытовой электроники. Соответственно при открытии магазина нужна была вывеска. Я обратился в фирму по изготовлению наружной рекламы, где мне порекомендовали сократить название «Мир техники», до «М. техно». В нем слово мир сокращено до буквы М, а слово техника сокращено до слова техно т.к. это смотрелось креативно и необычно, я согласился, да и в финансовом плане, это было дешевле, т.к. количество букв в названии было меньше. При использовании цветового оформления было предложено, логотип сделать белым на красном фоне, т.к. красный является наиболее заметным для человеческого глаза цветом, а белый цвет, наиболее выгодно

сочетается с красным. При выборе цветового решения не хотелось походить на конкурентов, а именно «Эльдорадо» поэтому не стали использовать желтый и синий цвет, который присутствовал в их названии.

«М.техно» использовалось только как название магазина, и не использовалось как товарный знак, поэтому и не было зарегистрировано мной. В 2012г. я принял решение переехать на п.м.ж. в другой регион, а торговую площадь сдать в аренду вместе с торговым оборудованием. 01 июля 2012г. я заключил договор аренды на нежилое помещение по адресу: РБ, г. Белорецк. ул. 50лет Октября, 66, с ООО «Гранд». Руководство ООО «Гранд» попросило меня оставить им название магазина и вывеску т.к. они собирались и дальше торговать техникой, я не возражал.

На протяжении деятельности магазина никакие обращения ко мне ни письменно, не устно, по использованию вывески «М. техно», не поступали. По договору аренды, я передал помещение, имеющееся оборудование, и соответственно название магазина осталось прежним «М.техно».

Представитель ООО «Гранд» Кондратьев Ю.П. представил письменные пояснения (Вх.14637 от 14.10.2015), согласно пояснениям:

«В сентябре 2015г, нам стало известно, что Компания «М. видео» обратилась в управление Федеральной антимонопольной службы по РБ с претензией к ООО «Гранд» по вопросу размещения вывески «М.техно», сходного с товарным знаком «М.видео».

В заявлении в антимонопольную службу указывается, что ООО «М.видео Менеджмент» обращались с письменной претензией в ООО «Гранд», направленной в по юридическому адресу: г. Белорецк, ул. Крупской. 54.. но данной претензии ООО «Гранд» не получал, т.к. фактическим адресом местонахождения является: г. Белорецк, ул. 50лет Октября,66 (магазин «М.техно»). Письмо направленное нам, видимо было не заказным, т.к. в отделении почты России, находится наше заявление о перенаправлении всей корреспонденции на фактический адрес.

Магазин по продаже электроники с вывеской «М.техно», находящийся по адресу: г. Белорецк, ул. 50лет Октября, 66, существует в г. Белорецк более 15 лет, и мы никогда не предполагали, что своим названием приносим какие-либо неудобства другим компаниям, а также вводим в заблуждение покупателей.

По поводу названия магазина электроники можем пояснить следующее, «М.техно» это сокращенное название «Мир техники» было придумано с целью удобства запоминания и размещения рекламы.

В целях исключения дальнейших спорных вопросов по использованию данной вывески, ООО «Гранд» изменил сокращенное название «М.техно» на полное «Мир техники», а также заменены все ценники, гарантийные талоны, чеки и ликвидирована вся имеющаяся реклама с использованием прежнего названия «М. техно.»

Исследовав имеющиеся материалы по делу, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к выводу о невозможности вынесения решения по делу на данном заседании Комиссии в связи с необходимостью направления запроса в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (123995, РФ, г. Москва, Бережковская набережная, д.30, корпус 1) для дачи заключения о сходности до степени смешения товарного знака «М.видео» и обозначений «М.техно», «Мир техники» используемых в деятельности ООО «Гранд», а также получения дополнительных материалов (информации).

В соответствии с частями 1, 5 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Отложить рассмотрение дела №А-220/14-15 о нарушении антимонопольного законодательства.

2. Назначить рассмотрение дела №А-220/14-15 на "11" ноября 2015 года в 12 часов 00 минут местного времени, рассмотрение дела состоится по адресу: РБ, г. Уфа, ул. Пушкина, 95, ком. 515.

3. Направить запрос в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (123995, РФ, г. Москва, Бережковская набережная, д.30, корпус 1) для дачи заключения о сходности до степени смешения товарного знака «М.видео» и обозначений «М.техно», «Мир техники» используемых в деятельности ООО «Гранд».

4. ИП <...>(г. Магнитогорск ул. Чаплыгина , 8/1) представить в срок до "11" ноября 2015г. следующие документы и материалы: договор аренды нежилого помещения заключенный с ООО «Гранд», учредительные документы, сведения о видах деятельности с указанием кодов по ОКВЭД, письменные пояснения по существу рассматриваемого вопроса, а также иные материалы, имеющие отношение к рассматриваемому вопросу.

5.ООО «М.видео Менеджмент» (105066,г. Москва, ул. Нижняя Красносельская, ж.40/12, корп.20 представить в срок до "11" ноября 2015г. следующие документы и материалы: полную информацию о охраняемых и неохраняемых элементах товарного знака «М.видео» (свидетельство № 228734), письменные пояснения по существу рассматриваемого вопроса, а также иные материалы, имеющие отношение к рассматриваемому вопросу.

6. ООО «Гранд» (ОГРН 1090256000889, ИНН 0256021070, КПП 025601001, Республика Башкортостан, город Белорецк, ул. Крупской, 54) представить в срок до "11" ноября 2015 г. следующие документы и материалы: письменные пояснения по существу рассматриваемого вопроса, а также иные материалы, имеющие отношение к рассматриваемому вопросу.

С материалами дела можно ознакомиться в управлении Федеральной антимонопольной службе по Республике Башкортостан, контактные телефоны 272-35-29, 273-27-10.

Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела, не заверенные нотариально, должны быть заверены подписью руководителя и печатью юридического лица.

Явка ООО «Гранд» (ОГРН 1090256000889, ИНН 0256021070, КПП 025601001, Республика Башкортостан, город Белорецк, ул. Крупской, 54) или его представителя (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

