

ООО «БИТ-КОМ»

344090, г. Ростов-на-Дону, ул.
Малиновского, 25

ООО «Юниверфуд»

620075, Свердловская обл., г.
Екатеринбург, ул. Красноармейская,
10, оф. 15/10

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «04» декабря 2014г.

В полном объеме решение изготовлено «10» декабря 2014г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Коренченко К.А. – заместитель
руководителя – начальник отдела контроля органов
власти;

Члены Комиссии:

Хребтиков Р.Р. – старший специалист 2 разряда

отдела контроля органов власти;

Коба И.В. - специалист-эксперт отдела

контроля органов власти,

рассмотрев дело № 1816/04 от 10.09.2014г. по признакам нарушения ООО «БИТ-КОМ» (344090, г. Ростов-на-Дону, ул. Малиновского, 25) ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствие представителей Заявителя, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения настоящего дела

в присутствии представителя ООО «БИТ-КОМ» по доверенности П.

У С Т А Н О В И Л А:

18.08.2014г. (16392) в Ростовское УФАС России поступило заявление ООО «Юниверфуд» (г. Екатеринбург) (далее - Заявитель) о недобросовестной конкуренции со стороны ООО «БИТ-КОМ» (г. Ростов-на-Дону).

Как следует из заявления и представленных к нему материалов ООО «Юниверфуд» является правообладателем товарных знаков «Блинофф» (свидетельство на товарный знак № 498104, в отношении товаров 30 и 43 классов МКТУ), БлинOff (свидетельство на товарный знак № 498103, в отношении товаров 30 и 43 классов МКТУ) и товарного знака Блинофф (свидетельство на товарный знак № 289050 в отношении товаров 29,30,32,33,35 и 43 классов МКТУ).

При этом, в соответствии с п.2 ст. 1481 ГК РФ свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Согласно, ч.ч.1,3 ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со [статьей 1229](#) настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей [статьи](#). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак. 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.

В соответствии с п.9 ст.4 ФЗ «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 силу п.4 ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем продажи, обмена или иного введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Однако, как указывает Заявитель, на территории г. Ростова-на-Дону, ООО «БИТ-КОМ» в кафе «Блинк», расположенном по адресу г. Ростов-на-Дону, Новочеркасское шоссе, 33 (ТЦ «Мега») используется обозначение «Блинкоff» (где буквы f, выполнены в виде кухонных принадлежностей).

Вместе с тем, обозначение «Блинкоff», используемое ООО «БИТ-КОМ» имеет фонетическое и семантическое сходство с товарным знаком, правообладателем которого является Заявитель.

Таким образом, в действиях ООО «БИТ-КОМ», выразившихся в незаконном использовании товарного знака «Блиноff», правообладателем которого является Заявитель, содержатся признаки нарушения п.4 ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании данных фактов возбуждено настоящее дело.

26.11.2014г. ООО «БИТ-КОМ» представило в Ростовское УФАС России информацию из которых следует, что ООО «БИТ-КОМ» осуществляет деятельность кафе «Блинк» по следующим адресам: г. Аксай, Аксайский пр-т, д.23, г. Ростов-на-Дону, ул. Малиновского, д. 25, г. Ростов-на-Дону, пр. М. Нагибина, д. 17.

04.12.2014г. присутствующая на заседании Комиссии Ростовского УФАС России представитель Ответчика по доверенности возражала против доводов, изложенных в заявлении, поскольку, по мнению ООО «Бит-Ком» графическое обозначение, используемое на вывеске кафе «Блинк» и товарный знак «Блинкоff» не сходны до степени смешения. Одновременно в материалы дела были представлены фотографии вывесок с изображенным на них обозначением, используемым ООО «Бит-Ком» на вывеске кафе «БЛИНК».

Комиссия, изучив материалы дела, приходит к следующим выводам.

Как видно из материалов дела, товарный знак по регистрации №498104 «Блиноff» и товарный знак по регистрации № 498103 «БлинOff» зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ 17 мая 2005г. на имя Заявителя в отношении товаров (услуг) 30 (блины), 43 (закусочные, кафе, кафетерии, рестораны, рестораны самообслуживания, услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом) классов МКТУ.

При этом, Ответчиком при осуществлении предпринимательской деятельности в сфере общественного питания (кафе, расположенном в пом. 3044 ТРЦ «МЕГА» по адресу: Ростовская обл., г. Аксай, проспект Аксайский, дом. 23) использует на вывеске обозначение «БлинкOff», что подтверждается фотоматериалами. Обозначение «БлинкOff», используемое Ответчиком представляет собой словесное обозначение «Блинк» с размещенным рядом изобразительным элементом в виде блина и кухонных принадлежностей, ручки которых выполнены в форме латинской буквы «f».

В соответствии с [п. 1 ст. 1225](#) ГК РФ, товарные знаки и знаки обслуживания являются

средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана.

В силу [п.п. 1, 3 ст. 1484](#) ГК РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак). 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.

На основании [п. 1 ст. 1229](#) ГК РФ правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности. Использование результата интеллектуальной деятельности без согласия правообладателя является незаконным и влечет ответственность, установленную названным [Кодексом](#) и другими законами.

В соответствии с [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). Заключение лицензионного договора не влечет за собой переход исключительного права к лицензиату.

В силу [п. 1 ст. 1477](#) ГК РФ на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

В соответствии с [подп. 1 п. 2 ст. 1484](#) ГК РФ исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации.

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 ([п. 3 ст. 1484](#) ГК РФ).

Из разъяснений, изложенных в [п. 13](#) Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» следует, что вопрос о сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта и по общему правилу может быть разрешен судом без назначения экспертизы, с позиции рядового потребителя. Экспертиза в силу [части 1 статьи 82](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации назначается лишь в случае, когда для сравнения обозначений требуются специальные знания.

При этом, при оценке тождества или сходства до степени смешения между обозначениями подлежит учету Приказ Роспатента от 05.03.2003 № 32 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания» (далее - Правила) если они в этой части не противоречат нормам ч.4 ГК РФ.

Так, из положений [п.14.4.2](#) указанных Правил следует, что обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Вместе с тем, словесный и изобразительный элементы, входящие в состав обозначения, используемого Ответчиком, расположены на вывеске таким образом, что воспринимаются как единое целое, а при прочтении данного обозначения изобразительный элемент в виде блина и кухонных принадлежностей воспринимаются как сочетание букв «off». Таким образом, в целом обозначение «блинк» совместно с графическим элементом читаются как «Блинкоff».

Кроме того, вопрос сходства до степени смешения обозначения, используемого Ответчиком и товарного знака № 289050, правообладателем которого является Заявитель, разрешался судом в рамках дела № А53-22656/11

Согласно решению Арбитражного Суда Ростовской области по вышеназванному делу, Суд пришел к выводу, что вышеназванные обозначения вызывают одинаковое зрительное впечатление, ассоциируются устойчиво друг с другом, в связи с чем, возможно их смешение в глазах потребителей.

В своем решении Суд пришел к выводу о том, что товары и услуги поименованные в свидетельстве на товарный знак, являются идентичными и однородными товарам и услугам, оказываемым ООО «БИТ-КОМ».

В соответствии с п.9 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются 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 п. 4 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе путем продажи или иного введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

При этом, Заявитель и Ответчик являются конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке.

Вместе с тем, использование ООО «БИТ-КОМ» при введении в оборот товара обозначения «БлинкOff» сходного до степени смешения фонетически и семантически с товарными знаками «БлинOff», «Блиноff» и «Блинофф» противоречит законодательству Российской Федерации, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, ст. 47, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. В действиях ООО «БИТ-КОМ» содержится нарушение п. 4 ч.1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ООО «БИТ-КОМ» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции.

Председатель Комиссии

К.А. Коренченко

Члены Комиссии:

Р.Р. Хребтиков

И.В. Коба

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

ООО «БИТ-КОМ»

**344090, г. Ростов-на-Дону, ул.
Малиновского, 25**

ПРЕДПИСАНИЕ № 1064/04

О прекращении недобросовестной конкуренции

04 декабря 2014г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Коренченко – заместитель
руководителя – начальник отдела контроля органов
власти;

Члены Комиссии: Хребтиков Р.Р. – старший
специалист 2 разряда отдела контроля органов власти;

Коба И.В. - специалист-эксперт отдела
контроля органов власти,

руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.4 ст. 41, ст. 50 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ (далее – ФЗ «О защите конкуренции») на основании своего решения от 04.12.2014 г. по делу № 1816/04 о нарушении ООО «БИТ-КОМ» (г. Ростов-на-Дону, ул. Малиновского, 25) части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «БИТ-КОМ» в срок до 04.02.2015г. прекратить недобросовестную конкуренцию, выразившуюся в использовании при осуществлении деятельности в кафе «Блинк» обозначения «Блинкоff» сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 498104, 498103, 289050 правообладателем которых является ООО «Юниверфуд» а именно, ООО «БИТ-КОМ» в срок до 04.02.2015г. прекратить использование при осуществлении деятельности в кафе «Блинк» обозначения «Блинкоff» сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельству № 498104, 498103, 289050, правообладателем которых является ООО «Юниверфуд».

О выполнении настоящего предписания сообщить в антимонопольный орган не

позднее пяти дней со дня его выполнения

Председатель Комиссии:

К.А. Коренченко

Члены
Комиссии:
Р.Р. Хребтиков

И.В. Коба

Предписание может быть обжаловано 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.