

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 1-14.4-224/78-01-16

г. Санкт-Петербург

Резолютивная часть решения оглашена «28» ноября 2016 г.

Полный текст решения изготовлен «09» декабря 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дела № 1-14.4-224/78-01-16 о нарушении антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело № 1-14.4-224/78-01-16 по признакам нарушения статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о конкуренции) в действиях ИП Дронова Сергея Михайловича (ОГРНИП 305784705300133), выразившимся в создании препятствий при осуществлении предпринимательской деятельности ООО «Поющие гитары» путем регистрации и использования исключительного права на товарный знак «Поющие гитары» по свидетельству № 305720,

в присутствии на заседании представителя ООО «Поющие гитары» по доверенности б/н от 24.12.2015, ИП Дронова Сергея Михайловича, представителя ИП Дронова С.М. по доверенности 78АБ1188197 от 24.07.2016, представителя ИП Дронова С.М. по доверенности 78АБ1188197 от 24.07.2016,

УСТАНОВИЛА:

1 . В Санкт-Петербургское УФАС России (далее - Управление) поступило заявление ООО «Поющие гитары» (вх. № 5831/16 от 16.03.2016, далее – Заявитель) и участников ВИА «Поющие гитары» на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях ИП Дронова Сергея Михайловича (далее – Ответчик).

Позиция заявителя заключается в следующем.

ИП Дронов С.М. 26.04.2006 г. зарегистрировал на свое имя товарный знак «Поющие гитары» по свидетельству № 305720 в отношении широкого перечня услуг 41 класса Международной классификации товаров и услуг (далее — МКТУ).

По мнению Заявителя, вышеуказанный товарный знак тождественен наименованию коллектива исполнителей вокально-инструментального ансамбля «Поющие гитары», состоящего из Броневицкого Евгения Александровича, Борисова Василия Алексеевича, Вавиловой Милены Викторовны, Васильева Владимира Борисовича, Кочегуро Валерия Владимировича, Аладына Аркадия Юрьевича и художественного руководителя Васильева Анатолия Николаевича.

Заявитель указывает, что Ответчик, несмотря на то, что товарный знак не был зарегистрирован для таких услуг как организация концертов, развлечений (41 класс МКТУ), а также менеджмента в сфере творческого бизнеса (35 класс МКТУ), в 2013 г. Дронов С.М. начал препятствовать выступлениям ВИА «Поющие гитары» и деятельности учрежденного участниками ВИА общества «Поющие гитары» по организации концертов, рассылая контрагентам указанного общества и ему самому претензионные письма.

Ввиду того, что, по мнению ООО «Поющие гитары», товарный знак Дроновым С.М. не использовался, Заявитель обратился в Суд по интеллектуальным правам с заявлением о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в связи с его неиспользованием в отношении части услуг 41 класса МКТУ (дело СИП-452/2014). В результате рассмотрения указанного дела Судом по интеллектуальным правам, правовая охрана данного товарного знака была досрочно прекращена частично, в том числе в отношении таких услуг класса 41 МКТУ как «дискоотеки; информация по вопросам развлечений; мюзик-холлы; организация балов; организация досугов; организация развлечений на базах отдыха; передачи развлекательные телевизионные; представления театрализованные; производство видеофильмов; прокат аудио- и звуконосителей; прокат аудиооборудования; прокат декораций для шоу-программ; развлечение гостей; составление программ встреч (развлечение); сочинение музыки; услуги оркестров; услуги студий записи; шоу-программы». Использование товарного знака было доказано в отношении услуги «организация спектаклей (услуги импресарио).

Заявитель указывает на то, что Ответчик, полагая что деятельность Заявителя однородна услугам, для которых зарегистрирован товарный знак, ИП Дронов С.М. продолжил рассылать контрагентам Заявителя претензионные письма, где приводил недостоверные и порочащие деловую репутацию ООО «Поющие гитары» сведения.

Также Ответчик обратился в Арбитражный суд Санкт-Петербурга и

Ленинградской области с иском к Заявителю о запрете использования товарного знака и выплате компенсации за нарушение исключительного права в размере 300000 рублей, а также требованием о запрете использования ООО «Поющие гитары» фирменного наименования (арбитражное дело № А56-33216/2015).

По мнению Заявителя, ИП Дронов С.М. вышеуказанными действиями нарушает ст. 14.1 и 14.4 Закона о конкуренции. В этой связи Заявитель просит Управление принять соответствующие меры для прекращения недобросовестной конкуренции со стороны Ответчика.

2. Проанализировав доводы, указанные в заявлении ООО «Поющие гитары» и сведения, представленные Заявителем в материалы заявления и в соответствии со ст. 44 Закона о конкуренции, Управление, приказом руководителя Санкт-Петербургского УФАС России от 10.05.2016 г. № 180/16, возбудило дело № 1-14.4-224/78-01-16 по признакам нарушения ИП Дроновым С.М. статьи 14.4 Закона о конкуренции, выразившимся в создании препятствий при осуществлении предпринимательской деятельности ООО «Поющие гитары» путем регистрации и использования исключительного права на товарный знак «Поющие гитары» по свидетельству № 305720.

Определением от 10.05.2016 г. № 78/9705/16 указанное дело о нарушении антимонопольного законодательства было назначено к рассмотрению.

3. В ходе рассмотрения дела № 1-14.4-224/78-01-16 Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России установила следующее.

Согласно положениям статьи 10 bis Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883 г.) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В соответствии со ст. 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), в том числе не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции. В случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность

участников гражданских правоотношений предполагается.

В соответствии с п. 7 ст. 4 Закона о конкуренции, конкуренция – соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них ограничиваются возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно п. 9 ст. 4 Закона о 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.

Учитывая изложенное, конкурентами по смыслу п. 9 ст. 4 Закона о конкуренции являются хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность по введению в гражданский оборот на территории РФ взаимозаменяемых товаров (услуг), т.е. сравнимых по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении.

Заявитель, в соответствии с выпиской из единого государственного реестра юридических лиц от 02.03.2016 г., осуществляет деятельность в области искусства (код ОКВЭД 92.31). Дополнительными видами деятельности в том числе являются деятельность концертных и театральных залов (код ОКВЭД 92.32), копирование звукозаписей (код ОКВЭД 22.31), издание звукозаписей (код ОКВЭД 22.14). Дата регистрации юридического лица 01.08.2013 г. Учредителями ООО «Поющие гитары» являются артисты: Борисов В.А. (генеральный директор), Броневицкий Е.А., Вавилова М.В., Васильев В.Б., Кочегуро В.В.

Заявитель занимается организацией и проведением концертов ВИА «Поющие гитары» в составе: Броневицкого Е.А., Борисова, В.А., Васильева В.Б., Вавиловой М.В., Кочегуро В.В., Аладына А.Ю., осуществляет видеосъемку, распространяет информацию о концертах, размещает объявления, организывает интервью артистов в прессе и эфирах телепередач. В частности, ООО

«Поющие гитары» организовало и провело концерты ВИА «Поющие Гитары» в Концертном зале «Колизей» Санкт-Петербург 08.03.2014 года, в Культурном центре «Карнавал» Приозерск 21.02.2015 года, в ДК им. Горького Санкт-Петербург 07.10.2015 года, в ДК «Строитель» Сосновый Бор 21.02.2016 года и др.

Таким образом, Заявитель является участником рынка услуг, связанных с организацией и проведением концертов.

В соответствии с выпиской из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 01.03.2016 г. основной вид деятельности Ответчика – деятельность по организации и постановке театральных и оперных представлений, концертов и прочих сценических выступлений (код ОКВЭД 92.31.21), дополнительный вид деятельности розничная торговля техническими носителями информации (с записями и без записей) (код ОКВЭД 52.45.4).

ВИА «Поющие гитары» был создан в 1966 году в ГУ «Ленконцерт» и существовал как песенный коллектив до 1975 года, когда был преобразован в Рок-оперу «Поющие гитары». В 1989 году Рок-опера «Поющие гитары» была переименована в Государственный театр «Рок-опера». При этом из наименования было исключено название «Поющие гитары». Как указывает ГКФУ «Петербург-концерт» в письме от 09.02.2006 № 56, за период существования коллектива с 1966 по 1975 г. коллектив с названием ВИА «Поющие гитары» не имел юридического статуса, а члены коллектива работали в ГУ «Ленконцерт» по трудовым соглашениям.

В 1997 году была восстановлена группа ВИА «Поющие гитары» под руководством С.М. Дронова, как указало ГКФУ «Петербург-концерт» в вышеуказанном письме, члены которой по состоянию на 09.02.2006, работали по трудовому соглашению в ГКФУ «Петербург-концерт», являющимся правопреемником ГУ «Ленконцерт».

В соответствии со справкой ГКУ «Петербург-концерт» от 29.10.2004 № 782, по состоянию на 29.10.2004 ВИА «Поющие гитары» работал в ГКФУ «Петербург-концерт» в следующем составе: Дронов С.М., Броневицкий Е.А., Борисов В.А., Васильев В.Б., Ступаченко В.П., Соколов Ю.А.

Фактически после выхода в 2013 году из состава ансамбля части участников, Ответчик в июле 2013 г. заключил продюсерские договоры на оказание участникам музыкальной группы «Поющие гитары» услуг по оказанию помощи в достижении популярности и

коммерческого успеха, в состав участников ансамбля входили: Ступаченко В.П., Соколов Ю.А., Федоров А.В., Воеводин С.В., Гребенщиков А.Б., Иваненко Ю.Н., Тихонов А.Ю., Дронов С.М.

Текущий состав коллектива, под руководством ИП Дронова С.М., согласно Интернет-сайту <http://poushie-gitary.ru/>: Александр Фёдоров (гитара, вокал), Валерий Ступаченко (вокал), Юрий Соколов (ударные), Юрий Иваненко (бас-гитара, вокал), Сергей Воеводин (гитара, вокал), Александр Гребенщиков (гитара, вокал, клавишные), Сергей Дронов (продюсер, ударные), Александр Тихонов (звукорежиссёр). По заявлениям Дронова С.М. он является продюсером, правообладателем бренда и организатором концертов ВИА «Поющие Гитары». В частности Ответчик указывает на то, что организовал участие коллектива в следующих концертных мероприятиях: 31.12.2013 в г. Вологда на Кремлевской площади, 05.01.2014 и 28.02.2014 в г. Санкт-Петербург в «Мьюзик-Холле» и пр.

Таким образом, Ответчик является участником рынка услуг, связанных с организацией и проведением концертов.

Таким образом, Заявитель и Ответчик являются конкурентами на рынке услуг, связанных с организацией и проведением концертов.

Как установлено материалами дела № 1-14.4-224/78-01-16 Ответчик является правообладателем товарного знака «Поющие гитары» по свидетельству № 305720, дата подачи заявки: 18.11.2004, номер заявки: 2004727489, дата регистрации: 26.04.2006 (далее – Товарный знак), охраняемого с учетом результатов судебного дела № СИП-452/2014, рассмотренного Судом по интеллектуальным правам для индивидуализации следующих услуг 41 класса Международной классификации товаров и услуг: издание книг; информация по вопросам отдыха; киностудии; клубы культурно-просветительные и развлекательные; клубы-кафе ночные; обеспечение интерактивное электронными публикациями; организация выставок с культурно-просветительной целью; организация и проведение мастер-классов (обучение); организация и проведение семинаров; организация конкурсов красоты; организация конкурсов учебных или развлекательных; организация лотерей; организация спектаклей (услуги импресарио); парки аттракционов; предоставление оборудования для караоке; предоставление услуг игровых залов; предоставление услуг кинотеатров; производство кинофильмов; прокат видеофильмов; прокат кинофильмов; публикации с помощью

настольных электронных издательских систем; публикация интерактивная книг и периодики; публикации текстовых материалов (за исключением рекламных); служба новостей; услуги казино; услуги по написанию сценариев; формирование цифрового изображения.

Указанное обстоятельство подтверждается сведениями о товарном знаке из реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации и копиями судебных актов по делу № СИП-452/2014.

Из материалов заявки на товарный знак № 2004727489, представленных Роспатентом письмом от 05.09.2016 г. № 20590/16 в ответ на запрос Управления от 14.07.2016 г., следует, что заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение «Поющие гитары» воспроизводит название известного в РФ вокально-инструментального ансамбля «Поющие Гитары», созданного в Ленконцерте в 1966 году, и не могло быть зарегистрировано без согласия обладателя авторского права или его правопреемников на основании п.3 ст. 7 действовавшего на тот момент Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.1992 № 3520-1 (в редакции Федерального закона от 11.12.2002 №166-ФЗ).

К моменту подачи заявки на товарный знак обозначение «Поющие Гитары» было известно широчайшему кругу лиц на территории Российской Федерации почти 40 лет как наименование ансамбля, что подтверждается архивной справкой Центрального государственного архива литературы и искусства Санкт-Петербурга от 06.03.2014 года № 21-т/82; общедоступным фильмом «Поющие гитары» 1969 года выпуска (см. http://www.youtube.com/watch?v=U_YLL9li_Ig8), видеозаписями программ на общедоступных телевизионных каналах федерального и местного значения, статьями из энциклопедий, трудовыми книжками участников ВИА «Поющие гитары» и пр.

14.02.2006 Дроновым С.М. в Федеральное государственное учреждение «Федеральный институт промышленной собственности Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам», осуществлявшее государственную экспертизу заявок на товарные знаки, было представлено письмо от 09.02.2006 года СПб ГКФУ «Петербург концерт» (правопреемника Ленконцерта) об отсутствии возражений последнего против регистрации словесного товарного знака «Поющие гитары» Ответчиком.

Упомянутое письмо было представлено Дронову С.М. как продюсеру ВИА «Поющие Гитары» в ответ на письменное обращение Ответчика от 08.02.2006, в котором необходимость такой регистрации была обоснована целью «...сохранить за группой ВИА «Поющие гитары» ее название в соответствии с законом РФ «О товарных знаках».

Согласно представленной Дроновым С.М. в заседании Комиссии 04.08.2016 года трудовой книжке АТ-I № 5799404 Ответчик в 2006 году числился артистом-инструменталистом за штатом СПб ГКФУ «Петербург концерт» по срочному трудовому договору. Члены ансамбля, которыми на том момент являлись: Евгений Броневицкий, Василий Борисов, Валерий Ступаченко, Владимир Васильев, Юрий Соколов, Милена Вавилова, Валерий Кочегуро - в указанный период также работали в СПб ГКФУ «Петербург концерт» по трудовым соглашениям.

ООО «Поющие гитары» указывают на факт отсутствия подтверждения согласия членов ВИА «Поющие Гитары» на регистрацию названия ансамбля Дроновым С.М. в качестве товарного знака в ФГУ ФИПС.

Согласно материалам заявки на регистрацию товарного знака «Поющие гитары», представленным Роспатентом в письме от 05.09.2016 № 20590/16, в ходе экспертизы заявленного обозначения у регистрирующего органа возникли вопросы, касающиеся правомочности подачи указанной заявки ИП Дроновым С.М., в связи с чем ГКФУ «Петербург-концерт» письмом от 09.02.2006 № 56 сообщило, что Учреждение не возражает против регистрации товарного знака «Поющие гитары» продюсером ВИА «Поющие гитары» Дроновым С.М.

В соответствии с возражениями Ответчика от 22.11.2016 № 26128/16, ИП Дронов С.М. зарегистрировал товарный знак «Поющие гитары» «по согласованию с участниками ансамбля, с целью защиты интересов всех участников ансамбля». Обозначение «Поющие гитары» использовалось ансамблем в качестве сценического псевдонима «Поющие гитары» задолго до даты регистрации товарного знака.

В материалах настоящего дела отсутствуют документы, подтверждающие, что ИП Дронов С.М. предпринимал какие-либо действия, которые могли бы отделить его от коллектива в глазах потребителей и ассоциировать обозначение «Поющие гитары» с его деятельностью, а не с деятельностью ансамбля.

К началу июля 2013 года ВИА «Поющие Гитары» состоял из шести

музыкантов: Броневицкого Е.А., Борисова, В.А., Васильева В.Б., Вавиловой М.В., Кочегуро В.В., Аладына А.Ю., что подтверждается представленными заявителем вместе с жалобой записями публичных появлений ансамбля в средствах массовой информации, в частности, эфира 04.07.2013 года телеканала «Ностальгия», свидетельство СМИ ЭЛ № ФС 77 - 48035, и телеканала «Теледом», свидетельство СМИ ЭЛ № ФС 77 - 51612.

Как было установлено Арбитражным судом Санкт-Петербурга и Ленинградской области и Тринадцатым апелляционным арбитражным судом в ходе рассмотрения дела А56-33216/2015, Дронов С.М. до июля 2013 года выполнял для ВИА «Поющие Гитары» технически-административные функции на бездоговорной основе и не участвовал в творческой деятельности ансамбля, что нашло свое отражение в мотивировочной части судебных актов, представленных в материалы дела № 1-14.4-224/78-01-16.

В середине июля 2013 года Ответчик заключил продюсерские договоры №01 от 16 июля 2013 с Гребенщиковым А.Б., № 02 от 18 июля 2013 года с Соколовым Ю.А., № 03 от 18 июля 2013 года с Федоровым А.В., № 04 от 16 июля 2013года с Иваненко Ю.Н., №06 от 16 июля 2013года с Тихоновым А.Ю., №08 от 18 июля 2013 года с Воеводиным С.В., согласно которым обязался оказывать вышеперечисленным музыкантам помощь в достижении наибольшей популярности и коммерческого успеха в составе группы «Поющие гитары». Согласия на расширение состава ансамбля у членов действующего на тот момент состава ВИА «Поющие Гитары» Дронов С.М. не получал.

01.08.2013 года Броневицкий Е.А., Борисов В.А., Васильев В.Б., Вавилова М.В. и Кочегуро В.В. учредили ООО «Поющие гитары», что подтверждается свидетельством о государственной регистрации юридического лица серия <...> соответствующей записью в Едином государственном реестре юридических лиц за номером 1137847292406 от 01.08.2013 года и выпиской из ЕГРЮЛ от 02.03.2016 года.

Согласно п. 2.2. Устава Заявителя основными видами деятельности общества является в том числе: деятельность в области художественного, литературного и исполнительского творчества; деятельность по организации и постановке театральных и оперных представлений, концертов и прочих сценических выступлений; деятельность актеров, режиссеров, композиторов, художников, скульпторов и прочих представителей творческих профессий,

выступающих на индивидуальной основе; деятельность концертных и театральных залов; прочая зрелищно-развлекательная деятельность; издание звукозаписей; копирование записанных носителей информации, в том числе копирование звукозаписей и т.д.

Данное Общество с момента своего создания в 2013 году, а также на протяжении 2014 и 2015 годов занималось организацией и проведением концертов ВИА «Поющие Гитары» (в составе: Броневицкого Е.А., Борисова, В.А., Васильева В.Б., Вавиловой М.В., Кочегуро В.В., Аладына А.) осуществляло видеосъемку, распространяло информацию о концертах, размещало объявления, организовывало интервью артистов в прессе и эфирах телепередач, что было установлено арбитражными судами Российской Федерации в рамках дел № СИП-452/2014 и А56-33216/2015.

Судебные акты по делу СИП-452/2014 свидетельствуют о том, что до 05.05.2014 Дронов С.М. использовал товарный знак «Поющие гитары» только в отношении услуг по организации спектаклей (услуг импресарио), в отношении таких услуг 41 класса МКТУ как "дискотеки; информация по вопросам развлечений; мюзик-холлы; организация балов; организация досугов; организация развлечений на базах отдыха; передачи развлекательные телевизионные; представления театрализованные; производство видеофильмов; прокат аудио- и звукозаписей; прокат аудиооборудования; прокат декораций для шоу-программ; развлечение гостей; составление программ встреч (развлечение); сочинение музыки; услуги оркестров; услуги студий записи; шоу-программы" суд установил, что товарный знак Дроновым С.М. не использовался, и прекратил его правовую охрану в этой части.

Таким образом, подтверждается довод Заявителя о том, что Ответчик не предпринимал никаких действий, которые могли бы обособить его от музыкантов вокально-инструментального ансамбля «Поющие гитары» в глазах потребителей и постепенно ассоциировать товарный знак «Поющие гитары» лично с его деятельностью, а не с деятельностью участников ансамбля.

С самого начала деятельности Заявителя Ответчик начал направлять в адрес контрагентов ООО «Поющие гитары» претензионные письма с требованиями отмены концертов ВИА «Поющие Гитары» и недопущения нарушения его исключительного права на Товарный знак: 03.10.2013 года - в Культурный центр ГУ МВД России по Санкт-Петербургу и Ленинградской области, 24.01.2014 года - руководству

ресторана «Плюшкин», 17.02.2014 года - руководству Концертного зала «Коллизей», 14.10.2015 года - во Дворец культуры им. Горького, 21.02.2016 года - в ДК «Строитель» г. Сосновый Бор, Ленинградская область.

В основание своих требований о запрете организации и проведения концертов Ответчик ссылался на наличие у него исключительного права на товарный знак, не разъясняя адресатам того, что товарный знак зарегистрирован для индивидуализации ограниченного перечня услуг, среди которых отсутствуют услуги по организации и проведению концертов и однородные им.

Кроме того, на сайте Ответчика www.poushie-gitary.ru в сети Интернет, доступному широкому кругу лиц, представлена информация в разделе «Контакты», в которой указано, что Дронов Сергей Михайлович является продюсером и правообладателем брэнда ВИА "Поющие гитары", и опубликована неполная копия свидетельства на товарный знак № 305720 с изъятием перечня услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, что подтверждается материалами дела - протоколом осмотра упомянутого сайта нотариусом 78 А Б 1318746 от 31 июля 2016 года.

Ответчик на заседании Комиссии 04.08.2016 года пояснил, что, по его мнению, услуга по организации спектаклей (услуги импресарио), для индивидуализации которой зарегистрирован товарный знак, однородна услуге по организации и проведению концертов. Также он полагает, что деятельность Заявителя нарушает его исключительные права на товарный знак, а рассылка писем заказчикам концертов и концертным площадкам носила исключительно защитный характер. Комиссия полагает данные доводы противоречащими обстоятельствам, установленным судебным актам по делу А56-33216/2015 при участии Ответчика и Заявителя, установившие отсутствие однородности между данными видами услуг.

Как следует из имеющихся в материалах дела доказательств и установленных в ходе его рассмотрения обстоятельств, в частности из устных пояснений Дронова С.М. на заседании Комиссии 21.09.2016, Ответчик зарегистрировал товарный знак на свое имя с целью защиты интересов и названия ВИА «Поющие Гитары» в составе: Евгений Броневицкий, Василий Борисов, Валерий Ступаченко, Владимир Васильев, Юрий Соколов, Милена Вавилова, Валерий Кочегуро от деятельности Санкт-Петербургского Театра Рок-оперы (бывший театральный состав Поющие гитары).

Вместе с тем, в материалах дела отсутствуют какие-либо доказательства того, что товарный знак действительно был предназначен для какой-либо деятельности по защите прав указанных выше членов ансамбля на название «Поющие гитары» от нарушений со стороны третьих лиц.

Напротив, товарный знак был использован как основание для предъявления претензии от 26.02.2014 года к ООО «Поющие гитары»; предъявления иска о защите прав на Товарный знак в Арбитражный суд Санкт-Петербурга к ООО «Поющие гитары» (дело А56-33216/2015), направление 24.11.2014 письма-протеста в Федеральную службу по интеллектуальной собственности против регистрации товарного знака «ВИА Поющие гитары» по заявке № 2014711385 в отношении услуг по организации и проведению концертов на имя ООО «Поющие гитары», направлении претензионных писем контрагентам ООО «Поющие гитары».

При этом ООО «Поющие гитары» в настоящий момент является выбранной членами ансамбля юридической формой его самоуправления, а учредителями общества являются пятеро из семерых музыкантов, в интересах которых Ответчиком была осуществлена регистрация Товарного знака.

Ответчик не представил каких-либо доказательств того, что он при осуществлении действий по использованию Товарного знака, действует в интересах Юрия Соколова или Валерия Ступаченко. Представленный Ответчиком продюсерский договор № 02 от 18 июля 2013 года с Соколовым Ю.А. утратил силу со смертью последнего 12 апреля 2014 года, сведения о надлежащем правопреемстве отсутствуют. В отношении В. Ступаченко каких-либо документов Ответчиком представлено не было.

Кроме того, из системного толкования положений статьи 1477 ГК РФ РФ, функцией товарного знака является индивидуализация товаров и услуг юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Использование правообладателем товарного знака на товаре или при оказании услуги призваны отличать его товар/услугу от аналогичных товаров/услуг третьих лиц, а исключительность его права на товарный знак позволяет со временем укрепить ассоциативную связь между правообладателем и его товаром/услугой в глазах потребителя.

В соответствии со ст. 14.4 Закона о конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и

использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

Президиумом Суда по интеллектуальным правам РФ Постановлением от 21.03.2014 г. № СП/2 (далее - Постановление) утверждена справка по вопросам недобросовестного поведения, в т.ч. конкуренции по приобретению и **ИСПОЛЬЗОВАНИЮ** средств индивидуализации юридических лиц, товаров, услуг и предприятий. В соответствии с указанным Постановлением для признания недобросовестности действий по регистрации средства индивидуализации, рассмотрен ряд критериев, которыми, являются: предшествующее использование спорного обозначения третьими лицами до даты приоритета товарного знака (например, конкурентами в том числе наравне с последующим правообладателем); **последующее поведение лица, зарегистрировавшего товарный знак.**

Ответчик направил в адрес контрагентов ООО «Поющие гитары» претензионные письма с требованиями отмены концертов ВИА «Поющие Гитары» и недопущения нарушения его исключительного права на Товарный знак: 03.10.2013 года - в Культурный центр ГУ МВД России по Санкт-Петербургу и Ленинградской области, 24.01.2014 года - руководству ресторана «Плюшкин», 17.04.2014 года - руководству Концертного зала «Колизей», 04.09.2015 года - во Дворец культуры им. Горького, 21.02.2016 года - в ДК «Строитель» г. Сосновый Бор, Ленинградская область. Товарный знак был использован как основание для предъявления претензии от 26.02.2014 года к ООО «Поющие гитары»; предъявления иска о защите прав на Товарный знак в Арбитражный суд Санкт-Петербурга к ООО «Поющие гитары» (дело А56-33216/2015), направление 24.11.2014 письма-протеста в Федеральную службу по интеллектуальной собственности против регистрации товарного знака «ВИА Поющие гитары» по заявке № 2014711385 в отношении услуг по организации и проведению концертов на имя ООО «Поющие гитары», направлении претензионных писем контрагентам ООО «Поющие гитары».

Ответчик в вышеперечисленных случаях, совершая действия по использованию товарного знака «Поющие гитары», не индивидуализирует услуги в отношении которых он испрашивал правовую охрану, а преследует цель создания препятствий правомерной деятельности конкурента, в состав ансамбля которого, в том числе входят участники, которые являлись участниками оригинального ансамбля ВИА «Поющие гитары» ГУ «Ленконцерт»,

которые также осуществляли совместную деятельность с Ответчиком до июля 2013 года.

Подобное поведение правообладателя товарного знака, сопряженное с отсутствием надлежащего информирования потребителей и адресатов писем о полном объеме действующей правовой охраны товарного знака, создает реальную опасность убытков, связанных с вынужденной отменой концертов, организованных заявителем, необходимостью срочного поиска другой концертной площадки или переноса даты концерта, сорванных переговоров. Указанная опасность усугубляется тем, что это может создать негативный образ Заявителя и музыкантов в глазах поклонников ансамбля.

Заявители вынуждены информировать своих контрагентов о сути вступивших в силу судебных актов, касающихся товарного знака, что выражается в увеличении трудозатрат при сотрудничестве с контрагентами ансамбля.

Это напрямую затрагивает хозяйственные интересы ООО «Поющие гитары», так как прибыльность деятельности музыкальных коллективов основывается на репутации и положительном образе, на которые могут влиять действия ИП Дронова С.М., что выразится для Заявителя в упущенной выгоде.

Таким образом на основании вышеизложенного, действия Ответчика по использованию товарного знака «Поющие гитары» являются актом недобросовестной конкуренции и нарушают ст. 14.4 Закона о конкуренции.

Принимая во внимание установленные обстоятельства и руководствуясь ст. 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, частями 2-3 статьи 14, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ИП Дронова Сергея Михайловича нарушение статьи 14.4 Закона о конкуренции, выразившееся в создании препятствий при осуществлении предпринимательской деятельности ООО «Поющие гитары» путем использования исключительного права на товарный знак «Поющие гитары» по свидетельству № 305720.
2. Выдать предписание о прекращении недобросовестной конкуренции.