

РЕШЕНИЕ
по делу № 1 14/102-12
о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «19» декабря 2012 г.
В полном объеме решение изготовлено «16» января 2013 г.

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

председатель Комиссии:

Кашеваров А.Б. – заместитель руководителя ФАС России,

члены Комиссии:

Никитина Т.Е. – заместитель начальника Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Кононова Н.В. – заместитель начальника отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Аксаментов А.О. – ведущий специалист-эксперт отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев в присутствии представителя ООО «Продюсерский центр Сергея Скачкова» и НП «Центр детско-юношеского творчества «Земляне» Разиной О.Г. (доверенности от 30.10.2012) и в отсутствие законного представителя ООО «Продюсерский центр «Ординар-ТВ», извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

рассмотрев дело № 1 14/102-12 по признакам нарушения ООО «Продюсерский центр Сергея Скачкова» (ОГРН 1107154019752, ИНН 7106515370, адрес: 300041, г. Тула, пр-т Красноармейский, д. 1, кв. 232) и НП «Центр детско-юношеского творчества «Земляне» (ОГРН 106774615185, ИНН 7715589468, адрес: 127204, г. Москва, Северная 7-я линия, д. 13) пункта 4 части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило заявление ООО «Продюсерский центр Ординар ТВ» (далее – Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Продюсерский центр Сергея Скачкова» и НП «Центр детско-юношеского творчества «Земляне» (далее – Ответчики), выразившемся в осуществлении предпринимательской деятельности с незаконным использованием обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 401829.

Заявитель является правообладателем комбинированного товарного знака по свидетельству № 401829, зарегистрированного в отношении товаров и/или услуг 09, 16, 35 и 41 (в частности, развлечения; дискотеки; шоу-программы) классов МКТУ. Ответчики осуществляют предпринимательскую деятельность с незаконным использованием обозначений, сходных и тождественных зарегистрированному товарному знаку по свидетельству № 401829.

Так, 28 января 2012 года во Дворце культуры имени Ленсовета (г. Санкт-Петербург,

Каменоостровский проспект, д. 42) состоялся концерт группы «Земляне» Сергея Скачкова, что подтверждается страницей 82 СМИ «Панорама TV».

Таким образом, по мнению Заявителя, действия Ответчиков являются актом недобросовестной конкуренции.

Ответчики не представили в ФАС России письменные пояснения, однако на заседаниях Комиссии ФАС России представителями Ответчиков были высказаны возражения против удовлетворения заявленных требований.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1 14/102-12 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев все приложенные к материалам дела доказательства, заслушав представителя Ответчиков, установила следующие обстоятельства.

Заявитель на основании свидетельства № 401829 является правообладателем комбинированного товарного знака, зарегистрированного в отношении товаров и/или услуг 09, 16, 35 и 41 (в частности, развлечения; дискотеки; шоу-программы) классов МКТУ.

Заявитель и Ответчики осуществляют коммерческую деятельность на одном и том же товарном рынке, а именно на рынке развлечений, организации досугов, сочинения музыки, услуг оркестров, шоу-программ, дискотек, таким образом, являются хозяйствующими субъектами - конкурентами. Данный факт подтверждается протоколом осмотра Интернет – сайта www.zemlyane.com, а также другими материалами дела № 1 14/102-12 о нарушении антимонопольного законодательства.

При этом Ответчики используют обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 401829 в своей предпринимательской деятельности. Так, например, 28 января 2012 года во Дворце культуры имени Ленссовета (г. Санкт-Петербург, Каменоостровский проспект, д. 42) состоялся концерт группы «Земляне» Сергея Скачкова, о чем указано на странице 82 средства массовой информации «Панорама TV».

Для принятия решения о наличии либо отсутствии в действиях Ответчиков признаков недобросовестной конкуренции, ФАС России в соответствии с пунктом 3.3 Соглашения о взаимодействии ФАС России и Федеральной службы по интеллектуальной собственности (Роспатент) от 09.04.2010 запросил у Роспатента письменную консультацию о степени сходства обозначений, используемых Ответчиками при осуществлении предпринимательской деятельности на территории Российской Федерации, а также доменного имени www.zemlyane.com с товарным знаком по свидетельству № 401829.

Из письменной консультации, подготовленной специалистами Роспатента и представленной в качестве приложения к письму Роспатента от 05.06.2012 № 03/31-5203/41, следует, что в результате проведенного исследования установлено следующее:

- представленные словесные обозначения «ЗЕМЛЯНЕ» могут быть признаны сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 401829 в силу фонетического/семантического тождества общих словесных элементов «ЗЕМЛЯНЕ»;

- представленные комбинированные обозначения со словесным элементом «ЗЕМЛЯНЕ» могут быть признаны сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 401829 в силу графического сходства и фонетического/семантического тождества общих словесных элементов «ЗЕМЛЯНЕ».

- представленное обозначение www.zemlyane.com может быть признано сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 401829 в силу фонетического/семантического тождества общих словесных элементов «zemlyane/ЗЕМЛЯНЕ».

Заявитель не предоставлял Ответчикам право на использование комбинированного товарного знака по свидетельству № 401829.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 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 соответствии с пунктом 3 статьи 1484 Гражданского Кодекса 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.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 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.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, выраженная в форме 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 и услуг.

Таким образом, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях Ответчиков:

1) направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над конкурентом выразилась в том, что Ответчиками использовалось словесное обозначение «ЗЕМЛЯНЕ», правами на использование которого они не располагали;

2) противоречие действующему законодательству, а именно пункту 1 части 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, пункту 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации;

3) способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что Заявителю могут быть причинены убытки за счет перераспределения спроса от услуг Заявителя к услугам Ответчиков, что в свою очередь, не может не сказаться на прибыли Заявителя.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь статьей 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, пунктом 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Продюсерский центр Сергея Скачкова» и НП «Центр детско-юношеского творчества «Земляне», связанные с осуществлением предпринимательской деятельности с незаконным использованием обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 401829, принадлежащим ООО «Продюсерский центр «Ординар-ТВ», актом недобросовестной конкуренции в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Продюсерский центр Сергея Скачкова» и НП «Центр детско-юношеского творчества «Земляне» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.