

ИП Р<...>

Комсомольский пр., <...>

г.Барнаул, 656038

ООО «Спортмастер»

Кочновский проезд, 4/3

г.Москва, 125319

Дело № 022/01/14.6-589/2022

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 25 января 2023г. г.Барнаул

В полном объеме решение изготовлено 01 февраля 2023г.

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

председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 022/01/14.6-589/2022 по признакам нарушения ИП Р<...> пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

с участием ответчика – Индивидуального предпринимателя Р<...>, ОГРНИП 304222329900278, ИНН 222301187587 (личность удостоверена на основании паспорта РФ), а также представителя ответчика С<...> по доверенности,

с участием посредством видеоконференцсвязи представителя заявителя – ООО «Спортмастер», ОГРН 1057747320278, ИНН 7728551528, Д<...> по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

дело № 022/01/14.6-589/2022 возбуждено по результатам рассмотрения заявления ООО «Спортмастер» на недобросовестные действия ИП Р<...> (далее – ИП Р<...>, индивидуальный предприниматель), связанные с использованием при реализации спортивных товаров в сети магазинов «Спортивный мир» изображений , , схожих

до степени смешения с товарными знаками по свидетельству № 171879, по свидетельству № 173285, используемыми заявителем при осуществлении аналогичного вида деятельности в сети магазинов «Спортмастер».

Обращаясь в Алтайское краевое УФАС России, ООО «Спортмастер» просит провести проверку в отношении индивидуального предпринимателя на предмет нарушения законодательства. Заявителем к настоящему заявлению приложены данные о товарных знаках № 171879, № 173285, торговый знак, используемый индивидуальным предпринимателем, а также фото вывески магазина «Спортивный мир».

Рассмотрение дела назначено на 30 августа 2022 года.

В срок до 25 августа 2022 года сторонам предложено предоставить в антимонопольный орган следующие сведения: ИП Р<...> (ассортиментный перечень реализуемых товаров в магазине «Спортивный мир»; дислокация магазинов «Спортивный мир» на территории Российской Федерации; разработанный и утвержденный дизайн (стиль) оформления магазина «Спортивный мир»; договоры, заявки, платежные поручения и иные документы, на основании которых производились работы по оформлению магазинов «Спортивный мир»; являются ли спорные обозначения, используемые в оформлении магазина, в наименовании, зарегистрированными товарными знаками; отзыв на определение о назначении дела о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению); ООО «Спортмастер» (ассортиментный перечень реализуемых товаров в магазине «Спортмастер»; дислокация магазинов «Спортмастер» на территории Российской Федерации; разработанный и утвержденный дизайн (стиль) оформления магазина «Спортивный мир»; фотоснимки магазинов «Спортмастер» на территории Алтайского края; доказательства известности используемых в оформлении магазина «Спортивный мир» товарных знаков и дизайна (реклама, выставки, соревнования и пр.); копии свидетельств о регистрации товарных знаков в цвете; доказательства смешения на рынке в глазах потребителей магазинов «Спортивный мир» и «Спортмастер»; иные документы и материалы, имеющие значение для рассматриваемого дела).

ООО «Спортмастер» во исполнение определения о назначении дела к рассмотрению истребуемые сведения предоставлены частично, а именно: предоставлен список магазинов «Спортмастер» на территории города Барнаула, фотоснимки магазинов, копии свидетельств о регистрации товарных знаков.

30 августа 2022 года ООО «Спортмастер» явку в заседание Комиссии своего представителя не обеспечило, о дате, времени и месте рассмотрения дела Общество извещено надлежащим образом.

Присутствующий при рассмотрении дела ответчик – ИП Р<...> с нарушением запрета на недобросовестную конкуренцию не согласился, указав на то, что данные обозначения схожими не являются, потребители не принимают магазин «Спортивный мир» за магазин «Спортмастер»; сеть магазинов «Спортивный мир» на территории Алтайского края, на вывесках и в оформлении которых присутствуют спорные обозначения, представлена с 2004 года, раньше, чем на данной территории появилась сеть магазинов «Спортмастер». Индивидуальным предпринимателем в заседании Комиссии предоставлен отзыв на определение о назначении дела к рассмотрению, а также сведения о дислокации магазинов

«Спортивный мир» на территории Российской Федерации и ассортиментный перечень реализуемой продукции.

Индивидуальный предприниматель ходатайствовал об отложении рассмотрения дела в связи с занятостью в судебном процессе представителя.

Комиссия, удовлетворив ходатайство ответчика, в порядке части 1 статьи 47 Федерального закона «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), рассмотрение дела отложила до 29 сентября 2022 года, в том числе в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определением об отложении рассмотрения дела от 30.08.2022г. от лиц, участвующих в деле, Комиссией антимонопольного органа истребованы сведения о начале осуществления на территории Алтайского края деятельности сети магазинов «Спортмастер» и «Спортивный мир» с использованием спорных обозначений, с приложением подтверждающих документов; разработанный и утвержденный дизайн (стиль) оформления магазинов; доказательства известности используемых в оформлении магазинов спорных обозначений (реклама, выставки и пр.), а также доказательства смешения на рынке в глазах потребителей магазинов «Спортивный мир» и «Спортмастер» (у заявителя).

26 сентября 2022 года ООО «Спортмастер» во исполнение определения об отложении рассмотрения дела представлены договоры аренды магазинов в г. Барнауле, концепция дизайна магазинов «Спортмастер», а также фото вывесок магазинов.

29 сентября 2022 года на заседании Комиссии представитель заявителя доводы, изложенные в заявлении, поддержал в полном объеме, на заявленных требованиях настаивал. На вопрос Комиссии, в чем выражается смешение на рынке товаров сети магазинов «Спортмастер» и «Спортивный мир» либо самих продавцов, и имеются ли у заявителя доказательства такого смешения, представитель ООО «Спортмастер» пояснил, что смешение выражается в использовании ИП Р<...> схожих с товарными знаками заявителя обозначений.

Ответчик указал, что используемое им обозначение для индивидуализации сети магазинов «Спортивный мир» уникально, в связи с чем, им в Роспатент подана заявка на регистрацию данного обозначения в качестве товарного знака. Данное обозначение используется индивидуальным предпринимателем с 2004 года для индивидуализации сети магазинов «Спортивный мир»; логотип разработан ИП Г<...> в рамках объявленного индивидуальным предпринимателем тендера и передан ИП Р<...> в рамках договора об отчуждении исключительных прав на результат интеллектуальной деятельности от 16.09.2004г. В заседании Комиссии индивидуальным предпринимателем к материалам дела приобщен отзыв на определение, а также сообщено, что истребуемые определением об отложении рассмотрения дела от 30.08.2022г. сведения собираются из разных источников, так как прошло много времени, у индивидуального предпринимателя многие документы не сохранились.

Комиссия, заслушав доводы лиц, участвующих в деле, рассмотрение дела отложила до 26 октября 2022 года в связи с необходимостью получения дополнительных документов и материалов.

В рамках рассмотрения дела возникла необходимость изучения общественного мнения по вопросу наличия или отсутствия сходства до степени смешения спорных обозначений, в связи с чем в период с 06 по 21 октября 2022 года на официальном сайте управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю www.altk.fas.gov.ru, а также на официальной странице УФАС по Алтайскому краю в социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/club147941717>, был проведен опрос, в результате которого по общему итогу голосования значительное число респондентов посчитали, что обозначение, используемое ИП Р<...>, не схоже до степени смешения с используемыми ООО «Спортмастер» товарными знаками, равно как и не схож до степени смешения стиль оформления торговых сетей; товары, реализуемые в торговых сетях под спорными обозначениями, по мнению лиц, участвующих в опросе, не реализуются одним и тем же продавцом. Результаты опроса отражены в Отчёте от 24.10.2022 года, который приобщен к материалам настоящего дела.

26 октября 2022 года рассмотрение дела продолжено.

В заседании Комиссии ответчик и его представитель придерживались ранее изложенной позиции по делу; в доказательство раннего использования спорного обозначения предоставлены рекламные материалы, также представлено уведомление о приеме и регистрации заявки на регистрацию обозначения в качестве товарного знака, а также заключение Алтайского краевого отделения Общероссийской ОО «Союз дизайнеров России» об оценке графических проектов товарных знаков Спортмастер и Спортивный мир.

Представитель заявителя ООО «Спортмастер» в заседание Комиссии не явился. 25 октября 2022 года Обществом заявлено ходатайство о направлении в Экспертный совет по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции при ФАС России вопроса о наличии в действиях ИП Р<...> признаков недобросовестной конкуренции и о смешении на рынке в глазах потребителей магазинов «Спортивный мир» и Спортмастер».

ИП Р<...> и представитель ответчика разрешение указанного ходатайства оставили на усмотрение Комиссии. Кроме того, ответчик сообщил, что ООО «Спортмастер» обратилось в Арбитражный суд Алтайского края с иском к индивидуальному предпринимателю об обязанности прекратить использование обозначения, схожего до степени смешения с товарными знаками №№173285, 171879 и о взыскании 5 000 000 рублей компенсации за нарушение исключительных прав (дело № А03-14804/2022).

Комиссия, заслушав доводы ответчика, разрешив заявленное ООО «Спортмастер» ходатайство, рассмотрение дела отложила до 15 декабря 2022 года.

27 октября 2022 года ходатайство ООО «Спортмастер» направлено в Экспертный совет по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции при ФАС России.

Определением Комиссии от 11 ноября 2022 года срок рассмотрения дела в порядке части 1 статьи 45 Закона о защите конкуренции продлен до 11 января 2023 года.

15 декабря 2022 года рассмотрение дела продолжено.

Представитель ООО «Спортмастер» в заседание Комиссии не явился, дополнительных пояснений, ходатайств в антимонопольный орган не поступало.

Ответчик и его представитель доводы, изложенные ранее, поддержали; в доказательство раннего использования спорного обозначения предоставили в материалы дела копии страниц журнала «Телепарк» с рекламой магазина «Спортивный мир», начиная с 2007 года, копию Благодарственного письма за помощь в организации фестиваля «Алтай-Экстрим 2008», копию календаря за 2013 год, а также информацию с сайта amic.ru за 27.06.2008г. о состоявшемся в городе Барнауле международном фестивале электронной музыки Electrobeach с участием Dj GROOVE, которая свидетельствует о периоде размещения наружной рекламы сети магазинов «Спортивный мир» в городе Барнауле. Копии указанных материалов подтверждены ответчиком оригиналами, предоставленными в заседание Комиссии.

Кроме того, представители пояснили, что в судебном заседании Арбитражного суда Алтайского края по делу № А03-14804/2022 по заявлению ООО «Спортмастер» к индивидуальному предпринимателю, 20 декабря 2022 года будет рассматриваться вопрос о назначении экспертизы сходства обозначений ООО «Спортмастер» и ИП Р<...>.

Комиссия, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, установила, что в материалы дела ответ из ФАС России в рамках заявленного ООО «Спортмастер» ходатайства о направлении в Экспертный совет по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции при ФАС России вопроса о наличии в действиях ИП Р<...> признаков недобросовестной конкуренции и о смешении на рынке в глазах потребителей магазинов «Спортивный мир» и Спортмастер», не поступил, в связи с чем, приходит к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела до 25 января 2023 года.

Определением Комиссии от 11 января 2023 года срок рассмотрения дела продлен до 11 марта 2023 года.

16 декабря 2022 года в Алтайское краевое УФАС России поступил ответ Федеральной антимонопольной службы, из которого следует, что ФАС России не усматривает оснований для вынесения поставленных в ходатайстве ООО «Спортмастер» вопросов на рассмотрение Экспертного совета по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции при Федеральной антимонопольной службе.

25 января 2023 года ООО «Спортмастер» заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела № 022/01/14.6-589/2022 до проведения судебной экспертизы о схожести торговых знаков, о которой ходатайствовал заявитель в рамках дела № А03-14804/2022 о защите исключительных прав на товарный знак. На разрешение эксперта истец просил поставить следующие вопросы:

1. Являются ли товарные знаки №№№ 173285, 171879, 484929 и обозначение схожими до степени смешения?
2. Существует ли вероятность смешения потребителями спортивных товаров товарных знаков №№№ 173285, 171879, 484929 и обозначения ?

25 января 2023 года рассмотрение дела продолжено.

Представитель заявителя в заседании Комиссии заявленное Обществом ходатайство поддержал, в остальном – придерживался позиции, озвученной ранее.

Ответчик и его представитель возражали против удовлетворения ходатайства об отложении настоящего дела, мотивировав тем, что ходатайство о назначении экспертизы арбитражным судом не разрешено, просили Комиссию обратить внимание на то, что 19 января 2023 года в судебном заседании был опрошен патентный поверенный К<...> в качестве специалиста, который пояснил, что спорные обозначения не являются схожими до степени смешения; представители указали также на то, что кроме доводов о схожести спорных обозначений иных доказательств смешения на рынке у ООО «Спортмастер» не имеется.

Комиссия, разрешив на месте ходатайство ООО «Спортмастер» об отложении рассмотрения дела № 022/01/14.6-589/2022, отказывает в его удовлетворении, по причине того, что судебная экспертиза по делу № А03-14804/2022 не назначена, а в случае её назначения, результаты судебной экспертизы сравниваемых обозначений не повлияют на выводы Комиссии по настоящему делу в разрезе влияния возможного сходства на конкуренцию между ИП Р<...> и ООО «Спортмастер» на рынке реализации спортивных товаров в пределах границ Алтайского края.

Оценив в совокупности и во взаимосвязи представленные доказательства, заслушав доводы представителей сторон, применив нормы антимонопольного законодательства, Комиссия Алтайского краевого УФАС России приходит к следующим выводам.

Хозяйствующие субъекты – Индивидуальный предприниматель Р<...> и ООО «Спортмастер» являются действующими, сведений о прекращении деятельности не имеется.

Заявитель – полное наименование ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «СПОРТМАСТЕР», ОГРН 1057747320278, ИНН 7728551528, адрес (место нахождения): г.Москва, Миклухо-Маклая ул., 18/2, комн. 102, дата регистрации 27.06.2005 года, основной вид деятельности – торговля розничная мужской, женской и детской одеждой в специализированных магазинах (код ОКВЭД – 47.71.1), дополнительными видами деятельности являются, в том числе торговля розничная спортивным оборудованием и спортивными товарами в специализированных магазинах (код ОКВЭД – 47.64), торговля розничная спортивной одеждой в специализированных магазинах (код ОКВЭД – 47.71.5).

Факт осуществления ООО «Спортмастер» деятельности на рынке реализации спортивных товаров на территории Алтайского края подтверждается материалами и обстоятельствами дела.

Ответчик – ИНДИВИДУАЛЬНЫЙ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬ Р<...> ОГРНИП 304222329900278, ИНН 222301187587, адрес (место жительства): 656049, Алтайский край, г.Барнаул, Социалистический пр., <...>; дата регистрации 25.10.2004 года, основной вид деятельности – торговля розничная прочими бытовыми изделиями в специализированных магазинах (код ОКВЭД – 47.5), дополнительные, в том числе – производство спортивных товаров (код ОКВЭД – 32.3), торговля розничная в неспециализированных магазинах (код ОКВЭД – 47.1), деятельность в области

спорта (код ОКВЭД – 93.1).

Факт осуществления ИП Р<...> деятельности на рынке реализации спортивных товаров на территории Алтайского края также подтверждается материалами и обстоятельствами дела.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, определены Федеральным законом «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция - 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.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается 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.

Пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товарным рынком является 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 части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Анализ состояния конкуренции на рынке розничной торговли спортивными товарами на территории Алтайского края показал, что поскольку ИП Р<...> и ООО «Спортмастер» осуществляют деятельность на одном товарном рынке – рынке реализации спортивных товаров и в одних географических границах – Алтайский край, то указанные хозяйствующие субъекты являются конкурентами на соответствующем товарном рынке, следовательно, добросовестная конкуренция между данными участниками рынка заведомо предполагается.

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.

Для выявления акта недобросовестной конкуренции необходимо наличие в действиях хозяйствующего субъекта всех признаков недобросовестной конкуренции, установленных в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, а именно:

- осуществление действий хозяйствующим субъектом - конкурентом;
- направленность действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие указанных действий положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинение или способность причинения указанными действиями убытков другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанесения ущерба его деловой репутации.

Таким образом, актом недобросовестной конкуренции признаются действия противоправного характера, целью которых является приобретение хозяйствующим субъектом-конкурентом преимущественного положения на конкретном товарном рынке (при сопоставимости товаров по продуктовым и географическим границам определенного товарного рынка).

Запрет недобросовестной конкуренции установлен главой 2.1 Закона о защите конкуренции.

Статьей 14.6 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию 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.

Российская Федерация является участником Парижской конвенции по охране промышленной собственности, статья 10 bis которой возлагает на страны-участницы обязанность обеспечить гражданам стран, участвующих в союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции. Одной из форм недобросовестной конкуренции, предусмотренной в данной конвенции, являются все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов, промышленной или торговой деятельности конкурента.

В пункте 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции указаны действия, относящиеся к недобросовестной конкуренции, связанные с незаконным использованием средств индивидуализации хозяйствующего субъекта - конкурента, такие как 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.

Из материалов дела следует, что 20 июля 2022 года ООО «Спортмастер» стало известно о нарушении его прав со стороны ИП Р<...>, который в своей деятельности, связанной с реализацией спортивных товаров, использует при оформлении вывесок, витрин сети магазинов «Спортивный мир» изображения, , схожие до степени смешения с товарными знаками № 173285, № 171879.

Также изображения, используются индивидуальным предпринимателем на официальной странице торговой сети «Спортивный мир» в социальной сети «Вконтакте».

Комиссией установлено, что торговая сеть «Спортивный мир» представлена лишь на территории Алтайского края 4 торговыми точками, одна из которых расположена в городе Барнауле (Комсомольский пр., 75), по одной – в городах Заринск (Строителей пр., 25/1), Бийск (Коммунарский пр., 27), Рубцовск (Союзный пер., 6).

Сеть магазинов «Спортивный мир» осуществляет деятельность на территории Алтайского края с 2000 года, что подтверждено информационной статьей за 14.12.2020г., опубликованной на сайте Алтайской ТПП по адресу: <https://altai.tpprf.ru/ru/news/392014/> под заголовком «Алтайская сеть магазинов «Спортивный мир» отметила юбилей».

Федеральная сеть «Спортмастер» на территории Алтайского края представлена 7 торговыми помещениями, четыре из которых находятся в городе Барнауле в торговых центрах «Огни» (А. Петрова ул., 219Б), «Волна» (Власихинская ул., 65), «Европа» (Павловский тракт, 251В), «GALAXY» (Строителей пр., 117), а также по одному магазину в торговых центрах в городах Рубцовск (ТЦ «Радуга»), Бийск (ТРЦ «Ривьера»), Новоалтайск (ТРЦ «Парк»).

Согласно материалам дела, ООО «Спортмастер» обладает исключительным правом использования на территории Российской Федерации, Алтайского края в частности следующих товарных знаков:

- **изобразительный товарный знак** по свидетельству № 171879, зарегистрирован 08 февраля 1999 года (приоритет с 16 сентября 1997 года) в отношении товаров и услуг следующих классов МКТУ:

20 класс (мебель, зеркала, рамы (для картин и т.п.); изделия, не относящиеся к другим классам, из дерева, пробки, камыша, тростника, ивы, рога, кости, слоновой кости, китового уса, панциря черепах, раковин, янтаря, перламутра, "морской пенки", из заменителя этих материалов или из пластмасс.);

25 класс (одежда, обувь, головные уборы),

28 класс (игры, игрушки; гимнастические и спортивные снаряды, не относящиеся к другим классам; елочные украшения),

42 класс (реализация товаров);

- **комбинированный товарный знак** по свидетельству № 173285 зарегистрирован 22 марта 1999 года (приоритет с 16 сентября 1997 года) в отношении товаров и услуг следующих классов МКТУ:

20 класс (мебель, зеркала, рамы (для картин и т.п.), изделия, не относящиеся к другим классам, из дерева, пробки, камыша, тростника, ивы, рога, кости, слоновой кости, китового уса, панциря черепах, раковин, янтаря, перламутра, "морской пенки", из заменителя этих материалов или из пластмасс);

25 класс (одежда, обувь, головные уборы);

28 класс (игры, игрушки, гимнастические и спортивные товары, не относящиеся к другим классам, елочные украшения);

35 класс (продвижение товаров (для третьих лиц)).

Правообладателем указанных товарных знаков в настоящее время является СПОРТ ЭНД ФЭШН МЕНЕДЖМЕНТ ПТЕ. ЛТД., 6 Шентон Вей, №18-11 Ку Даунтаун 2, 068809, Сингапур (SG), срок действия исключительного права на данные товарные знаки продлен до 16 сентября 2027 года.

Исключительное право использования товарных знаков, возникло у ООО «Спортмастер» с **22 марта 2013 года** на основании договора исключительной лицензии № РД0121126 (после смены правообладателя на действующего в настоящее время 29 июня 2015 года заключен договор исключительной лицензии № РД0176052).

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации товарный знак - это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, исключительное право на которое удостоверяется свидетельством на товарный знак.

Согласно статье 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

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:

- 1) 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;
- 2) при выполнении работ, оказании услуг;
- 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 5) в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Комиссией установлено, что товарные знаки, используются ООО «Спортмастер» при реализации товаров, в том числе в оформлении магазинов торговой сети «Спортмастер», при продвижении товаров, на бланках, в доменном имени и пр.

Из имеющихся в материалах дела договоров аренды нежилых помещений под магазин «Спортмастер» в городе Барнауле, а также исходя из фактического осуществления федеральной сетью «Спортмастер» деятельности на территории Алтайского края следует, что магазины «Спортмастер» располагаются в помещениях торговых развлекательных центров, на фасадах которых, наряду с вывесками иных хозяйствующих субъектов, присутствует вывеска «**СПОРТМАСТЕР**» с изображением товарного знака № 171879, которая по стилю и оформлению схожа с товарным знаком № 173285. Витрины магазинов «Спортмастер» внутри торговых центров и стиль оформления выдержаны в едином стиле, во всех случаях присутствует вывеска «**СПОРТМАСТЕР**» совместно с товарным знаком №171879 либо указанный товарный знак размещен самостоятельно.

В соответствии с частью 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, развитие положений которой находит свое отражение в статье 14.6 Закона о защите конкуренции, 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.

Под смешением в целом следует понимать ситуацию, когда потребитель одного товара отождествляет его с товаром другого производителя, либо допускает, несмотря на имеющиеся отличия, вероятность производства указанных товаров одним лицом.

Последствием такого поведения на рынке является возможное перераспределение потребительского спроса от производителя оригинального товара в пользу товара конкурента-нарушителя в результате ошибочного приобретения потребителем товаров нарушителя, поскольку сходство создает ошибочное впечатление о принадлежности товаров одному производителю. В результате такого смешения потребитель при приобретении товара ошибочно принимает новый товар за давно ему известный, ориентируясь на знакомое ему обозначение, что вызывает отток потребительского спроса от товара правообладателя к товару со сходным до степени смешения обозначением.

В качестве акта недобросовестной конкуренции в форме смешения в настоящем споре рассматривается использование обозначений, которые способны нести функцию индивидуализации: обладают различительной способностью либо приобрели ее в силу использования, то есть на основании восприятия которых потребитель идентифицирует товар как принадлежащий определенному производителю либо продавцу, в связи с чем использование таких обозначений способно вызвать смешение.

Однако, Комиссия отмечает, что предметом рассмотрения данной категории является не только установление факта сходства сравниваемых обозначений как такового, а воздействие тактики лица, допустившего такое сходство, на конкурентную среду, выражающееся в возможном смешении товаров разных производителей, оформленных с использованием сходных элементов дизайна, цветовой гаммы, обозначений и т.п.

То есть, не всякое сходство обозначений является актом недобросовестной конкуренции. Для признания его таковым необходимо установить наличие закономерных действий (умысла), поскольку нельзя исключить добросовестное введение продавцом либо производителем в торговый оборот схожего с товарным знаком обозначения в рамках, не противоречащих законодательству Российской Федерации.

Комиссией антимонопольного органа установлено, что заявителем в доказательство начала осуществления деятельности на территории города Барнаула представлен долгосрочный договор аренды № 14-ДА/О от 25.12.2009г., предметом которого является предоставление ООО «Спортмастер» помещения по адресу: г.Барнаул, Красноармейский пр., 131 (первый магазин федеральной сети «Спортмастер» в городе Барнауле)

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что ООО «Спортмастер» в материалы дела не представлено сведений о том, какие обозначения использовались в оформлении вывески и витрин первого магазина «Спортмастер». Представленные в материалы дела доказательства использования товарных знаков в оформлении магазинов относятся к торговым точкам сети «Спортмастер», расположенных внутри торгово-

развлекательных центров и которые были открыты после 2010 года.

Из материалов дела следует, что начало использования ИП Р<...> в оформлении магазинов и в продвижении товаров торговой сети «Спортивный мир» спорного обозначения также обусловлено 2004 годом, поскольку данное обозначение было передано ИП Р<...> в рамках договора об отчуждении исключительных прав на результат интеллектуальной деятельности от 16.09.2004г., заключенного с ИП Г<...>, разработано последним в рамках объявленного ИП Р<...> тендера.

В доказательство широкого использования ИП Р<...> спорного обозначения с целью индивидуализации торговой сети «Спортивный мир» индивидуальным предпринимателем в материалы дела предоставлены копии страниц журнала «Телепарк» с 2007 года с рекламой магазина «Спортивный мир», макеты наружной рекламы за 2007-2008 годы, копия Благодарственного письма за помощь в организации фестиваля «Алтай-Экстрим 2008», копии календарей за 2008, 2013 годы, а также информация с сайта amic.ru за 27.06.2008г. о состоявшемся в городе Барнауле международном фестивале электронной музыки Electrobeach с участием Dj GROOVE, которая свидетельствует о периоде размещения наружной рекламы сети магазинов «Спортивный мир» в городе Барнауле. Достоверность копий подтверждена оригиналами печатной продукции.

ИП Р<...> утверждает, что стал использовать обозначение до того, как в городе Барнауле открылся первый магазин «Спортмастер»; утверждает, что данное обозначение ассоциируется у покупателей Алтайского края именно с торговой сетью «Спортивный мир», а не с федеральной сетью «Спортмастер».

Как указано выше, при квалификации нарушения, предусмотренного пунктом 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции необходимо установить факт использования хозяйствующим-субъектом конкурентом обозначения, тождественного либо сходного до степени смешения со средством индивидуализации хозяйствующего субъекта-конкурента, которое способно вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

Комиссией факт использования спорного обозначения ответчиком в предпринимательской деятельности, равно как и факт использования заявителем товарных знаков № 171879, № 173285, установлен, материалами дела подтвержден, сторонами не оспаривается.

С целью изучения общественного мнения по вопросу наличия или отсутствия сходства до степени смешения указанных обозначений, Алтайским краевым УФАС России на официальном сайте www.altk.fas.gov.ru, а также на официальной странице в социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/club147941717>, в период с 06 по 21 октября 2022 года, был проведен опрос, по результатам которого 24 октября 2022 года составлен отчет, который приобщен к материалам дела.

Участникам Опроса предлагалось высказать мнение относительно сходства до степени смешения или различия обозначений, стилей оформления торговых сетей, а также оценить возможность введения в заблуждение относительно продавца

товара, ответив на три вопроса:

1. «Считаете ли Вы схожими до степени смешения обозначение с обозначением ?» (Варианты ответов: да/нет)

1. «Считаете ли Вы схожим до степени смешения стиль оформления торговых сетей?» (Варианты ответов: да/нет)

2. «Считаете ли Вы, что товары, реализуемые в торговых сетях под указанными обозначениями, реализуются одним и тем же продавцом?» (Варианты ответов: да/нет)

Для наглядности Опрос сопровождался изображениями спорного обозначения и товарного знака № 171879, фотографиями торговых сетей.

Результаты голосования распределились следующим образом:

По вопросу «Считаете ли Вы схожими до степени смешения обозначение с обозначением ?» на сайте управления проголосовало 28 человек, из них 19 респондентов (68%) ответили «нет», 9 (32%) – «да»; в социальной сети «В Контакте» оставлено 178 голосов: 130 респондентов (73,03%) ответили «нет», 48(26,97%) – «да».

По вопросу «Считаете ли Вы схожим до степени смешения стиль оформления торговых сетей?» на сайте управления проголосовало 28 человек, из них 22 респондента (79%) ответили «нет», 6(21%) – «да»; в социальной сети «В Контакте» оставлен 171 публичный голос: 139 респондентов (81,29%) ответили «нет», 32(18,71%) – «да».

По вопросу «Считаете ли Вы, что товары, реализуемые в торговых сетях под указанными обозначениями, реализуются одним и тем же продавцом?» на сайте управления проголосовало 25 человек, из них 19 респондентов (76%) ответили «нет», 6(24%) – «да»; в социальной сети «В Контакте» оставлено 164 публичных голоса: 143 респондента (87,2%) ответили «нет», 21 (12,8%) – «да».

Таким образом, по общему итогу голосования значительное число респондентов полагают, что сравниваемые обозначения, а также стиль оформления торговых сетей схожими до степени смешения не являются; товары, реализуемые в данных торговых сетях под указанными обозначениями, не реализуются одним и тем же продавцом.

Комиссия, проанализировав обозначение , используемое ИП Р<...> для индивидуализации деятельности торговой сети «Спортивный мир», и обозначения , зарегистрированные в качестве товарных знаков, и используемые ООО «Спортмастер» для индивидуализации торговой сети «Спортивный мир», в совокупности с материалами и обстоятельствами дела, а также с учетом непосредственного их использования в оформлении торговых сетей (то есть в рамках оказания услуг продвижения товаров и реализации товаров), несмотря на имеющееся сходство цветового сочетания и концепции (смысла) логотипов, не находит оснований считать указанные обозначения схожими до степени смешения, а действия ИП Р<...> по использованию обозначения недобросовестной

конкуренций, в силу отсутствия у последнего умысла, цели на получение необоснованных преимуществ за счет известности и узнаваемости на рынке бренда федеральной сети «Спортмастер». Таких доказательств заявителем в материалы дела не представлено, Комиссией не установлено.

Комиссия считает, что смысловая нагрузка логотипов , , которую несут в себе указанные обозначения, представляет собой спортивную символику, не содержащую при этом самостоятельной сюжетной линии, так как оба логотипа воплощают в себе идею общемировой графической культуры, связанной со спортивной тематикой, и сопровождающей социальную и коммерческую деятельность.

Комиссия, исследовав материалы дела, считает, что сходство цветового сочетания обозначения и товарного знака , а также сходство концепции, воплощенной в спорных обозначениях, используемых в оформлении вывесок, витрин магазинов и пр., не влекут в рассматриваемой случае смешение торговых сетей «Спортивный мир» и «Спортмастер» на рынке реализации спортивных товаров.

Во-первых, основную различительную функцию в данных обозначениях выполняет словесный элемент – «СПОРТМАСТЕР» и «СПОРТИВНЫЙ МИР», по которым потребитель получает первую информацию о продавце.

Товарные знаки № 171879 , № 173285, хорошо известны покупателям, как индивидуализирующие ООО «Спортмастер» и его товар, в полной мере выполняют различительную функцию по идентификации продавца. Вместе с тем, обозначение также известно и узнаваемо на рынке реализации спортивных товаров в границах Алтайского края и неразрывно связано с торговой сетью «Спортивный мир», которая появилась в крае в 2000 году, задолго до прихода в регион конкурента в лице федеральной сети «Спортмастер» (2004 год).

Комиссия полагает, что цветовое оформление логотипов, вывесок и витрин торговых сетей (сине-красно-белый цвет) несущественно для различительной способности обоих обозначений, поскольку обусловлено желанием продавцов акцентировать внимание на спортивной тематике, которая отвечает деятельности конкурентов, поскольку издавна самыми «спортивными» цветами являлось сочетание именно этих цветов, символизирующих цвета государственных символов.

Таким образом, при обращении к сравниваемым обозначениям в натуре (витрины, вывески и пр.) общее зрительное впечатление, наряду с использованием общих элементов: цветовая гамма и смысловая нагрузка логотипов, показывает их полное различие, то есть отсутствие сходства до степени смешения.

Вывод о сходстве обозначений должен быть основан на производимом или общем впечатлении, которое формируется в зависимости от вида обозначений, за счет

формы и цвета, а также доминирующих словесных или изобразительных элементов.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что анализ общего зрительного впечатления, а также сходства по фонетическому, изобразительному и смысловому критериям сравниваемых обозначений, с учетом, в том числе и общественного мнения, указывает на отсутствие их сходства до степени смешения, и как следствие свидетельствует об отсутствии в действиях ИП Р<...> нарушения запрета на недобросовестную конкуренцию, в виду отсутствия в таких действиях направленности на получение преимущественного положения на рынке и причинения ущерба конкуренту.

В материалах дела имеется Справка ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности (исх. № 41-131991-12 от 08.09.2022), подготовленная на запрос антимонопольного органа по поручению Роспатента, согласно которой обозначения, используемые на представленных фотоизображениях витрин и вывесок магазинов «Спортивный мир», являются сходными с товарными знаками по свидетельствам № 171879, № 173285, поскольку ассоциируются с ними в целом в силу сходства изобразительных элементов, а также сходной цветовой гаммы, при этом услуги, в отношении которых зарегистрированы товарные знаки, и в отношении которых используются указанные обозначения, являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

Справка, о чем в ней прямо указано, подготовлена в рамках полномочий Роспатента по представлению разъяснений по вопросам, отнесенным к сфере его деятельности (Положение о Федеральной службе по интеллектуальной собственности, утвержденное постановлением Правительства РФ от 21.03.2012 № 218), и не является экспертным заключением.

Комиссия, проанализировав выводы, содержащиеся в указанной Справке в совокупности с материалами и обстоятельствами дела, считает обстоятельства такого сходства обозначений не подлежащими рассмотрению с точки зрения антимонопольного законодательства, поскольку в данном случае не влияют на конкуренцию, а находятся в плоскости гражданского законодательства и связаны преимущественно с вопросом защиты исключительных прав.

В соответствии с частью 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

С учетом изложенного и руководствуясь статьей 41, пунктом 1 части 1, части 2 статьи 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия Алтайского краевого УФАС России

РЕШИЛА:

рассмотрение дела № 022/01/14.6-589/2022 о нарушении индивидуальным предпринимателем Р<...>, ОГРНИП 304222329900278, ИНН 222301187587 антимонопольного законодательства прекратить в связи с отсутствием в

рассматриваемых действиях нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия, а также в коллегиальный орган ФАС России.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>