



АРБИТРАЖНЫЙ СУД РЕСПУБЛИКИ БАШКОРТОСТАН
Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Октябрьской революции, 63а, тел. (347) 272-13-89,
факс (347) 272-27-40, ОКПО 00068334, ОГРН 1030203900352 ИНН/КПП 0274037972/027401001
E-mail: info@ufa.arbitr.ru, сайт http://ufa.arbitr.ru/

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

г. Уфа
27 декабря 2013 года

Дело № А07-17417/2013

Резолютивная часть решения объявлена 23.12.2013г.
Полный текст решения изготовлен 27.12.2013г.

Арбитражный суд Республики Башкортостан в лице судьи Хафизовой С. Я.,
при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания
Черемисовой А.В.,
рассмотрел дело по заявлению
общества с ограниченной ответственностью «Хроника плюс» (ИНН
0278094139, ОГРН 1030204619884)
к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике
Башкортостан (450008, РБ, г.Уфа, ул.Пушкина, д.95, ИНН 0274090077,
ОГРН 1030203893202)
третье лицо: ЗАО «Твин Медиа» (191914, г.Санкт-Петербург, Саперный
переулок, д.8, лит.А, пом. 5Н)
о признании недействительным решения по делу №А-11/1413 от 20.09.2013г.
при участии в судебном заседании:
от заявителя:
от ответчика:

от третьего лица: не явился, извещен в порядке, предусмотренном АПК РФ.

Дело рассмотрено в порядке ст.156 Арбитражного процессуального
кодекса Российской Федерации без участия третьего лица, доказательства
извещения которого, о времени и месте рассмотрения дела, приобщены к
материалам дела.

Общество с ограниченной ответственностью «Хроника плюс» (далее –
ООО «Хроника плюс») обратилось в Арбитражный суд Республики
Башкортостан с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной
службы по Республике Башкортостан (далее – УФАС по РБ,

65
09-01-14

антимонопольный орган) о признании недействительным решения по делу №А-11/1413 от 20.09.2013г.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав представителей заявителя, ответчика, арбитражный суд установил, что на основании обращения ЗАО «Твин Медиа» от 10.01.2013г. № 197 об использовании заявителем при осуществлении предпринимательской деятельности обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком, принадлежащим ЗАО «Твин Медиа», УФАС по РБ проведена проверка ООО «Хроника плюс» по вопросам соблюдения Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

По результатам проверки УФАС по РБ принято решение от 20.09.2013г. по делу № А-11/14-12, в соответствии с которым ООО «Хроника плюс» признано нарушившим п. 4 ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции» по факту недобросовестной конкуренции, выразившейся в неправомерном использовании при проведении развлекательных мероприятий «Ночь пожирателей MashUp» обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «Ночь пожирателей рекламы», зарегистрированным за ЗАО «Твин Медиа» согласно свидетельствам №№ 229080, 229078, 458692.

ООО «Хроника плюс» просит признать названное решение недействительным по основаниям, что в материалах дела отсутствуют доказательства направленности действий заявителя на получение необоснованных конкурентных преимуществ. По мнению заявителя, используемое им обозначение «Ночь пожирателей MashUp» не является сходным до степени смешения с обозначением «Ночь пожирателей рекламы», поэтому вывод антимонопольного органа о нарушении им п. 4 ч.1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции» является неправомерным. Заявитель также указывает на то, что деятельность ООО «Хроника плюс» не является конкурентной по отношению к деятельности ЗАО «Твин Медиа», поскольку мероприятия последнего связаны с демонстрацией рекламных роликов, тогда как деятельность заявителя в рамках проекта «Ночь пожирателей MashUp» является музыкальным направлением.

УФАС по РБ требование заявителя не признало по основаниям, изложенным в отзыве на заявление и дополнениям к отзыву.

Исследовав и оценив представленные доказательства и доводы сторон, арбитражный суд приходит к следующим выводам.

В соответствии с п.14 ч. 1 ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации, результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются, в том числе и товарные знаки, знаки обслуживания.

Согласно ч. 1 ст. 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать

другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Частью 3 ст.1484 Гражданского кодекса Российской Федерации регламентировано, что 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 силу ст. 1487 ГК РФ, не является нарушением исключительного права на товарный знак использование этого товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия.

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.

Пункт 4 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции» регламентирует, что не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Согласно ст. 10 bis Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 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 смещение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Как следует из материалов дела и установлено в ходе судебного разбирательства, ООО «Хроника плюс» осуществляет предпринимательскую деятельность в ночном клубе «ClubXI», расположенном в торгово-развлекательном центре «Огни Уфы», где с октября 2012г. по субботам проводятся развлекательные мероприятия под названием «Ночь пожирателей MashUp»; реклама данных мероприятий, информация, фотоотчеты размещены на официальном сайте www.ogni-ufa.ru. Указанное мероприятие проводилось 06.10.2012г., 03.11.2012г., 17.11.2012г., 24.11.2012г. и 15.12.2012г.

Указанные обстоятельства не оспариваются заявителем в ходе судебного разбирательства.

По договору, заключенному 01.09.2012г. с Червонописским С.В., последний обязался по заданию ООО «Хроника плюс» разработать концепцию проведения развлекательного мероприятия в стиле музыкального направления MashUp, разработать и передать заказчику дизайн – макеты информационных материалов мероприятий.

В соответствии с договором, заключенным ООО «Хроника плюс» (заказчик) с ООО «Класс Менеджер –Уфа» (исполнитель) 01.10.2012г. исполнитель принимает на себя обязательства оказать услуги по размещению информационных материалов заказчика на сайте www.ogni-ufa.ru, а именно размещение афиши мероприятия «Ночь пожирателей MashUp». В рамках данного договора ООО «Хроника плюс» произвела оплату ООО «Класс Менеджер –Уфа» за оказание услуг по размещению информационных материалов, о чем свидетельствуют акт от 17.12.2012г., счет № 2 от 10.12.2012г.

Между тем, ЗАО «Твин Медиа» с 2001г. является эксклюзивным представителем в России и главным организатором развлекательного мероприятия «Ночь пожирателей рекламы» по договору с компанией Синематека Жана Мари Бурсико. Партнером ЗАО «Твин Медиа», содействующим ему в проведении мероприятия «Ночь пожирателей рекламы» на территории г. Уфы, в соответствии с сублицензионным договором № 58 от 15.01.2013г., является ООО «Территория стиля»; в период с 12.01.2009г. по 28.02.2013г. действовал договор №44/А о передаче прав на проведение мероприятия «Ночь пожирателей рекламы» в г. Уфа, заключенный с ООО «Территория стиля».

ЗАО «Твин Медиа» является правообладателем товарных знаков «Ночь пожирателей рекламы», согласно свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 229078, и «Ночь пожирателей», согласно свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 229080 и № 458692 (л.д.126, 130, 134 том 1). Данные товарные знаки зарегистрированы, в том числе и в отношении услуг 35 и 41 классов МКТУ: «дискотеки; клубы

культурно-просветительные и развлекательные; клубы-кафе ночные; организация развлечений и отдыха; организация представлений (шоу); прокат звукозаписей; публикация текстовых материалов, за исключением рекламных; выпуск рекламных материалов; распространение рекламных объявлений; публикация рекламных текстов; развлечения; составление программ встреч; сочинение музыки; фоторепортажи; шоу-программы; организация спортивных и культурно-просветительных мероприятий; информация по вопросам отдыха, информация по вопросам развлечений; организация и проведение концертов; прокат аудио- звукозаписей».

При этом, какого-либо лицензионного договора о предоставлении права использования товарных знаков по свидетельствам №№ 229080, 229078, 458692 ООО «Хроника плюс» Роспатентом не регистрировалось, а равно ЗАО «Твин Медиа» не передавало ООО «Хроника плюс» иным образом право использования товарного знака.

Из справки Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 23.07.2013г. следует, что обозначение «Ночь пожирателей MashUp» используется для индивидуализации услуг, связанных с организацией развлекательных мероприятий в ночном клубе. Указанные услуги являются однородными услугами, для индивидуализации которых зарегистрированы товарные знаки по свидетельствам №№ 229078, 229080 («дискотеки; организация развлечений и отдыха; организация представлений (шоу); развлечения»), № 458692 («клубы развлекательные; клубы-кафе ночные; развлечения; шоу-программы»), содержащиеся в 41 классе Международной классификации товаров и услуг.

В результате проведенного исследования установлено, что представленное обозначение «Ночь пожирателей MashUp» может быть признано сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 229078, 229080, 458692 в силу фонетического и семантического тождества общих словесных элементов «Ночь пожирателей» (л.д 112-113 том 1).

В результате анализа сходства товарных знаков «Ночь пожирателей», «Ночь пожирателей рекламы» и обозначения «Ночь пожирателей MashUp», произведенного патентным поверенным Шмалюк А.О. установлено, что обозначение «Ночь пожирателей MashUp» является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 229078, 229080, 458692 и используется в отношении однородных услуг, что, при отсутствии согласия правообладателя товарных знаков – ЗАО «Твин Медиа» является нарушением его исключительных прав (л.д.148-149 том 1).

При таких обстоятельствах, использование ООО «Хроника плюс» обозначения «Ночь пожирателей MashUp», сходного до степени смешения с товарными знаками «Ночь пожирателей рекламы», «Ночь пожирателей», принадлежащими ЗАО «Твин Медиа» согласно свидетельствам №№ 229078, 229080, 458692, вызывает у потенциального потребителя смешение относительно субъекта оказания услуг по организации развлечений, тем

самым способствует ООО «Хроника плюс» получению преимущества в осуществлении деятельности по проведению услуг по организации развлечений и отдыха. При этом получение преимущества осуществляется за счет паразитирования на деловой репутации известного потребителям (или конкурентам) хозяйствующего субъекта (в данном случае – организатора развлекательного мероприятия «Ночь пожирателей рекламы» Синематека Жана Мари Бурсико, эксклюзивным представителем которого в России является ЗАО «Твин Медиа» с 2001г.).

На довод заявителя о том, что он не знал о зарегистрированных ЗАО «Твин Медиа» товарных знаках, либо полагал, что их действие истекло, арбитражный суд считает необходимым отметить следующее.

Сведения о реестрах зарегистрированных товарных знаков находятся в свободном доступе, а том числе в сети Интернет. Так, например, со сведениями, относящимися к товарным знакам, в том числе с информацией о сроках действия регистрации, лицензионных договорах и о зарегистрированных договорах коммерческой концессии можно ознакомиться на сайте Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам в разделе «Открытые реестры».

Согласно Государственному реестру товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации, ЗАО «Твин Медиа» является правообладателем товарных знаков: «Ночь пожирателей рекламы» (свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 229078, приоритет товарного знака 07.05.2001г., дата, до которой продлен срок действия регистрации: 07.05.2021г.); «Ночь пожирателей» (свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 229080, приоритет товарного знака 07.05.2001г., дата, до которой продлен срок действия регистрации: 07.05.2021г.), свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 458692, приоритет товарного знака 22.10.2010г., дата истечения срока действия регистрации: 22.11.2020г.).

Таким образом, правовая охрана указанных товарных знаков, зарегистрированных за ЗАО «Твин Медиа», на момент проведения ООО «Хроника плюс» развлекательных мероприятий под названием «Ночь пожирателей MashUp» действовала в полном объеме.

Довод заявителя о том, что антимонопольным органом не доказан факт осуществления деятельности ООО «Хроника плюс» и ЗАО «Медиа Твин» на одном товарном рынке, судом отклоняется, как противоречащий материалам дела.

По установленному ФЗ «О защите конкуренции» правилу, при установлении недобросовестной конкуренции необходимо учитывать наличие на соответствующем рынке конкурентных отношений (конкурентной ситуации, что предполагает осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенных географических границ), то есть когда имеются другие реальные или

потенциальные конкуренты, производящие или реализующие аналогичные (взаимозаменяемые) товары (работы, услуги).

Так, в справке Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 23.07.2013г. указано, что обозначение «Ночь пожирателей MashUp» используется для индивидуализации услуг, связанных с организацией развлекательных мероприятий в ночном клубе. Указанные услуги являются однородными услугами, для индивидуализации которых зарегистрированы товарные знаки «Ночь пожирателей рекламы», «Ночь пожирателей», согласно свидетельствам №№ 229078, 229080 («дискотеки; организация развлечений и отдыха; организация представлений (шоу); развлечения»), № 458692 («клубы развлекательные; клубы-кафе ночные; развлечения; шоу-программы»), содержащиеся в 41 классе Международной классификации товаров и услуг.

Таким образом, ООО «Хроника плюс» и ЗАО «Твин Медиа» являются конкурентами, поскольку оказывают однородные (взаимозаменяемые) услуги в сфере развлечения и отдыха, в связи с чем, возникает угроза смешения производителей услуг и введения в заблуждение потенциальных потребителей.

На основании изложенного, оценив в совокупности представленные сторонами доказательства в порядке ст. 71 Арбитражного процессуального кодекса РФ, арбитражный суд считает, что вывод антимонопольного органа о том, что действия ООО «Хроника плюс» по использованию при проведении развлекательных мероприятий обозначения «Ночь пожирателей MashUp», сходного до степени смешения с товарными знаками «Ночь пожирателей рекламы», «Ночь пожирателей» по свидетельствам №№ 229078, 229080, 458692, принадлежащими ЗАО «Твин Медиа», образует нарушение п.4 ч.1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции», основан на представленных в материалы дела доказательствах и является правомерным, в связи с чем, требования заявителя удовлетворению не подлежат.

В соответствии со ст.333.21 Налогового кодекса Российской Федерации при подаче заявления о признании ненормативного правового акта недействительным государственная пошлина для организаций уплачивается в размере 2000 руб. Поскольку при подаче заявления о признании недействительным решения УФАС по РБ по делу №А-11/1413 от 20.09.2013г., заявителем платежным поручением № 1331 от 30.09.2013г. уплачена госпошлина в размере 4000 руб., излишне уплаченная госпошлина в сумме 2000 руб. подлежит возврату заявителю.

Руководствуясь статьями 110, 167-170, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении заявления общества с ограниченной ответственностью «Хроника плюс» (ИНН 0278094139, ОГРН 1030204619884) отказать.

Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Хроника плюс» (ИНН 0278094139, ОГРН 1030204619884) справку на возврат госпошлины в сумме 2000 руб.

Решение может быть обжаловано в Восемнадцатый арбитражный апелляционный суд в течение месяца со дня принятия решения (изготовления его в полном объеме) через Арбитражный суд Республики Башкортостан.

Информацию о времени, месте и результатах рассмотрения апелляционной жалобы можно получить на Интернет-сайте Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда www.18aas.arbitr.ru.

Судья

С.Я.Хафизова

