

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 2-01-03/14-2023

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

04.07.2023 года

г. Пенза

В Пензенское УФАС России из УФАС по Удмуртской Республике поступило обращение ИП Б (далее – Заявитель) в отношении ИП С.. (ОГРНИП: 318527500031423, ИНН: 432985757876, далее – ИП С....) по вопросу недобросовестной конкуренции при регистрации прав на товарный знак по свидетельству № 848804.

Из полученных материалов установлено следующее.

Согласно представленным сведениям ИП Б.. с 30.03.2021 на маркетплейсе «WILDBERRIES» осуществляет продажу кошельков, портмоне, женских сумок, клатчей под обозначением «Baellerry». Данная продукция закупается у китайского производителя YIWU ZHENXIN LEATHER CO, LTD через посредника ООО «Стандарт» на основании представленных договоров. Согласно открытой статистике сайта «WILDBERRIES» Заявителем предлагается к продаже 52 наименования товара, купленных потребителями более двух десятков тысяч раз, с более 3000 положительных отзывов покупателей. Основной вид деятельности Заявителя согласно ЕГРИП — «47.19 Торговля розничная прочая в неспециализированных магазинах», а среди дополнительных видов деятельности указан «47.91 Торговля розничная по почте или по информационно-коммуникационной сети Интернет».

01.09.2022 ИП С... направил в адрес маркетплейса «WILDBERRIES» претензию о нарушении исключительных прав на товарный знак 848804 при предложении к продаже ИП Б.... товаров под маркировкой «Baellerry». После поступления претензии сервисом маркетплейса «WILDBERRIES» заблокировано 16 карточек с предложением к продаже товаров

04.02.2023 от представителя ИП С... направлено предложение о заключении дилерского договора, предусматривающего возможность реализации товаров под обозначением «Baellerry».

Из представленных документов установлено, что основным видом деятельности ИП С... согласно ЕГРИП является «47.91 Торговля розничная по почте или по информационно-коммуникационной сети Интернет», среди дополнительных видов деятельности указаны коды «46.18 Деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле прочими отдельными видами товаров», «46.90 Торговля оптовая неспециализированная», «47.19 Торговля розничная прочая в неспециализированных магазинах», «47.72

Торговля розничная обувью и изделиями из кожи в специализированных магазинах» и т.д.

ИП С... так же, как и заявитель, на маркетплейсе «WILDBERRIES» предлагает к продаже и продает женские сумки, кошельки, портмоне.

Таким образом, ИП Б... и ИП С..., осуществляя деятельность по продаже женских сумок, кошельков, портмоне, являются конкурентами.

Согласно сведениям из Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации ИП С... является обладателем прав на словесный товарный знак по Свидетельству Российской Федерации № 848804 для широкого перечня товаров и услуг 3,5,6,8,9,10,14,16,18,19,21,25,28,35,44 классов Международной классификации товаров и услуг, дата приоритета 16.10.2021, дата регистрации 21.01.2022 (далее – Товарный знак № 848804).

18 класс Международной классификации товаров и услуг включает в себя следующие товары: Альпенштоки; Бирки багажные; Бирки пришивные для одежды кожаные; Бирки самоклеющиеся для сумок кожаные; Бумажники; Вальтрапы; Визитницы; Вожжи; Вожжи для поддержания детей при ходьбе; Гамачи-перевязи для ношения младенцев; Гарнитурные сбруйные; Держатели для кредитных карт (бумажники); Детали для стремян резиновые; Диспенсеры пакетов для собачьих отходов, приспособленные для ношения на поводке; Замша, за исключением используемой для чистки; Зонты; Зонты солнечные; Изделия шорно-седельные; Каркасы для дождевых или солнечных зонтов; Каркасы для сумок (конструктивные части сумок); Картодержатели (бумажники); Кейсы из кожи или кожкартона; Клапаны кожаные; Кнуты; Коврики для верховой езды; Кожа веганская; Кожа искусственная; Кожа искусственная на основе мицелия; Кожа необработанная или частично обработанная; Кожкартон; Кожухи для рессор кожаные; Кольца для зонтов; Коробки для шляп кожаные; Коробки из вулканизированной фибры; Коробки из кожи или кожкартона; **Кошельки**; Кошельки из металлических колечек; Крепления для седел; Крупоны (части шкур); Кубики компрессионные для багажа; Ленчики седел; Мешки (конверты, сумки) кожаные для упаковки; Молескин (имитация кожи); Наборы дорожные (кожгалантерея); Наколенники для лошадей; Намордники; Недоуздки для лошадей; Несессеры для туалетных принадлежностей незаполненные; Обивка мебельная из кожи; Одежда для домашних животных; Одеяла для животных; Органайзеры для багажа; Органайзеры для чемоданов; Отделка кожаная для мебели; Ошейники для животных*; Палки для альпинизма; Палки для пеших прогулок; Папки деловые; Папки для нот; Перевязи для ношения младенцев; Пленка газонепроницаемая из кишок животных; Плетки многохвостые; Поводки кожаные; Подкладки мягкие под седла для верховой езды; Подковы; Подпруги кожаные; Плотна кожаные; Попоны для лошадей; **Портмоне**; Портпледы; Портупеи кожаные; Портфели (кожгалантерея); Постромки (конская сбруя); Пушнина; Рамки кошельков для монет (конструктивные части кошельков для

монет); Рандосеру (японский школьный ранец); Ранцы; Ремешки кожаные; Ремни для военного снаряжения; Ремни для конской сбруи; Ремни для коньков; Ремни кожаные (изделия шорные); Ремни подбородочные кожаные; Ремни стременные; Ручки для зонтов; Ручки для тростей; Ручки для чемоданов; Ручки-держатели для переноски хозяйственных сумок и пакетов; Рюкзаки; Рюкзаки для переноски младенцев; Саквояжки; Седла для лошадей; Сетки хозяйственные; Спицы для дождевых или солнечных зонтов; Стремена; Сумки для альпинистов; Сумки для инструментов пустые; Сумки для одежды дорожные; Сумки для туалетных принадлежностей, незаполненные; **Сумки женские**; Сумки пляжные; Сумки седельные; Сумки спортивные; Сумки туристские; Сумки хозяйственные многообразные; Сумки хозяйственные на колесах; Сумки школьные; Сумки; Сумки-кенгуру для ношения детей; Сундуки дорожные; Сундуки дорожные (багажные); Торбы (мешки для кормов); Трензели для конской сбруи; Трости для зонтов; Трости складные, преобразуемые в сиденья; Трости; Тфилин (филактерии); Удила (сбруя конская); Уздечки (конская сбруя); Упряжь для животных; Футляры для ключей; Хомуты для лошадей; Чемоданы; Чемоданы моторизированные; Чемоданы на колесах; Чемоданы плоские; Чемоданы плоские для документов; Чехлы для дождевых зонтов; Чехлы на седла для лошади; Шевро; Шкуры выделанные; Шкуры животных; Шкуры крупного рогатого скота; Шнуры кожаные; Шоры (сбруя конская); Этикеты кожаные; Ягдташи (охотничьи аксессуары); Ящики из вулканизированной фибры.

Правовая охрана Товарного знака № 848804 распространяется на следующие виды товаров 18 класса Международной классификации товаров и услуг: альпенштоки; беби-слинги; бирки багажные; вальтрапы; вожжи; вожжи для поддержания детей при ходьбе; гаммаки-перевязи для ношения младенцев; гарнитуры сбруйные; детали для стремян резиновые; зонты; зонты солнечные; изделия шорно-седельные; каркасы для дождевых или солнечных зонтов; кнуты; коврики для верховой езды; кольца для зонтов; кошельки из металлических колечек; крепления для седел; ленчики седел; наколенники для лошадей; намордники; недоуздки для лошадей; одежда для домашних животных; одеяла для животных; ошейники для животных; палки для пеших прогулок; перевязи для ношения ребенка; пленка газонепроницаемая из кишок животных; плетки многохвостые; поводки; подкладки мягкие под седла для верховой езды; подковы; подпруги кожаные; попоны для лошадей; портупей кожаные; постромки (конская сбруя); ремешки кожаные; ремни для военного снаряжения; ремни для конской сбруи; ремни для коньков; ремни кожаные (изделия шорные); ремни подбородочные кожаные; ремни стременные; ручки для зонтов; ручки для тростей; ручки для чемоданов; ручки-держатели для переноски хозяйственных сумок и пакетов; рюкзаки для переноски младенцев; седла для лошадей; спицы для дождевых или солнечных зонтов; стремяна; сумки для слесарных инструментов пустые; сумки седельные; сумки сортировочные для багажа; сумки-кенгуру для ношения детей; трензели для конской сбруи; трости; трости для зонтов; трости складные, преобразуемые в сиденья; удила (сбруя конская); уздечки

(конская сбруя); упряжь для животных; хомуты для лошадей; чепраки под седло для лошадей; чехлы для дождевых зонтов; шоры (сбруя конская); ягдташи (охотничьи аксессуары).

Таким образом, правовая охрана Товарного знака № 848804 не распространяется на такие товары как кошельки, портмоне и женские сумки.

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

Пунктом 2 статьи 1481 ГК РФ установлено, что свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Нарушение исключительных прав на товарный знак возможно только при наличии свидетельства на товарный знак (статья 1504 ГК РФ).

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован (пункт 3 статьи 1484 ГК РФ).

Согласно статье 1233 ГК РФ правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Вместе с тем осуществление гражданских прав ограничено пределами, указанными в пункте 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Согласно пунктам 1 и 3 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке. 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

предполагаются.

По смыслу приведенных нормативных положений использование субъективных гражданских прав в условиях соперничества (борьбы) хозяйствующих субъектов обусловлено определенными границами (пределами реализации) с учетом прав и интересов иных лиц, в том числе потребителей товаров, работ, услуг. Жесткость конкуренции не может отождествляться с ее недобросовестностью.

В силу статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 Страны Союза обязаны обеспечить гражданам стран, участвующих в Союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции. Актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету: 1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента; 2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента; 3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Таким образом, ИП С..., направляя в адрес маркетплейса «WILDBERRIES» уведомление о нарушении исключительных прав на товарный знак 848804 при предложении к продаже ИП Б... товаров под маркировкой «Baellerry», формирует у сервиса по реализации товаров ложное впечатление об отсутствии возможности у ИП Б... реализовывать указанный товар, что, в свою очередь, создаёт негативное мнение о данном участнике рынка (его товарах) и влияет на продолжение реализации товара.

Ложность означает полное несоответствие информации действительному положению дел.

В рассматриваемом случае информация о наличии у ИП С... исключительных прав на словесный товарный знак «Baellerry» в отношении товаров сумки женские, кошельки, портмоне является ложной, поскольку не соответствует действительному положению дел и не нашла своего подтверждения в ходе рассмотрения обращения антимонопольным органом.

В соответствии со статьёй 14.1 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путём дискредитации, то есть распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту и (или) нанести ущерб его деловой репутации.

Согласно разъяснениям ФАС России, изложенным в Письме от 24.12.2015 г. №

ИА/74666/15 «О применении «четвертого антимонопольного пакета» дискредитация имеет своей целью подрыв доверия клиентуры (потребителей или иных контрагентов) к конкуренту или его продукции и привлечение потребителей к собственной продукции путём распространения ненадлежащей информации, в число которой входит и неполная информация о конкуренте, его товарах и услугах.

Следует иметь в виду, что актом недобросовестной конкуренции может быть признано лишь такое распространение не соответствующих действительности сведений, дискредитирующих другой хозяйствующий субъект, которое непосредственно способно оказать влияние на конкуренцию, то есть непосредственно предоставить лицу, распространившему информацию, преимущества над конкурентами и причинить им вред.

ИП С..., осуществляя деятельность на рынке по реализации женских сумок, портмоне и кошельков, ведёт недобросовестную борьбу, распространяя дискредитирующую информацию в отношении своего конкурента, осуществляющего продажу товаров на том же товарном рынке, что является недобросовестной конкуренцией.

В результате указанных действий ИП С... предоставляются преимущества над своими конкурентами, что может причинить убытки Заявителю и нанести ущерб его деловой репутации.

Согласно части 2 статьи 15 Гражданского кодекса Российской Федерации под убытками понимаются расходы, которое лицо, чьё право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

В данном случае реальная угроза причинения убытков выражается в потере ИП Б... возможности реализации товара под маркировкой «Baellerry» через маркетплейс «WILDBERRIES», до сведения которого доводится дискредитирующая информация о товарах Заявителя.

При этом, в силу прямого указания пункта 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления перечисленных в законе последствий и доказательств реального ущерба не требуется.

Кроме того, такие действия ИП С... противоречат принципам справедливости, добропорядочности и разумности.

Таким образом, действия ИП С... по распространению недостоверной

информации о товарах конкурента, которые могут причинить ему убытки и (или) нанести ущерб их деловой репутации, содержат признаки недобросовестной конкуренции путём дискредитации и нарушения требований статьи 14.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно статье 4 Закон о защите конкуренции под недобросовестной конкуренцией понимаются 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.

Главой 2.1 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

Таким образом, в действиях ИП С... усматриваются признаки недобросовестной конкуренции и нарушения статьи 14.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае выявления признаков нарушения статьи 14.1 настоящего Федерального закона хозяйствующему субъекту выдается предупреждение.

Учитывая вышеизложенное, в связи с наличием в действиях ИП С..., выразившихся в дискредитации конкурента, признаков недобросовестной конкуренции и нарушения статьи 14.1 Закона о защите конкуренции, Пензенское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает ИП С... о необходимости прекращения **в срок до 11 августа 2023 года** указанных действий, для чего необходимо:

- прекратить дискредитацию конкурента о нарушении ИП Б... исключительных прав на словесный товарный знак «Baellerry» в отношении товаров сумки женские, кошельки, портмоне в отсутствие соответствующего права у ИП С..., в том числе путем уведомления маркетплейс «WILDBERRIES».

О выполнении предупреждения сообщить в Пензенское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

В силу части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.