

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ №002/01/14.2-2347/2022

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ
НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Комиссия Башкортостанского УФАС России (далее – Комиссия) в ходе рассмотрения антимонопольного дела №002/01/14.6-2658/2021 о нарушении антимонопольного законодательства со стороны АНО ДПО НМЦ «Инновационное искусствознание» (ИНН 0274940912) по признакам нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) приняла заявление ФГБОУ УВО «Уфимский государственный институт искусств имени Загира Исмагилова» (далее – Институт) (исх.№6610/01-05 от 19.09.2022 г. – вх. от 20.09.2022 г.) о наличии в действиях ФГБОУ ВО «Российская академия музыки имени Гнесиных» признаков нарушения антимонопольного законодательства, выразившееся в размещении в сети «Интернет» на сайте <http://journalpmn.ru/index.php/PMN> информации, вводящее в заблуждение неопределенный круг лиц.

Согласно анализу материалов дела установлено следующее.

13.09.2007 г. между ФГБОУ ВО «Уфимский государственный академия искусств имени Загира Исмагилова» и ООО НПФ «Восточная печать» заключен договор на выполнение дизайнерских работ №30.

Из данного договора следует, что стоимость оплаты составила 90 000,00 рублей. Предметом договора являлось выполнению работ по созданию дизайн - проекта журнала «Проблемы музыкальной науки».

17.10.2007 г. СМИ журнал «Проблемы музыкальной науки /Music Scholarship» зарегистрирован Федеральной службой по надзору в сфере массовых коммуникаций, связи и охраны культурного

наследия.

Выпуск СМИ журнала «Проблемы музыкальной науки» (Свидетельство о регистрации ПИ №ФС77-29960 от 17.10.2007 г.) осуществлялся под редакцией Ш.А.Н., с учредительским составом в количестве 12 учебных заведений, в том числе ФГБОУ УВО «Уфимский государственный институт искусств имени Загира Исмагилова».

До 01.09.2015 г. Ш.А.Н. являлась в том числе штатным сотрудником Института.

После увольнения по собственному желанию, в период с 01.09.2015 по 23.12.2019 г. Шаймухаметова Л.Н. также привлекалась для оказания услуг по сопровождению выпуска журнала.

В указанный период у журнала менялся учредительский состав, название и Свидетельство о регистрации СМИ.

Так, журнал «Проблемы музыкальной науки / Music Scholarship» Свидетельство о регистрации СМИ ПИ №ФС77-66656 от 27.07.2016 г. с адресом редакции: 450008, г.Уфа, ул.Ленина, д.14; язык: русский, английский, немецкий, французский; территория распространения: РФ с учредительским составом в количестве 8 учебных заведений, в том числе ФГБОУ УВО «Уфимский государственный институт искусств имени Загира Исмагилова».

08.10.2018 г. Ш.А.Н., Б.Г.Р., З.Н.А., была зарегистрирована АНО ДПО НМД «Инновационное искусствознание» Председателем указанной организации стала Ш.А.Н.

17.03.2020 г. на АНО ДПО НМД «Инновационное искусствознание» зарегистрирован сайт <http://journalpmn.ru/index.php/PMN/index>

В июле 2020 г. АНО ДПО НМД «Инновационное искусствознание» был зарегистрирован СМИ журнал с наименованием: «Проблемы музыкальной науки /Music Scholarship» и территорией распространения - Россия и зарубежные страны в форме сетевого издания (Свидетельство о регистрации СМИ ЭЛ № ФС 77-78770 от 30.07.2020 г.).

В июле 2020 г. АНО ДПО НМД «Инновационное искусствознание» был зарегистрировано СМИ журнал с наименованием: «Проблемы музыкальной науки /Music Scholarship» и территорией распространения - Россия и зарубежные страны в форме сетевого издания (Свидетельство о регистрации СМИ ЭЛ № ФС 77-78770 от

30.07.2020 г.).

23.04.2021 Институт зарегистрировал сайт musicscholar.ru, где размещены СМИ журналы, выпускаемые с 2007 года, в том числе где редактором являлась Шаймухаметова Л. Н.

01.06.2021 г. в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент) АНО ДПО НМД «Инновационное искусствознание» была подана заявка № 2021733585 на регистрацию словесного товарного знака «Проблемы музыкальной науки /Music Scholarship». 12.08.2021 указанный товарный знак за № 824312 был зарегистрирован в отношении товаров 09 (периодическое электронное издание (журнал) и 16 (периодическое печатное издание (журнал) классов МКТУ с приоритетом от 01.06.2021 г.

В июле 2021 г. АНО ДПО НМД «Инновационное искусствознание» было зарегистрировано СМИ журнал с наименованием: «Проблемы музыкальной науки», территория распространения - Россия и зарубежные страны в форме печатного СМИ, журнала (Свидетельство о регистрации СМИ ПИ № ФС 77- 81264 от 07.07.2021 г.).

Период изменения СМИ журнала «Проблемы музыкальной науки/ Music Scholarship», где ФГБОУ ВО «Уфимский государственный институт искусств им. З.Исмагилова являлся в том числе одним из учредителей (в последствии единственным учредителем) и издателем журнала, с адресом редакции: г.Уфа, ул.Ленина, д.14, начиная с 2007 года по настоящее время:

17.10.2007 года журнал «Проблемы музыкальной науки» (Свидетельство о регистрации ПИ №ФС77-29960).

27.07.2016 г. СМИ журнал «Проблемы музыкальной науки/ Music Scholarship» в связи изменением состава учредителей, изменением названия, изменением языка, уточнением тематики СМИ (свидетельство о регистрации СМИ ПИ № ФС77-66656).

07.07.2021 г. СМИ журнал «Проблемы музыкальной науки/ Music Scholarship в связи с изменением состава учредителей и специализации СМИ (свидетельство о регистрации СМИ ПИ № ФС77-81373).

Период изменения СМИ журнала «Проблемы музыкальной науки/ Music Scholarship», где АНО ДПО НМД «Инновационное искусствознание» являлся учредителем и издателем журнала, с

адресом редакции: г.Уфа, ул.Р.Зорге, д.17, корп.1, оф.306, начиная с 2020 года по настоящее время:

30.07.2020 г. СМИ журнал «Проблемы музыкальной науки /Music Scholarship» (Свидетельство о регистрации СМИ ЭЛ № ФС 77-78770). На момент вынесения решения, вторым учредителем стал ФГБОУ ВО «Российская академия музыки им. Гнесиных», с адресом редакции: г.Москва, ул.Поварская, д.30-36.

07.07.2021 г. СМИ журнал: «Проблемы музыкальной науки» (Свидетельство о регистрации СМИ ПИ № ФС 77- 81264 от 07.07.2021 г.) – деятельность СМИ прекращена по решению учредителя.

Таким образом, исходя из вышеуказанного следует, что с 2007 года, с момента начала выпуска СМИ журнала «Проблемы музыкальной науки», наименование СМИ журнала было изменено на «Проблемы музыкальной науки/Music Scholaship», количество учредителей уменьшилось с двенадцати до единственного учредителя - ФГБОУ ВО «Уфимский государственный институт искусств им. З.Исмагилова.

С 2020 г. параллельно выпускаемому ФГБОУ ВО «Уфимский государственный институт искусств им. З.Исмагилова СМИ журнала «Проблемы музыкальной науки/Music Scholaship», АНО ДПО НМД «Инновационное искусствознание» были зарегистрированы СМИ журнал «Проблемы музыкальной науки/Music Scholaship» выпускаемые и распространяемые в электронном и печатном виде, а также зарегистрирован товарный знак № 824312: «Проблемы музыкальной науки /Music Scholarship».

На момент вынесения решения СМИ журнал «Проблемы музыкальной науки/Music Scholaship» издается и распространяется разными издателями: ФГБОУ ВО «Уфимский государственный институт искусств им. З.Исмагилова, АНО ДПО НМД «Инновационное искусствознание» и разными учредителями: ФГБОУ ВО «Уфимский государственный институт искусств им. З.Исмагилова, АНО ДПО НМД «Инновационное искусствознание», ФГБОУ ВО «Российская академия музыки им. Гнесиных».

Согласно пункту 1 статьи 1494 ГК РФ приоритет товарного знака устанавливается по дате подачи заявки на товарный знак в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Согласно пункту 6 статьи 1252 ГК России, если различные средства

индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном настоящим Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Согласно статье 1484 ГК России 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), в том числе способами, указанными в пункте 2 данной статьи. 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.

Согласно статье 8 Парижской конвенции по охране промышленной собственности (1883 г.) для охраны фирменного наименования без обязательной подачи заявки или регистрации и независимо от того, является ли оно частью товарного знака либо применяется только с момента регистрации в качестве юридического лица, имеющего фирменное наименование.

Согласно статье 1494 ГК РФ приоритет товарного знака устанавливается по дате подачи заявки на товарный знак в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Так, приоритет товарному знаку, и регистрация СМИ журнала со схожим до степени смешения наименованием и внешней идентичностью был предоставлен позднее регистрации средства массовой информации и начала издания, имеющего схожее наименование, что и товарный знак АНО ДПО НМЦ «Инновационное искусствознание».

В материалах дела представлены документы, подтверждающие факты непрерывного выпуска СМИ журнала «Проблемы музыкальной науки /Music Scholarship» с 2007 года (где издатель и учредитель в том числе Институт) и использования им в названии СМИ журнала «Проблемы музыкальной науки /Music Scholarship» до предоставления приоритета товарного знака АНО ДПО НМЦ «Инновационное искусствознание», что также подтверждает наличие на момент подачи АНО ДПО НМЦ «Инновационное искусствознание» заявки на регистрацию этого обозначения в качестве товарного знака конкурентных отношений между АНО ДПО НМЦ «Инновационное искусствознание» и Институтом.

Кроме того, оргтехника, расходы на разработку дизайна финансировались из бюджета Института, также помещения для Редакции предоставлялись также Институтом.

Из указанного следует, что в случае, если различные средства индивидуализации оказываются тождественными или сходными до степени смешения, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее.

Из вышеуказанного следует, что название СМИ журнала, включающего слова включающего слова «Проблемы музыкальной науки /Music Scholarship», возникло с 2007 года в силу регистрации и

издания журнала и используется по настоящее время, таким образом, использование АНО ДПО НМЦ «Инновационное искусствознание» в своей деятельности средства индивидуализации: «Проблемы музыкальной науки /Music Scholarship» является неправомерной.

Кроме того, Комиссия, принимая решение по делу №002/01/14.6-2658/2021 учитывала, что приобретение и использование исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг является актом недобросовестной конкуренции, оценивает, как саму регистрацию, так и поведение лица, предшествующее регистрации и после нее.

Поведение недобросовестной конкуренции в действиях АНО ДПО НМЦ «Инновационное искусствознание» подтверждается в том числе тем, что после приобретения исключительного права на товарный знак № 824312: «Проблемы музыкальной науки /Music Scholarship», АНО ДПО НМЦ «Инновационное искусствознание» стремился вытеснить с рынка своего конкурента - ФГБОУ ВО «Уфимский государственный институт искусств им. З.Исмагилова, в том числе путем выпуска СМИ журналов с идентичным дизайном, схожим наименованием.

Факт широкого использования спорного обозначения иными лицами до даты подачи ответчиком заявки на регистрацию этого обозначения в качестве товарного знака, получения обозначением известности среди потребителей в результате его использования иными лицами, известность АНО ДПО НМЦ «Инновационное искусствознание» факта использования такого обозначения иными лицами до даты подачи им заявки на регистрацию его в качестве товарного знака подтверждается тем, что СМИ журналы, выпускаемые ФГБОУ ВО «Уфимский государственный институт искусств им. З.Исмагилова и АНО ДПО НМЦ «Инновационное искусствознание» имели тираж в разные годы более 50 экземпляров, также СМИ журнал «Проблемы музыкальной науки /Music Scholarship» размещался в общем доступе в сети «Интернет».

Факт наличия на момент подачи ответчиком заявки на регистрацию этого обозначения в качестве товарного знака конкурентных отношений между ФГБОУ ВО «Уфимский государственный институт искусств им. З.Исмагилова и АНО ДПО НМЦ «Инновационное искусствознание» подтверждается анализом, отраженным в аналитическом отчете от 10.10.2022 г, приобщенного в материалы

дела.

Факт причинения либо вероятность причинения ФГБОУ ВО «Уфимский государственный институт искусств им. З.Исмагилова» вреда путем предъявления требований о прекращении использования спорного обозначения является судебный спор в Арбитражном суде Республики Башкортостан по делу №А07-9635/2021, где в том числе редакция журнала «Проблемы музыкальной науки/Music Scholaship» в лице главного редактора Шаймухаметовой Людмилы Николаевны обратилась с исковым заявлением об исключении соучредителей СМИ.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу о том, что действия АНО ДПО НМЦ «Инновационное искусствознание» выразившееся в приобретении и использовании исключительных права на товарный знак № 824312 «Проблемы музыкальной науки/Music Scholaship» и использовании указанного товарного знака сходного до степени смешения с полным наименованием СМИ журнала «Проблемы музыкальной науки/Music Scholaship» (свидетельство о регистрации СМИ ПИ № ФС77-81373), являются нарушением требования части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции, что отражено в решении по делу №002/01/14.6-2658/2021 от 28.10.2022 г.

Следовательно, из вышеуказанного следует, что размещение в сети «Интернет» на сайте <http://journalpmn.ru/index.php/PMN> информации о выпуске журнала в двух формах - сетевой и печатной: «Формы распространения журнала: сетевая ISSN 2782-3598 (Свидетельство о регистрации ЭЛ № ФС 77-78770 от 30.07.2020) и печатная ISSN 2782-358X». Также указание: «Журнал индексируется в международных базах цитирования Scopus (охват контента с 2016 года по август 2021). (Квартиль SJR: 2018 - Q1, 2019 - Q1, 2020 - Q2) ... ». Размещения в разделе «Архив выпусков» в общей сложности 47 архивных полнотекстовых электронных выпусков журнала со сквозной нумерацией, начиная с 2007 года, заканчивая выпуском №2 2022 года, где все выпуски журнала с 2007 года по 2020 год включительно выпущены Институтом.

Указание информации в подразделе «История журнала», также, размещение в левом нижнем углу главной страницы сайта фотографии обложки журнала Института, выпускаемого с 2007 года в оригинальном дизайнерском решении, исключительные права на которое принадлежат Институту. Все размещенные на сайте выпуски журналов, как выпущенные Институтом, так и выпущенные АНО ДПО

НМЦ «Инновационное искусствознание» и ФГБОУ ВО «Российская академия музыки имени Гнесиных» начиная с 2021 года, выполнены в дизайне, исключительные права на который принадлежат Институту.

Согласно пункту 2 статье 14.2 Закона о защите конкуренции, не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе в отношении количества товара, предлагаемого к продаже, наличия такого товара на рынке, возможности его приобретения на определенных условиях, фактического размера спроса на такой товар.

В связи с наличием в действиях ФГБОУ ВО «Российская академия музыки имени Гнесиных» признаков нарушения пункта 2 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в введение в заблуждение неопределённого круга лиц путем размещения в сети «Интернет» на сайте <http://journalpmn.ru/index.php/PMN> неверной информации о журнале: «Проблемы музыкальной науки /Music Scholarship», Управление на основании статьи 39.1. Закона о защите конкуренции предупреждает ФГБОУ ВО «Российская академия музыки имени Гнесиных» о необходимости прекращения недобросовестных действий в срок шестьдесят дней со дня получения настоящего предупреждения путем:

прекращения действий по недобросовестной конкуренции, а именно удаления из сайта <http://journalpmn.ru/index.php/PMN> неверной информации исходя из текста предупреждения.

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

Ответ просим продублировать по электронной почте ...

Руководитель

...