

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 003/01/14.6-995/2022

о нарушении антимонопольного законодательства

к рассмотрению

14 декабря 2022 г.

г. Улан-Удэ

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства - руководитель управления Грибко Виктор Анатольевич,

УСТАНОВИЛ:

16.11.2022 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее-Бурятское УФАС России) поступило заявление ООО «Альфа-М» (далее - в т.ч. заявитель, вх. № 6915) на предмет выявления признаков нарушения антимонопольного законодательства.

По итогам рассмотрения заявления ООО «Альфа-М» Бурятским УФАС России установлено следующее.

ООО «Альфа-М» является обладателем исключительного права на товарный знак «Красное&Белое» на основании изменения к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 560042, о чем 10.03.2022 внесена запись в государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации.

ООО «Альфа-М» осуществляет торговую деятельность по следующим адресам в г. Улан-Удэ: ул. Смолина, 54 «а», ул. Добролюбова, 37, ул. Смолина, 67 корп. 2, ул. Чертенкова, 78.

В подтверждение осуществления предпринимательской деятельности на территории г. Улан-Удэ заявителем представлены договоры аренды нежилых помещений по указанным адресам, а именно: договор аренды нежилого помещения № АМ-6937-15/2021 от 22.12.2021 (ул. Смолина, 54 «а»), договор аренды нежилого помещения № АМ-6888-15/2021 от 29.12.2021 (ул. Чертенкова, 78), договор аренды нежилого помещения № АМ-7077-15/2022 от 04.01.2022 (ул. Смолина, 67 корп. 2), договор аренды нежилого помещения № АМ-7298-15/2022 от 28.01.2022 (ул. Добролюбова, 37).

При осуществлении предпринимательской деятельности в целях индивидуализации ООО «Альфа-М» использует товарный знак «Красное&Белое».

Основанием для обращения с соответствующим заявлением в антимонопольный орган послужил тот факт, что ООО «Альфа-М» было установлено, что в г. Улан-Удэ по адресу: ул. Красной Звезды, д. 23 на фасаде торгового объекта размещена вывеска с надписью: «Белое&Красное», выполненная в бело-красном цвете.

Сопоставляя надпись на вывеске вышеуказанного торгового объекта и товарного знака «Красное&Белое», видно, что обозначения являются сходными до степени смешения по следующим признакам:

- по фонетическому и звуковому произношению;

- по семантическому (смысловому) значению;

- по визуальному сходству (слова «Красное» и «Белое», цветовая гамма: сочетание красного и белого цветов, слово «красное» выполнено красным цветом на белом фоне, слово «белое»

выполнено белым цветом на красном фоне; использование союза «и», являющегося тождественным знаком &.);

-по графическому изображению букв;

-по единому доминирующему элементу: доминирующим элементом в обоих обозначениях выступают слова «Красное» и «Белое».

Заявитель указывает на очевидность сходства между товарным знаком «Красное&Белое» и вывеской с обозначением «Белое&Красное», размещенной на фасаде торгового объекта по адресу: ул. Красной Звезды, 23 в г. Улан-Удэ; полагает, что использование вывески сходной до степени смешения с товарным знаком законным правообладателем которого является ООО «Альфа-М» незаконно и подобные действия обладают признаками недобросовестной конкуренции, запрет на которую установлен Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции). Доводы заявителя подтверждены фотографиями, видеосъемкой и иными документами.

Бурятским УФАС России установлено, что предпринимательскую деятельность по адресу: г. Улан-Удэ, мкр. Горького, ул. Красной Звезды, д.23 осуществляет ИП Лоскутникова А.В. (ОГРНИП 317032700002418; зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 27.01.2017).

25.11.2022 ИП Лоскутниковой А.В. направлен запрос письменных пояснений по доводам заявления ООО «Альфа-М».

Из пояснений ИП Лоскутниковой А.В. (вх. № 7309 от 07.12.2022) следует, что основным видом предпринимательской деятельности является «торговля розничная непродовольственными товарами, не включенными в другие группировки, в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.78.9)».

Предпринимательская деятельность осуществляется ИП Лоскутниковой А.В. на двух торговых объектах по адресам: г. Улан-Удэ, СНТ «Пищевик», проезд 26, стр. 705 «а» и г. Улан-Удэ, мкр. Горького, ул. Красной Звезды, д.23, в которых реализуются товары повседневного спроса потребителей: молочная, мясная, мучная продукция, промышленные и бытовые товары и пр.

05.05.2021 между ИП Лоскутниковой А.В. и АО «Концерн Ариг УС» заключен договор аренды недвижимого имущества по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Красной звезды, 23; по данному адресу магазин начал работу в августе 2021 года.

Как указывает ИП Лоскутникова А.В., поскольку основной вид товаров, реализуемых в магазине, является молочная и мясная продукция, которая вызывает у населения ассоциации с белым и красным цветом, было принято решение об оформлении интерьера магазина в бело-красной цветовой гамме. В рекламном агентстве предложили креативное решение оформить вывеску в виде прямоугольника, поделенного по диагонали на белый и красный фон. На белом фоне красными буквами выполнили надпись «Белое», что означает молочную продукцию, на красном фоне выполнили надпись белыми буквами «Красное», что означает мясную продукцию. На пересечении диагонали разместили символ «&». Также на вывеске разместили элемент в виде круга, состоящего из замыкающих друг друга красных стрелок. Внутри круга на белом фоне красным цветом разместили цифры «24/7», что означает круглосуточную работу магазина.

Дополнительная вывеска оформлена в виде белого прямоугольника, на котором в красной рамке размещена надпись красными буквами «Продукты», и элемент в виде круга, аналогичный элементу на первой вывеске. При входе в магазин установлен баннер, где изображена мясная продукция, с указанием местного производителя продукции. Размещение данного баннера рассчитано на привлечение внимания покупателя к ассортименту магазина. Все вывески торгового объекта выполнены в цветовой гамме,

вызывающей у покупателя восприятие магазина именно как объекта, где продаются продукты питания и промышленные товары ежедневного потребления.

ИП Лоскутникова А.В. сообщила, что 18.11.2022 вывеска была демонтирована.

Бурятское УФАС России в целях всестороннего и объективного рассмотрения заявления ООО «Альфа-М» направило в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее - Роспатент; исх. № 05-26/4155 от 17.11.2022) запрос о даче заключения о наличии/отсутствии сходства до степени смешения вышеуказанных обозначений.

В соответствии с заключением (вх. № 7292 от 06.12.2022), подготовленным ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» по поручению Роспатента, обозначение «Белое & Красное» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 560042 «Красное & Белое», поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического сходства словесных элементов «Белое&Красное»/«Красное & Белое», сходной цветовой гаммы, при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и услуги, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 560042, являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

Закон о защите конкуренции определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции (пункт 1 части 1 статьи 1).

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.

Запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения, установлен статьей 14.6 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 14.6 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция 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.

В силу пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем незаконного использования 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.

В соответствии с выписками из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Альфа-М» и ИП Лоскутниковой А.В. оба хозяйствующих субъекта в качестве дополнительных видов деятельности осуществляют торговлю розничную преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах (код 47.11).

Анализ материалов в рамках рассмотрения заявления ООО «Альфа-М» указывает на наличие

в действиях ИП Лоскутниковой А.В. признаков недобросовестной конкуренции, прямо запрещенных пунктом 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции; данные действия не соответствуют обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

На основании изложенного, в действиях ИП Лоскутниковой А.В. установлены признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6, выразившиеся в использовании при осуществлении предпринимательской деятельности обозначения «Белое&Красное», которое сходно до степени смешения с товарным знаком «Красное&Белое».

14.12.2022 Бурятским УФАС России издан приказ о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Лоскутниковой Антониной Владимировной (ОГРНИП 317032700002418; ИНН 032309016224) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного и, руководствуясь частью 6 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 003/01/14.6-995/2022 к рассмотрению на 17 января 2023 года в 15 час. 00 мин. по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Ленина, 55, каб. 114.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика индивидуального предпринимателя Лоскутникову Антонину Владимировну (ОГРНИП 317032700002418; ИНН 032309016224).

Явка ответчика по делу или его представителя с доверенностями на участие в рассмотрении дела обязательна.

Рассмотрение дела может быть осуществлено в дистанционном режиме с помощью программного обеспечения.

Приглашения на участие в видеоконференц-связи будут направлены на электронную почту.

Председатель Комиссии

В.А. Грибко