

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «23» июля 2018 г.

г. Краснодар

В полном объеме решение изготовлено «27» июля 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

«...» - заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

«...» - заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

«...» – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

«...» – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

«...» – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 550/2017 по признакам нарушения 550/2017 по признакам нарушения ИП «...» (адрес: «...») п. 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции»,

в присутствии надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 550/2017 заявителя АО «Тандер» - «...»

в присутствии надлежащим образом уведомленного о дате, времени и

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление АО «Тандер» (вх.№ 10348 от 02.10.2017 г.) о признаках недобросовестной конкуренции в действиях ИП «...» выразившихся в использовании вывески с информацией содержания: «кубанское мясо свежее», по мнению заявителя, копирующей фирменный стиль магазинов «Магнит», который закреплен в принадлежащих АО «Тандер» (ИНН:2310031475; ОГРН: 1022301598549) товарных знаках № 257219; № 497172; № 534392; № 502488; № 618187, с признаками нарушения п.2 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Из заявления АО «Тандер» (вх.№ 10348 от 02.10.2017 г.) следует, что фирменный стиль представляет собой совокупность постоянных изобразительных, визуальных, информационных средств, с помощью которых фирма подчеркивает свою индивидуальность. Базовыми элементами фирменного стиля, согласно ряду научных изданий, является товарный знак, корпоративные цвета, корпоративный шрифт. Таким образом, понятие «фирменный стиль» является более широким и включает наряду с корпоративным цветом, корпоративным шрифтом, слоганом, в том числе такой элемент как товарный знак.

По мнению заявителя, фирменный стиль АО «Тандер» закреплен в принадлежащих АО «Тандер» товарных знаках № 257219; № 497172; № 534392; № 502488; № 618187, имеющих следующий внешний вид (изображение): обозначение со словесным элементом «Магнит», выполненное оригинальным шрифтом в красно-белом цветовом сочетании в рамке со скругленными углами.

При входе в каждый магазин «Магнит» имеется вывеска, содержащая вышеуказанное обозначение. Это же обозначение используется АО «Тандер» в предложениях о продаже товаров в сети «Магнит», в объявлениях и рекламе, а также в сети Интернет.

Розничная сеть «Магнит» основана более 20 лет назад и на сегодняшний день является одной из крупнейших в Российской Федерации, насчитывая более 14 тысяч магазинов, охватывающих

более чем 2,5 тысяч населенных пунктов в России. Красно-белый фирменный стиль сети «Магнит» и оригинальное исполнение вывески наклонным шрифтом в красной рамке на белом фоне прекрасно известны потребителям, тем более потребителям в Краснодарском крае. 19.09.2017 г. АО «Тандер» было зафиксировано использование на продуктовом магазине по ул. Черкасская, 43/2, в г. Краснодаре вывески, копирующей фирменный стиль магазинов «Магнит», а именно: использование на вышеуказанной вывеске обозначения, включающего словесные элементы «Кубанское мясо свежее» и прямоугольную рамку со скругленными углами, выполненные буквами и линией, красного цвета на фоне прямоугольника светло-серого цвета. Согласно информационной таблички у входа в этот продуктовый магазин его владельцем является ИП «...» Используемое ИП «...» на вывеске обозначение, включающее словесные элементы «Кубанское мясо свежее» и прямоугольную рамку со скругленными углами, выполненные буквами и линией, красного цвета на фоне прямоугольника светло-серого цвета, по мнению заявителя, копирует фирменный стиль магазинов «Магнит», надпись выполнена тем же шрифтом, в том же красно-белом цветовом сочетании и имеет окантовку в виде красной рамки со скругленными углами.

На основании вышеизложенного, приказом Краснодарского УФАС России от 27.12.2017 г. № 443 в отношении ИП «...» было возбуждено дело № 550/2017 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации, а именно по признакам нарушения п.2 ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Определением Краснодарского УФАС России от 10.01.2018 г. о назначении дела № 550/2017 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, дело было назначено к рассмотрению на 27.03.2018 в 11.00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 27.03.2018 г. об отложении рассмотрения дела № 550/2017 рассмотрение дела было назначено на 03.05.2018 г. в 15.00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 27.03.2018 г. об отложении рассмотрения дела № 550/2017 рассмотрение дела было назначено на 03.05.2018 г. в 15-00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 03.05.2018 г. об отложении рассмотрения № 550/2017 рассмотрение дела было назначено на 20.06.2018 г. в 15-00.

Определением Краснодарского УФАС России от 20.06.2018 г. об

отложении рассмотрения № 550/2017 рассмотрение дела было назначено на 23.07.2018 г. в 15-00.

При рассмотрении дела № 550/2017 Комиссией Краснодарского УФАС России установлено следующее.

Согласно международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (одиннадцатая редакция, издание 1-е, МКТУ-11) к классу 29 МКТУ относится: **мясо**, рыба, птица и дичь, мясные экстракты, овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке, желе, варенье, компоты, яйца, молоко и молочные продукты, масло и жиры пищевые.

31.10.2017 г. (исх.№ 29232/7) и 28.03.2018 г. (исх.№ 7174/7) Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности было направлено письмо о даче письменной консультации о наличии или либо отсутствии сходства до степени смешения вывески с рекламой содержания: «кубанское мясо свежее», размещенной ИП «...» и товарных знаков № 257219; № 497172; № 534392; № 502488; № 618187, правообладателем которых является АО «Тандер».

Изучив представленные ФИПС справки (вх.№ 13538 от 18.12.2017 г.; вх.№ 4934 от 11.05.2018 г.) Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Согласно сведениям из Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации товарные знаки, включающие словесный элемент «МАГНИТ» в прямоугольной рамке со скругленными углами, зарегистрированы:

а) товарный знак по свидетельству № 257219 зарегистрирован для индивидуализации товаров 03,08,16,21,24,28, 29, 31,34 и услуг 35,37,39,42 классов Международной классификации товаров и услуг (МКТУ);

б) товарные знаки по свидетельствам № 497172, № 502488, № 534392, № 618187 зарегистрированы для индивидуализации услуг 35 класса МКТУ.

Обозначение «Мясо», размещенное на вывеске продуктового магазина «кубанское мясо свежее» по ул. Черкасская, 43/2 в г. Краснодаре, используется в отношении предоставляемых ИП «...» услуг по реализации товара - мясо, которые относятся к услугам 35 и товарам 29 классов МКТУ.

В свидетельствах № 497172, № 502488, № 534392, № 618187, 257219 в 35 классе МКТУ, указаны, в том числе, услуги- «анализ себестоимости», «исследования в области маркетинга», «маркетинг», «менеджмент в сфере бизнеса», «оформление витрин», соответственно, а в свидетельстве № 257219 в 29 классе МКТУ указаны товары – «жиры пищевые». Сравнимые услуги и товары **не являются однородными**.

Таким образом, товарные знаки по свидетельствам № 497172, № 502488, № 534392, № 618187, 257219 в 35 классе МКТУ не содержат в перечнях услуги розничной торговли, в отношении которых ИП Арутюнян М.А. используется обозначение «мясо», размещенное на вывеске продуктового магазина «кубанское мясо свежее» по ул. Черкасская, 43/2, в г. Краснодаре, и однородные им товары и услуги.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются 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.

В соответствии с п.2 ст.14.6 Федерального 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 том числе копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, **фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины)** или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Кроме того, АО «Тандер» не представлено доказательств, подтверждающих использования ИП Арутюнян М.А. фирменного стиля, кроме вывески с информацией содержания: «кубанское мясо свежее», копирующей фирменный стиль магазинов «Магнит» (на фирменной одежде, в оформлении торгового зала, на витрине).

Таким образом, обозначение «Мясо» используется в отношении предоставляемых ИП «...» услуг по реализации товара - мясо, которые относятся к услугам 35 и товарам 29 классов МКТУ. Товарные знаки по свидетельствам № 497172, № 502488, № 534392, № 618187, 257219 в 35 классе МКТУ не содержат в перечнях услуги розничной торговли, в отношении которых ИП «...» используется обозначение «мясо», а в классе 29 МКТУ отсутствует товар - мясо.

На основании вышеизложенного, в действиях ИП «...» отсутствуют признаки недобросовестной конкуренции, так как ИП «...» оказывает услуги по реализации товара - мясо, а товарные знаки по свидетельствам № 497172, № 502488, № 534392, № 618187, 257219 в 35 классе МКТУ не содержат в перечнях услуги розничной торговли, в отношении которых ИП «...» используется обозначение «мясо», а в классе 29 МКТУ отсутствует товар – мясо, поскольку у вышеуказанных товарных знаков отсутствует правовая охрана по 35 классу МКТУ в отношении услуги розничной торговли и по 29 классу МКТУ в отношении товара- мясо.

Таким образом, в действиях ИП «...» Комиссия Краснодарского УФАС России установила отсутствие нарушения п.2 ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

На основании изложенного, дело № 550/2017, возбужденное в отношении ИП «...» по признакам нарушения п.2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», подлежит прекращению.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, статьей 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона «О защите конкуренции», в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях, производство по делу № 550/2017 по признакам нарушения п.2 ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции в отношении ИП «...» прекратить.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

_____ «...»

_____ «...»

_____ «...»

_____ «...»

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения. Дела об обжаловании решения антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.