О П Р Е Д Е Л Е Н И Е
О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 036/01/14.6-838/2019
О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ
«06» ноября 2019 года город Воронеж

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства А. В. Логошин – заместитель руководителя управления-начальник отдела, на основании приказа Воронежского УФАС России от «06» ноября 2019 года № 133 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем <…> (далее – ИП <…>) пунктов 1, 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

У С Т А Н О В И Л:

Управлением Федеральной антимонопольной службы РФ по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) рассматривается заявление ООО «Грасиан» (вх. № 01-13/782 от 06.08.2019 г.), перенаправленное из Управления Роспотребнадзора по Воронежской области в Павловском, Богучарском, Верхнемамонском районах по признакам нарушения ИП <…> (далее – ИП <…>) антимонопольного законодательства.

По мнению заявителя, ИП <…> незаконно использует при оформлении мойки самообслуживания наименование, сходное до степени смешения с принадлежащим ООО «Грасиан» товарным знаком (знаком обслуживания).

В ходе рассмотрения заявления установлено следующее.

Заявитель является правообладателем товарного знака № 559162, зарегистрированному 08.12.2015 г. с приоритетом от 31.10.2013 г. Указанный товарный знак состоит из графического элемента в виде стилизованной капли синего цвета с выполненными жирным шрифтом прописными буквами белого цвета словесными элементами «мои ка», разделенными знаком препинания тире «-», восклицательным знаком «!», стилизованным изображением капли голубого цвета над буквой «и» и прописными буквами белого цвета меньшего шрифта-словесными элементами «сеть автомоек самообслуживания» ниже (Классы МКТУ и перечень товаров и/или услуг:

37 - аренда автомоечных установок и предоставление информации, относящейся к ним; аренда автомоек; аренда автомоечных установок; мытье, чистка, наземных транспортных средств; мытье автомобилей; мытье транспортных средств; обслуживание техническое установок для помывки наземных транспортных средств; полирование транспортных средств; полировка автомобилей; предоставление информации, относящейся к ремонту и техническому обслуживанию установок для мойки транспорта; предоставление информации по вопросам проката аппаратов для мойки автомобилей; прокат моечно-очистительного оборудования; ремонт и техническое обслуживание установок для мойки транспортных средств; уборка автомобилей).

Право на использование указанного товарного знака ИП <…> ООО «Грасиан» не передавалось.

При этом индивидуальный предприниматель <…> предоставляет во временное владение и пользование автомойку самообслуживания с коммерческим обозначением «мой-ка!» (имущественный комплекс-сооружение и смонтированное в ней оборудование) (Воронежская область, г. Павловск, примерно в 90 метрах от строения 2е на улице Восточной) имеющую идентичное оформление-фирменный стиль (в том числе в результате использования коммерческого обозначения «мой-

ка!» сходного до степени смешения с товарным знаком заявителя (выполненные жирным шрифтом прописными буквами белого цвета словесные элементы «мои ка», разделенные знаком препинания тире «-» с восклицательным знаком «!» и стилизованным изображением капли голубого цвета над буквой «и» -).

В ходе рассмотрения заявления Воронежскому УФАС России предоставлены

- соглашения о предоставлении во временное владение и пользование сооружений и оборудования, смонтированного в них-имущественных комплексов (автомоек самообслуживания «мой-ка!») на территории Воронежской области, заключенные ООО «Грасиан» с ИП <…>, ИП <…>, ИП <…>;
- документы, подтверждающие право владения ИП <…> имущественным комплексом-автомобильной мойкой самообслуживания «мой-ка!» (Воронежская область, г. Павловск, примерно в 90 метрах от строения 2е на улице Восточная), предоставленной в настоящее время во временное владение и пользование ИП <…>.

Таким образом, ООО «Грасиан» и ИП <…> являются конкурентами на товарном рынке услуг по предоставлению во временное владение и пользование сооружений и оборудования, смонтированного в них - имущественных комплексов (автомоек самообслуживания) на территории г. Павловск (Воронежская область РФ).

Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации определены разделом VII ГК РФ.

В соответствии с подпунктом 14 пункта 1 статьи 1225 ГК РФ, товарные знаки и знаки обслуживания являются средством индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана.

Статьей 1229 ГК РФ установлено исключительное право граждан или юридических лиц, обладающих исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), на использование такого результата или такого средства по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением) (абзац 2 пункта 1 статьи 1229 ГК РФ).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим кодексом.

Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ и другими законами… (абзац 3 пункта 1 статьи 1229 ГК РФ).

Статьей 1231 ГК РФ определено действие исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации на территории Российской Федерации.

Статьей 1232 ГК РФ определено условие правовой охраны исключительного права на результат интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации – государственная регистрация такого результата или такого средства в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом.

В силу пункта 1 статьи 1233 ГК РФ, правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).
Статьей 1479 ГК РФ определено действие исключительного права на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, на территории Российской Федерации.
Пунктом 3 статьи 1484 ГК РФ установлен запрет на использование без разрешения правообладателя сходных с его товарным знаком обозначений в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникает вероятность смешения.
В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 под актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.
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 могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.
В силу пункта 2 статьи 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 том числе:
1) незаконное использование 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;
2) 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.

Предоставляя во временное владение и пользование автомойку самообслуживания «мой-ка!» (имущественный комплекс-сооружение и смонтированное в ней оборудование) (Воронежская область, г. Павловск, примерно в 90 метрах от строения 2е на улице Восточной) имеющую идентичное оформление (фирменный стиль) с автомойками самообслуживания «мой-ка!» (имущественными комплексами-сооружениями и смонтированным в них оборудованием) предоставляемыми во временное владение и пользование обществом с ограниченной ответственностью «Грасиан» (путем копирования информационных знаков, изображений, цветовой гаммы и т. д., а также использования коммерческого обозначения «мой-ка!», сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) по свидетельству № 559162, зарегистрированному 08.12.2015 с приоритетом от 31.10.2013 (выполненные жирным шрифтом прописными буквами белого цвета словесные элементы «мои ка», разделенные знаком препинания тире «-» с восклицательным знаком «!» и стилизованным изображением капли голубого цвета над буквой «и» -), ИП <…> может вызвать смешение с деятельностью конкурента.

Учитывая изложенное, указанные действия ИП <…> имеют признаки нарушения запрета на недобросовестную конкуренцию, установленного пунктами 1, 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

Указанные действия ИП <…>:

1. Могут быть направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности на товарном рынке по предоставлению во временное владение и пользование сооружений и оборудования, смонтированного в них-имущественных комплексов (автомоек самообслуживания), могут вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта/конкурента-ООО «Грасиан» на том же товарном рынке, что может нанести вред его деловой репутации.
2. Могут противоречить действующему законодательству (пп. 1 п. 3 ст. 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883; ч. 3 ст. 1484 ГК РФ), принципам добропорядочности, разумности и справедливости.
3. Способны причинить убытки конкуренту-ООО «Грасиан», как реальные, так и в форме упущенной выгоды, путем перераспределения потребительского спроса при осуществлении деятельности на рынке услуг по предоставлению во временное владение и пользование сооружений и оборудования, смонтированного в них-имущественных комплексов (автомоек самообслуживания).

Перечисленные выше действия ИП <…> могут являться формой недобросовестной конкуренции, определенной статьей 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частями 2, 6 и 13 статьи 44 Федерального закона «О защите конкуренции»,

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Назначить дело № 036/01/14.6-838/2019 к рассмотрению на 10 часов 00 минут (мкс) «29» ноября 2019 года в помещении Воронежского УФАС России (город Воронеж, проспект Революции, 21, зал заседаний).

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 036/01/14.6-838/2019 в качестве:

Заявителя – ООО «Грасиан» (Воронежская обл.);

Ответчика – ИП <…> (Воронежская обл.).

3. ООО «Грасиан» в срок до 15 часов 00 минут (мск) «25» ноября 2019 года предоставить в Воронежское УФАС России (г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21), в том числе дополнительно продублировать на электронную почту to36@fas.gov.ru,

следующую информацию (сведения, документы или их надлежащим образом заверенные копии):
3.1. копии документов, подтверждающих факт обращения ООО «Грасиан» к ИП <…> с претензией незаконного использования коммерческого обозначения «мой-ка!» сходного до степени смешения с товарным знаком ООО «Грасиан», а также фирменного стиля (оформления) автомоек самообслуживания «мой-ка!» (имущественных комплексов-сооружений и смонтированным в них оборудованием) предоставляемых во временное владение и пользование обществом с ограниченной ответственностью «Грасиан» (путем копирования информационных знаков, изображений, цветовой гаммы и т. д.);
3.2. имеющуюся информацию о периоде времени предоставления ИП <…> во временное владение и пользование автомойки самообслуживания «мой-ка!» (имущественного комплекса-сооружения и смонтированного в нём оборудования) (Воронежская область, г. Павловск, примерно в 90 метрах от строения 2е на улице Восточной) имеющей идентичное оформление (фирменный стиль) с автомойками самообслуживания «мой-ка!» (имущественными комплексами-сооружениями и смонтированным в них оборудованием) предоставляемыми во временное владение и пользование обществом с ограниченной ответственностью «Грасиан»;
4. ИП <…> в срок до 15 часов 00 минут (мск) «25» ноября 2019 года предоставить в Воронежское УФАС России (г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21), в том числе дополнительно продублировать на электронную почту to36@fas.gov.ru, следующую информацию (сведения, документы или их надлежащим образом заверенные копии):
4.1. сведения о лицах-разработчиках оформления (фирменного стиля) и коммерческого обозначения автомойки самообслуживания «мой-ка!» (Воронежская область, г. Павловск, примерно в 90 метрах от строения 2е на улице Восточной) (в том числе информационных знаков, изображений, цветовой гаммы и т. д.), имеющей идентичное оформление (фирменный стиль) с автомойками самообслуживания «мой-ка!» (имущественными комплексами-сооружениями и смонтированным в них оборудованием) предоставляемыми во временное владение и пользование обществом с ограниченной ответственностью «Грасиан» с приложением соответствующих документальных доказательств;
4.3. документы, подтверждающие право на использование в предпринимательской деятельности коммерческого обозначения «мой-ка!», сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) по свидетельству № 559162, зарегистрированному 08.12.2015 с приоритетом от 31.10.2013 (выполненные жирным шрифтом прописными буквами белого цвета словесные элементы «мои ка», разделенные знаком препинания тире «-» с восклицательным знаком «!» и стилизованным изображением капли голубого цвета над буквой «и» -);
4.4. цветные фотографии предоставляемой во временное владение и пользование автомойки самообслуживания «мой-ка!» (имущественного комплекса-сооружения и смонтированного в нём оборудования) (Воронежская область, г. Павловск, примерно в 90 метрах от строения 2е на улице Восточной), имеющей идентичное оформление (фирменный стиль) с автомойками самообслуживания «мой-ка!» (имущественными комплексами-сооружениями и смонтированным в них оборудованием) предоставляемыми во временное владение и пользование обществом с ограниченной ответственностью «Грасиан»;
4.5. информацию о периоде времени предоставления во временное владение и пользование автомойки самообслуживания «мой-ка!» (имущественного комплекса-сооружения и смонтированного в нём оборудования) (Воронежская область, г.

Павловск, примерно в 90 метрах от строения 2е на улице Восточной), имеющей идентичное оформление (фирменный стиль) с автомойками самообслуживания «мой-ка!» (имущественными комплексами-сооружениями и смонтированным в них оборудованием) предоставляемыми во временное владение и пользование обществом с ограниченной ответственностью «Грасиан»;
4.6. все договоры о предоставлении во временное владение и пользование автомойки самообслуживания «мой-ка!» (имущественного комплекса-сооружения и смонтированного в нём оборудования) (Воронежская область, г. Павловск, примерно в 90 метрах от строения 2е на улице Восточной);
4.7. информацию об иных автомойках самообслуживания «мой-ка!» (имущественных комплексах-сооружениях и смонтированного в них оборудования), принадлежащих ИП <…> и имеющих идентичное оформление (фирменный стиль) с автомойками самообслуживания «мой-ка!» (имущественными комплексами-сооружениями и смонтированным в них оборудованием) предоставляемыми во временное владение и пользование обществом с ограниченной ответственностью «Грасиан», предоставляемых ИП <…> во временное владение и пользование на территории Российской Федерации.
4.8. правовую позицию по признакам нарушения, изложенным в настоящем Определении.
В указанные в пункте 1 настоящего Определения время и место надлежит явиться руководителям организаций/или представителям по доверенности с документом, удостоверяющим личность, и документами, определяющими руководителей/представителей.
Примечание:
Согласно статье 43 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства с момента возбуждения дела имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.