

РЕШЕНИЕ

по делу №014/01/14.6-236/2019

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Якутск

резольтивная часть оглашена «07» мая 2019
г.

изготовлено в полном объеме «22» мая 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

" " – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия).

Члены Комиссии:

" " – главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии;

" " – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии,

рассмотрев дело №014/01/14.6-236/2019 по признакам нарушения группой лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп», состоящей из Индивидуального предпринимателя " " (ОГРНИП 313144726300034, ИНН 143522491386, адрес: 677000, г. Якутск, ул. Петра Алексеева, 8. 1, 9) и Общества с ограниченной ответственностью «Центр мобильных технологий «Мобишоп» (ОГРН 1181447010293, ИНН 1435334307, адрес: 677027, г. Якутск, ул. Кирова, д. 18, корпус Б, оф. 1208) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в отсутствие заявителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела №014/01/14.6-236/2019,

в присутствии ответчика надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела №014/01/14.6-236/2019,

в присутствии представителя ответчика надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела №014/01/14.6-236/2019 (доверенность от 15.04.2018),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступило обращение " " (далее – Заявитель), вх. №0011э от 21.01.2019 на действия Индивидуального предпринимателя " " (далее – ИП " ", Ответчик) при осуществлении розничной торговли мобильными телефонами и аксессуарами к ним в магазине «Мобишоп», находящимся по адресу: Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Кирова, д. 18, корпус Б, в которых усматриваются признаки нарушения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, а именно - неправомерное использование обозначения, тождественного товарному знаку, зарегистрированному Гугл ЭлЭлСи (зелёный робот «андроид»), в том числе:

- 1) незаконное использование Ответчиком указанного обозначения, тождественного товарному знаку № 694514, либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения в оформлении магазина, принадлежащего Ответчику, при реализации товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот;
- 2) использование указанного обозначения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Заявитель указывает, что Ответчик в магазине, находящимся по адресу: Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Кирова, д. 18, блок «В», 12 этаж, использует обозначение, сходное до степени смешения с зарегистрированным Гугл ЭлЭлСи товарным знаком № 694514 (робот «андроид»), привлекает потребителей, также указанные действия могут нанести причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанести или могут нанести вред их деловой репутации.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), в порядке, предусмотренном статьей 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), установило следующее.

На основании договора № 18-60 аренды нежилого помещения от 01.08.2018 Общество с ограниченной ответственностью «Центр мобильных технологий «Мобишоп» (далее – ООО «ЦМТ «Мобишоп») арендует у Общества с ограниченной ответственностью «Сити-офис» помещение, расположенное по адресу: Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Кирова, д. 18, блок «В», 12 этаж, оф. 1208/1, площадью 9,9 кв.м.

Согласно фото, представленным ООО «ЦМТ «Мобишоп» письмом от 12.03.2019 № 1/0, в указанном помещении ведется продажа мобильных телефонов и аксессуаров к ним, также сообщается, что у ООО «ЦМТ «Мобишоп» нет закреплённых страниц в социальных сетях.

ООО «ЦМТ «Мобишоп» письмом от 20.03.2019 № 3/9 представлен список аккаунтов (скриншоты страниц) в социальных сетях, используемых ИП " ", фото торгового зала, вывески магазина вывески, на которой указан режим работы магазина, в котором ИП " " осуществляет деятельность.

Согласно выписке из ЕГРИП " " зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 20.09.2013 (ОГРНИП 313144726300034), основной вид деятельности 47.43 – торговля розничная аудио- и видеотехникой в специализированных магазинах (дата внесения в ЕГРИП записи 20.09.2013).

Также, согласно выписке из ЕГРЮЛ " " является единственным участником Общества с ограниченной ответственностью «Центр мобильных технологий «Мобишоп» (ОГРН 1181447010293 от 25.07.2018), основной вид деятельности 47.43 – торговля розничная телекоммуникационным оборудованием, включая розничную торговлю мобильными телефонами, в специализированных магазинах (дата внесения в ЕГРЮЛ записи 25.07.2018), а также является лицом, имеющим право действовать от имени юридического лица без доверенности.

В соответствии с пунктом 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам, а именно: хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства); юридическое лицо и осуществляющие функции единоличного исполнительного органа этого юридического лица физическое лицо или юридическое лицо; хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство)

и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо на основании учредительных документов этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства) или заключенного с этим хозяйственным обществом (товариществом, хозяйственным партнерством) договора вправе давать этому хозяйственному обществу (товариществу, хозяйственному партнерству) обязательные для исполнения указания.

Таким образом, Индивидуальный предприниматель " " (ОГРНИП 313144726300034, ИНН 143522491386, адрес: 677000, г. Якутск, ул. Петра Алексеева, 8. 1, 9); Общество с ограниченной ответственностью «Центр мобильных технологий «Мобишоп» (ОГРН 1181447010293, ИНН 1435334307, адрес: 677027, г. Якутск, ул. Кирова, д. 18, корпус Б, оф. 1208) являются группой лиц (далее – группа лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп»).

Товарный знак (знак обслуживания) № 694514 имеет приоритет с 06.06.2018, дата государственной регистрации 29.01.2019, дата публикации 29.01.2019, дата истечения срока действия исключительного права 06.06.2028, класс МКТУ 09 – в числе прочего содержит мобильные телефоны, мобильные периферийные устройства, чипы (интегральные микросхемы), микросхемы (микропроцессоры). Правообладатель: Гугл ЭлЭлСи, 1600 Амфисиета Паркуэй, Маунтин Вью, Калифорния 94043, Соединённые Штаты Америки (US) Google LLC. Адрес для переписки: 119019, Москва, Гоголевский бульвар, 11, Гоулинг ВЛГ (Интернэшнл) Инк., " ". Указание, относящееся к виду знака, и его характеристики: Изобразительный знак. Указание цвета или цветового сочетания: светло-зелёный.

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 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.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии со статьей 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - Гражданский кодекс) на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно пункту 1 статьи 1484 Гражданского кодекса лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак).

В силу пункта 3 статьи 1484 Гражданского кодекса никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

В действиях группы лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп», выразившихся в использовании обозначения, сходного до степени смешения с зарегистрированным Гугл ЭлЭлСи товарным знаком № 694514 (робот «андроид») при предоставлении услуг салонов мобильной техники, в том числе по реализации мобильной техники, однородной товарам «Мобильные телефоны, мобильные периферийные устройства» 09 класса Международной классификации товаров и услуг, для индивидуализации которых в том числе зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 694514, в оформлении магазина «Мобишоп», а также в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» усматриваются признаки нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного, приказом Якутского УФАС России от 18.04.2019 № 12 в отношении группы лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп» было возбуждено дело №014/01/14.6-236/2019 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации, а именно по признакам нарушения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Определением Якутского УФАС России от 24.04.2019 о назначении дела №014/01/14.6-236/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, дело было назначено к рассмотрению на 07.05.2019 в 15 часов 00 минут.

В Якутское УФАС России от Ответчика 07.05.2019 поступил отзыв по существу обнаруженных антимонопольным органом признаков нарушения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции (далее – Отзыв), в котором указано, что компания «Гугл ЭлЭлСи» не зарегистрирована на территории Российской Федерации и не ведёт экономической деятельности на территории Российской Федерации в сфере торговли сотовыми телефонами (основной вид экономической деятельности (ОКВЭД) отсутствует) ни от своего имени, ни через аффилированных лиц, то есть не является конкурентом группы лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп», таким образом, указанные лица не могут нанести ущерб компании «Гугл ЭлЭлСи», так как не являются конкурентами.

Компания «Гугл ЭлЭлСи» не занимается розничной продажей товаров собственного производства в офлайн магазинах, реализуя свою продукцию либо через собственный интернет-магазин (исключительно дистанционная торговля), либо через магазины партнёров на территории США и других стран, в число которых не

входит Российская Федерация, в то время как группа лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп» занимаются исключительно розничной торговлей сотовыми телефонами и аксессуарами к ним не посредством интернет-магазина, а традиционного оффлайн-магазина в г. Якутске Российской Федерации, таким образом сферы деятельности компаний не совпадают.

Также, каких-либо претензий от компании «Гугл ЭлЭлСи» и/или от аффилированных с ней лиц группа лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп» не получали, что свидетельствует о том, что группа лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп» своим действиями ущерба компании «Гугул ЭлЭлСи» не наносят.

Товарный знак №694514 зарегистрирован 29.01.2019, а до этого данное изображение на территории Российской Федерации являлось общеиспользуемым.

Товарный знак №694514 зарегистрирован компанией «Гугл ЭлЭлСи» исключительно с целью защиты от запрета использования этого свободно распространяемого изображения, которое является общеизвестным символом свободно распространяемой операционной системы Android, правообладатель «Гугл ЭлЭлСи» прямо разрешает свободно использовать и модифицировать его в том числе и в коммерческой деятельности с указанием авторства по лицензии Creative Commons 3.0, о чём прямо указано на официальной странице на сервере правообладателя https://developer.android.com/distribute/marketing-tools/brand-guidelines?hl=RU#android_robot: Изображение зелёного робота Android можно использовать в исходном или изменённом виде, если картинка содержит следующую подпись: «Изображение робота Android используется здесь в соответствии с лицензией Creative Commons «С указанием авторства» версии 3.0 и является копией или модификацией логотипа, созданного Google». Все права на логотип с изображением робота Android принадлежат компании Google. Таки образом мы гарантируем, что это изображение будет доступно для использования всем желающим». Полный текст лицензии размещён на сайте некоммерческой организации Creative Commons (на английском языке): <https://creativecommons.org/licenses/by/3.0/legalcode>. Указанное примечание содержится в профилях в социальных сетях «ВКонтакте» и «Instagram» (скриншоты прилагаются).

Группа лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп» не является монополистами на

рынке розничной торговли сотовыми телефонами и средствами связи как в городе Якутске, так и в Республике Саха (Якутия), эти рынки являются высококонкурентными, а необоснованное административное давление на одно лицо или группу лиц на таком высококонкурентном рынке может быть признано ограничением конкуренции.

По мнению группы лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп» используемое в оформлении вывески магазина «Мобишоп» изображение не нарушает прав «Гугл ЭлЭлСи», не является тождественным и не вызывает у потребителей смешения с продукцией правообладателя.

Таким образом, Ответчик считает, что в действиях группы лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп» отсутствуют признаки нарушения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

При рассмотрении дела №014/01/14.6-236/2019 Комиссией Якутского УФАС России установлено следующее.

Правообладатель Гугл ЭлЭлСи (1600 Амфисиета Паркуэй, Маунтин Вью, Калифорния 94043, Соединённые Штаты Америки (US)) Google LLC имеет на территории Российской Федерации зарегистрированный надлежащим образом товарный знак (знак обслуживания) № 694514 - имеет приоритет с 06.06.2018, дата государственной регистрации 29.01.2019, дата публикации 29.01.2019, дата истечения срока действия исключительного права 06.06.2028, класс МКТУ 09 – в числе прочего содержит мобильные телефоны, мобильные периферийные устройства, чипы (интегральные микросхемы), микросхемы (микропроцессоры).

Международная классификация товаров и услуг (далее - МКТУ), предназначенная для целей регистрации знаков, была официально признана Соглашением, заключенным 15 июня 1957 г. странами – участницами Ниццкой дипломатической конференции, и пересмотрена в 1967 г. в Стокгольме, в 1977 г. в Женеве и изменена в 1979 г.

МКТУ - Международная классификация товаров и услуг, предназначенная для регистрации товарных знаков. Согласно МКТУ все товары и услуги по признаку однородности разбиты на 45 классов: 1-34 класс товары, 34-35 – услуги. При регистрации товарного знака указывается перечень товаров и услуг, для которых в дальнейшем будет использоваться товарный знак, а также соответствующие им классы МКТУ. Исключительные права на

товарный знак распространяются только на товары и услуги, указанные в свидетельстве.

В соответствии с информацией Выписки из ЕГРЮЛ основным видом деятельности по ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС. Ред. 2 ИП Григорьевой В.В. является торговля розничная аудио- и видеотехникой в специализированных магазинах (код вида деятельности 47.43), одним из дополнительных видов деятельности является торговля розничная компьютерами, периферийными устройствами к ним и программным обеспечением в специализированных магазинах.

Согласно Справке от 01.03.2019 исх.№41-05609-12, вх.№ 2307п от 14.03.2019, подготовленной в рамках полномочий Федеральной службой по интеллектуальной собственности по представлению разъяснений по вопросам, отнесённым к сфере деятельности указанной Службы, на основании проведённого исследования степени сходства обозначений, содержащихся на представленных на исследование скриншотах страниц из информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», используемых группой лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп», с товарным знаком № 694514 установлено, что группа лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп» использует указанные обозначения в отношении услуг салонов мобильной техники, в том числе по реализации мобильной техники однородной товарам «мобильные телефоны, мобильные периферийные устройства» 09 класса МКТУ, для индивидуализации которых в том числе зарегистрирован товарный знак по свидетельству №694514.

Таким образом, в результате проведённого Федеральной службой по интеллектуальной собственности исследования установлено, что обозначения, используемые группы лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп» являются сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №694514 поскольку ассоциируется с ним в целом в силу графического сходства элементов.

Комиссия Якутского УФАС России доводы о том, что используемое в оформлении вывески магазина «Мобишоп» изображение не является тождественным и не вызывает у потребителей смешения с продукцией правообладателя отклонила в связи с их несоответствием документам и информации, представленным в деле.

Также, материалами дела не подтверждается наличие подписи: «Изображение робота Android используется здесь в соответствии с лицензией Creative Commons «С указанием авторства» версии 3.0 и

является копией или модификацией логотипа, созданного Google» в аккаунтах в социальных сетях, используемых группой лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп», а также при оформлении торгового зала и на вывеске магазина «Мобишоп».

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона 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.

Для установления акта недобросовестной конкуренции необходимо установить все признаки недобросовестной конкуренции, предусмотренные пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, в совокупности со специальными признаками состава нарушения, предусмотренного статьей 14.6 Закона о защите конкуренции.

Комиссия Якутского УФАС России не установила наличие конкурентных отношений между группой лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп» и Гугл ЭлЭлСи, 1600 Амфисиета Паркуэй, Маунтин Вью, Калифорния 94043, Соединённые Штаты Америки (US) Google LLC ввиду того, что Гугл ЭлЭлСи не зарегистрирована и не ведёт экономической деятельности на территории Российской Федерации.

Таким образом, в действиях группы лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп» Комиссия Якутского УФАС России установила отсутствие нарушения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, дело №014/01/14.6-236/2019, возбужденное в отношении группы лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп» по признакам нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

рассмотрение дела №014/01/14.6-236/2019 прекратить в связи с отсутствием нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях группы лиц ООО «ЦМТ «Мобишоп».

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Председатель
Комиссии:

Члены
Комиссии: