

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/01/14.6-4050/2020

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть оглашена «26» августа 2020 г.

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дела № 077/01/14.6-4050/2020 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации (далее — Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии: <...>а,

членов Комиссии: <...>ой, <...>ой, <...>а,

рассмотрев дело № 077/01/14.6-4050/2020, возбужденное по признакам нарушения КПК «КапиталСберь» (ОГРН 1187746659682, ИНН/КПП 7726436110/771501001) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в форме незаконного использования обозначений, в совокупности сходных до степени смешения со средствами индивидуализации ПАО «Сбербанк», а также копировании фирменного стиля ПАО «Сбербанк» путем:

1.

1. использования в обозначении словесного элемента КПК «КапиталСберь», исполненного в зеленой цветовой гамме и шрифте, сходными с общеизвестным товарным знаком №89, товарным знаком № 417925;
2. использования фасадной вывески «Сбережения в Москве 13 %», сходной с общеизвестным товарным знаком № 89, товарными знаками № 417925, № 556088;
3. использования обозначения состоящего из сектора круга, в который вписаны ломанные полосы и вертикально расположенная полоска, сходного с общеизвестным товарным знаком № 89, товарными знаками № 417925, № 406746;
4. копировании фирменного стиля рекламных материалов ПАО «Сбербанк», в частности аналогичных образов людей,

расположения цвета информационных блоков, общего стиля и цветовой гаммы рекламных материалов (далее по тексту также — факты 1-4);

5. копирования фирменного стиля ПАО «Сбербанк» КПК «КапиталСберъ» посредством использования цветового оформления сайта капиталсбер.рф (в настоящее время - капиталсб.рф) в сети «Интернет» схожего с фирменным стилем ПАО «Сбербанк» и товарным знаком № 556088 от 29.10.2015 (зелёный цвет, соответствующий Pantone 349),

в присутствии ПАО «Сбербанк» в лице <...> (по доверенности № 893-Д от 13.11.2018), КПК «КапиталСберъ» в лице <...> (по доверенности № 1 от 18.05.2020),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 077/01/14.6-4050/2020 о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено на основании заявления ПАО «Сбербанк» (далее также — заявитель) относительно наличия в действиях КПК «КапиталСберъ» (далее также — ответчик) признаков нарушения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в незаконном использовании КПК «КапиталСберъ» обозначений, тождественных следующим товарным знакам: общеизвестному товарному знаку № 89, товарным знакам, принадлежащим заявителю по свидетельствам № 406746 от 20.04.2010, № 417925 от 08.09.2010, № 556088 от 29.10.2015, а также копировании фирменного стиля ПАО «Сбербанк», путем использования наименования КПК «КапиталСберъ», использования фасадной вывески «Сбережения в Москве 13 %», использования обозначения, состоящего из сектора круга, в который вписаны ломаные полосы и вертикально расположенная полоса, использовании в оформлении информационных и рекламных материалов образов людей, цвета, общего стиля, цветовой гаммы, аналогичных тем, которые использованы ПАО «Сбербанк» в своей деятельности, в частности на сайте капиталсбер.рф.

Перейдя к рассмотрению дела по существу, Комиссия Московского УФАС России установила следующее.

Пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товарным рынком является сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой исходя из экономической, технической или иной

возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссией Московского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

КПК «КапиталСберь» (место нахождения: 127015, г. Москва, Новодмитровская ул., д. 2, корп. 6, эт. 8, пом. 82, оф. 52К) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц (далее — ЕГРЮЛ) 10.07.2018 за основным государственным регистрационным номером 1187746659682, ИНН 7726436110.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ основным видом деятельности КПК «КапиталСберь» является деятельность по предоставлению займов и прочих видов кредита, идентифицированная 64.92 кодом ОКВЭД. Также КПК «КапиталСберь» осуществляет деятельность по денежному посредничеству прочему (64.19 код ОКВЭД), деятельность по предоставлению прочих финансовых услуг, кроме услуг по страхованию и пенсионному обеспечению, не включенных в другие группировки (64.99 код ОКВЭД).

Осуществление КПК «КапиталСберь» деятельности по привлечению денежных средств граждан подтверждается также организационно-правовой формой юридического лица.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации» (далее — Закон о кредитной кооперации), кредитный потребительский кооператив (далее - кредитный кооператив) — добровольное объединение физических и (или) юридических лиц на основе членства и по территориальному, профессиональному и (или) иному принципу в целях удовлетворения финансовых потребностей членов кредитного кооператива (пайщиков).

В силу пункта 2 статьи 123.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), статьи 3 Закона о кредитной кооперации кредитные потребительские кооперативы относятся к некоммерческим организациям.

Согласно статье 4 Закона о потребительской кооперации кредитный кооператив привлекает денежные средства своих членов на основании:

- 1) договоров займа, заключаемых с юридическими лицами;
- 2) договоров передачи личных сбережений, заключаемых с физическими лицами в порядке, предусмотренном Законом о кредитной кооперации.

Кредитный кооператив предоставляет займы своим членам на основании договоров займа, заключаемых между кредитным кооперативом и заемщиком - членом кредитного кооператива (пайщиком). Кредитный кооператив вправе осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов своим членам в порядке, установленном Федеральным законом от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)».

В соответствии с частью 2 статьи 30 Закона о кредитной кооперации по договору передачи личных сбережений физическое лицо, являющееся членом кредитного кооператива (пайщиком), передает кредитному кооперативу денежные средства на условиях возвратности, платности, срочности.

Исходя из положений Раздела 4 Устава Кооператива, деятельность кредитного кооператива состоит в организации финансовой взаимопомощи членов кредитного кооператива (пайщиков) посредством:

объединения паенакоплений (паев) и привлечения денежных средств членов кредитного кооператива (пайщиков) и иных денежных средств в порядке, определенном законодательством Российской Федерации и уставом Кооператива,

размещения денежных средств членов кредитного кооператива и иных денежных средств в порядке, определенном законодательством Российской Федерации и уставом путем предоставления займов членам кредитного кооператива (пайщикам) для удовлетворения их финансовых потребностей.

Осуществление данной деятельности также подтверждается информацией, размещенной в свободном доступе в сети «Интернет», в частности на официальном сайте капиталсб.рф (ранее - капиталсбер.рф).

Фактическую финансовую деятельность КПК «КапиталСберъ» осуществляет в офисе, расположенном по адресу: г. Москва, ул. Профсоюзная, д. 27, к. 1.

ПАО «Сбербанк» (адрес: 117997, г. Москва, Вавилова ул., д.19) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в ЕГРЮЛ 16.08.2002 за основным государственным регистрационным номером 1027700132195, ИНН 7707083893, КПП 773601001.

Указанные обстоятельства также подтверждаются сведениями, содержащимися в ЕГРЮЛ, в частности наличием у ПАО «Сбербанк» генеральной банковской лицензии № 1481 от 11.08.2015, в соответствии с которой ПАО Сбербанк предоставлено право на осуществление банковских операций, в том числе: привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады (до востребования и на определенный срок), размещение привлеченных во вклады (до востребования и на определенный срок) денежных средств физических и юридических лиц от своего имени и за свой счет.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ПАО «Сбербанк» является деятельность по прочему денежному посредничеству, идентифицированная 64.19 кодом ОКВЭД.

Согласно представленным сведениям товарные знаки по свидетельствам № 417925, 445809, используемые ПАО «Сбербанк», зарегистрированы в отношении финансовых услуг, которые относятся к 36 классу МКТУ (деятельность финансовая).

Таким образом, ПАО «Сбербанк» и КПК «КапиталСберъ» осуществляют деятельность по привлечению и размещению денежных средств граждан.

В силу статьи 5 Закона о кредитной кооперации регулирование отношений в сфере кредитной кооперации осуществляется Банком России. В соответствии с подпунктом 1 пункта 2 указанной статьи Банк России осуществляет контроль и надзор за соблюдением кредитными кооперативами требований Закона о кредитной кооперации, других федеральных законов, нормативных правовых актов Российской Федерации и нормативных актов Банка России.

Согласно статье 41 Федерального закона от 02.12.1990 №395-1 «О банках и банковской деятельности», надзор за деятельностью кредитных организация осуществляется Банком России.

С учетом вышеперечисленных норм Банк России является надзорным органом как в отношении КПК «КапиталСберъ», так и в отношении ПАО «Сбербанк».

Следует отметить, что Указанием Банка России от 23.04.2014 № 3240-У «О табличной форме индивидуальных условий договора потребительского

кредита (займа)» установлена обязательная как для банков, так и для потребительских кооперативов табличная форма индивидуальных условий договора потребительского кредита (займа).

Таким образом, при осуществлении своей деятельности по предоставлению займов и ПАО Сбербанк, и КПК «КапиталСберь» обязаны во исполнение требования регулятора применять одинаковую форму договора, предусматривающую в том числе и одинаковый предмет договора.

Исходя из вышеизложенного, деятельность банков и кредитных потребительских кооперативов по размещению денежных средств имеет единое правовое регулирование, а услуги потребительского займа, предоставляемые Банками и кредитными потребительскими кооперативами, обладают сходными потребительскими свойствами и приобретаются потребителями для одних и тех же целей.

Потребительская ценность займов, предоставляемых ПАО «Сбербанк» и КПК «КапиталСберь», и цель их приобретения заключаются в получении денежных средств потребителем для удовлетворения личных нужд.

Деятельность по привлечению денежных средств банками и кредитными потребительскими кооперативами также имеет общие правовые основания. В частности, общие принципы возвратности и платности привлечения денежных средств содержатся в п. 1 ст. 834 ГК РФ. Одновременно они нашли свое закрепление в ст. 30 Закона о кредитной кооперации. Потребительская ценность финансовой услуги по приему сбережений, предоставляемой Кооперативом, и цель ее приобретения заключаются в сохранении денежных средств потребителя и получении им дохода в виде процентов. В этом смысле финансовая услуга по приему сбережений и вклады, предлагаемые Банком, обладают сходными потребительскими свойствами.

Услуги, предлагаемые ПАО «Сбербанк» и КПК «КапиталСберь», являются взаимозаменяемыми, так как могут быть сравнимы по функциональному назначению, применению, качественным характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что потребитель в действительности заменяет или готов заменить услугу одного из указанных лиц на услугу другого.

В настоящий момент согласно материалам дела, а также информации, размещенной в сети «Интернет» на сайтах капиталсб.рф (ранее - капиталсбер.рф) и sberbank.ru как ПАО «Сбербанк», так и КПК «КапиталСберь» осуществляют названную деятельность.

Первоначальное заявление ПАО «Сбербанк» поступило в ФАС России 21.08.2019 с приложенными скриншотами страниц, на которых была

размещена рассматриваемая информация, подтверждающая факты 1-5.

Учитывая тот факт, что дата на самих скриншотах отсутствует, Комиссия приходит к выводу о том, что датой фиксации совершения спорных действий следует считать 21.08.2019.

Таким образом, временной интервал определен с 21.08.2019 года по настоящее время.

Резюмируя изложенное, ПАО «Сбербанк» и КПК «КапиталСберь» являются конкурентами в части осуществления деятельности по привлечению и размещению денежных средств физических лиц на территории города Москвы.

Пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товарным рынком является сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно пункту 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу подпункта «б» пункта 10.6 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке определение продуктовых границ товарного рынка может производиться исходя из предмета договоров, заключаемых хозяйствующим субъектом (в том числе в отношении которого поданы в антимонопольный орган заявление, материалы) по поводу товара, предлагаемого им к продаже.

В целях настоящего анализа определение продуктовых границ товарного рынка производится исходя из кодов ОКВЭД; предмета договоров, заключенных хозяйствующими субъектами при осуществлении хозяйственной деятельности, а также экземпляров товара заявителя и ответчика, представленных в материалы дела.

ПАО «Сбербанк» и КПК «КапиталСберь» осуществляют финансовые услуги по привлечению и размещению денежных средств физических лиц, что подтверждается представленными в материалы дела документами.

Таким образом, продуктовыми границами анализируемого товарного рынка является привлечение и размещение денежных средств

физических лиц.

Географические границы обуславливаются экономическими, технологическими, административными барьерами, ограничивающими возможность потребителей воспользоваться товарами (работами, услугами) на рассматриваемой территории, и устанавливают территорию, на которой потребители из выделенной группы имеют экономическую возможность воспользоваться рассматриваемыми услугами.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц КПК «КапиталСберъ» зарегистрировано в качестве юридического лица на территории г. Москвы по адресу: Новодмитровская ул., д. 2, корп. 6, эт/пом/оф. 8/82/52К.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте ответчика капиталсб.рф (ранее - капиталсбер.рф), КПК «КапиталСберъ» осуществляет фактическую деятельность также в г. Москве по адресу: ул. Профсоюзная д. 27 к.1.

Таким образом, в материалах дела имеются документы и сведения, свидетельствующие об оказании услуг только на территории города Москвы. Отсутствует подтверждения осуществления деятельности КПК «КапиталСберъ» на территории иного субъекта Российской Федерации.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ПАО «Сбербанк» зарегистрировано в качестве юридического лица на территории г. Москвы по адресу: Вавилова ул., д. 19.

Согласно общедоступной информации, представленной в сети «Интернет», ПАО «Сбербанк» имеет сложноразветвленную организационную структуру, действующую на всей территории Российской Федерации.

Вместе с тем, центральный офис ПАО «Сбербанк» расположен в г. Москве, на территории которого также осуществляет деятельность территориальное отделение ПАО «Сбербанк» - Московский банк ПАО «Сбербанк».

Таким образом, ПАО «Сбербанк» осуществляет деятельность в том числе на территории г. Москвы.

Необходимо отметить, что отсутствуют какие-либо правовые основания или объективные данные для выделения или ограничения географических границ пределами более узко, чем населенный пункт, что по сути противоречит также и подпункту «а» пункта 4.2 Порядка проведения

анализа состояния конкуренции на товарном рынке.

Таким образом, географическими границами анализируемого товарного рынка является город Москва.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренцией является соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В силу подпункта 2 пункта 10.6 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке для целей настоящего анализа определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на одном товарном рынке, производится в объеме, необходимом для установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Лицом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, является КПК «КапиталСберь»; лицом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки, является ПАО «Сбербанк».

Конкурентные отношения между субъектами обосновываются как вышеизложенными доводами, так и фактическим нахождением на одном товарном рынке в одно и то же время.

Исходя из материалов дела, Комиссией Московского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

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.

Согласно 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.

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.

При этом в силу статьи 4 Закона о защите конкуренции под товаром понимается любой объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенная для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Специфика нарушения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции выражается в том, что в случае если действия хозяйствующего субъекта

создают возможность смешения его товара с товаром конкурента, то в результате такого смешения потребитель при приобретении товара ошибочно принимает новый товар за давно ему известный, ориентируясь на знакомый ему внешний вид, либо даже воспринимает его как этот же.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1473 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

Согласно пункту 1 статьи 1477 ГК РФ на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак ([статья 1481](#)).

Согласно части 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со [статьей 1229](#) ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в [пункте 2](#) настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

В соответствии с пунктом 6 статьи 1252 ГК РФ, 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.

КПК «КапиталСберъ» для осуществления своей деятельности использует следующие элементы:

1.
  1. обозначение «КапиталСберъ»,
  2. фасадную вывеску «Сбережения в Москве 13%»,
  3. обозначение, состоящее из сектора круга, в который вписаны ломаные линии и вертикально расположенная полоса,
  4. различные рекламные и информационные материалы, которые включают в себя в том числе ранее перечисленные элементы,

5. сайт капиталсбер.рф (в настоящее время - капиталсб.рф).

Также КПК «КапиталСберъ» осуществляет деятельность в сети «Интернет» посредством сайта капиталсбер.рф (в настоящее время - капиталсб.рф), что не оспаривается обществом. Цветовое оформление данного сайта выполнено в зеленом цвете.

Вместе с тем, согласно представленным документам ПАО «Сбербанк» является правообладателем следующих товарных знаков:

1. Общеизвестный товарный знак № 89

2. Товарный знак № 406746 от 20.04.2010

3. Товарный знак № 417925 от 08.09.2010

4. Товарный знак № 556088 от 29.10.2015

Зелёный цвет, соответствующий Pantone<sup>1</sup> 349.

Вышеуказанные обозначения, используемые при осуществлении деятельности КПК «КапиталСберъ», схожи до степени смешения с товарными знаками, правообладателем которых является ПАО «Сбербанк». Данное обстоятельство способно вызвать смешение деятельности КПК «КапиталСберъ» с деятельностью ПАО «Сбербанк».

Данные выводы находят свое подтверждение в следующих документах, представленных в материалах дела.

Наличие сходства до степени смешения обозначений, используемых КПК «КапиталСберъ» в своей деятельности с товарными знаками, принадлежащими ПАО «Сбербанк», подтверждается в том числе

справкой ФГБУ «ФИПС», представленной в Московское УФАС России в письме от 19.12.2019 № 41-46595-12.

По результатам исследования степени сходства в Справке, подготовленной Федеральным институтом промышленной собственности, сделаны следующие выводы относительно рассматриваемых в рамках данного дела обозначениях.

Фирменное наименование КПК «КапиталСберъ» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 417925, а также с общеизвестным товарным знаком № 89, поскольку ассоциируется с ними в целом в силу включения в фирменное наименование выделенного словесного элемента «Сберъ», фонетически сходного со словесным элементом «Сбербанк» присутствующим в товарном знаке.

Доменное имя «КАПИТАЛСБЕР.РФ» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 417925, а также с общеизвестным товарным знаком № 89, поскольку ассоциируется с ними в целом в силу включения в данное доменное имя словесного элемента «КАПИТАЛСБЕР», представляющего собой сложное слово, вторая часть которого «СБЕР» является фонетически сходной со словесным элементом «СБЕРБАНК», присутствующим в товарном знаке по свидетельству № 417925, общеизвестном товарном знаке № 89.

Фасадная вывеска, представляющая собой комбинированное обозначение в виде расположенного на фоне прямоугольной фигуры белого цвета словесного элемента «Сбережения в Москве 13%», выполненного буквами зеленого цвета, под которым размещен изобразительный элемент в виде горизонтальной полосы зеленого цвета, является сходной до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 417925, а также с общеизвестным товарным знаком № 89, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу подобия заложенных идей, обусловленного в том числе сходством цветового исполнения и композиционного расположения элементов, а также включения в выставку словесного элемента «СБЕРЕЖЕНИЯ», фонетически сходного со словесным элементом «СБЕРБАНК», присутствующим в товарном знаке по свидетельству № 417925.

Изобразительное обозначение в виде прямоугольной фигуры зеленого цвета в которую вписан изобразительный элемент белого цвета в виде сектора круга, в которые вписаны выполненные в зеленом цвете ломаные полосы и вертикально расположенная полоса, является схожей до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №-№ 406746, 417925, а также общеизвестным товарным знаком № 89, поскольку

ассоциируется с ними в целом в силу сходства изобразительных элементов в виде сектора круга, а также сходства цветового исполнения.

В свою очередь комбинированное обозначение, включающее словесный элемент «КапиталСберЪ», а также расположенный слева от него изобразительный элемент зеленого цвета в виде сектора круга, в который вписаны выполненные в желтом цвете в виде сектора круга, в который вписаны выполненные в желтом цвете ломаные полосы и вертикально расположенная полоса, является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 406746, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу сходства изобразительных элементов в виде сектора круга, а также сходства цветового исполнения.

Также данное обозначение является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 417925, поскольку ассоциируется в нем в целом в силу сходства изобразительных элементов в виде сектора круга, включения в обозначения выделенного словесного элемента «СберЪ», фонетически сходного со словесным элементом «Сбербанк», присутствующим в товарном знаке со словесным элементом «СБЕРБАНК», присутствующим в товарном знаке по свидетельству № 417925, а также сходства цветного исполнения и композиционного расположения элементов.

В заключении данной Справки также представлен вывод о том, что данное обозначение является сходным до степени смешения с общеизвестным товарным знаком № 89, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу сходства изобразительных элементов в виде сектора круга, включения в обозначение графически выделенного словесного элемента «СберЪ», фонетически сходного со словесным элементом «Сбербанк», присутствующим в общеизвестном товарном знаке № 89, а также сходства цветного исполнения элементов.

Вместе с тем, по мнению КПК «КапиталСберЪ», данные обозначения не являются схожими с товарными знаками, принадлежащими ПАО «Сбербанк».

В подтверждение своей позиции ответчик представил Заключение комиссии специалистов по результатам исследования объектов интеллектуальной собственности № 976/19 от 17.12.2019, подготовленное ООО «Центр по проведению судебных экспертов и исследований «Судебный эксперт» на основании запроса председателя правления КПК «КапиталСберЪ».

Вместе с тем, Комиссией сделан вывод, что данное заключение не дает

полную оценку сходства обозначений, используемых КПК «КапиталСберЪ» и товарных знаков, зарегистрированных ПАО «Сбербанк».

В заключении не приведен анализ базовых критериев определения сходства, таких как оценка однородности товаров/услуг, оценка обозначения в целом, исследование дополнительных обстоятельств, влияющих на возможность смешения, установленных Руководством по осуществлению административных процедур и действий в рамках предоставления государственной услуги по государственной регистрации товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака и выдаче свидетельств на товарный знак, знак обслуживания, коллективный знак и их дубликатов (утверждено Приказом Роспатента от 24.07.2018 № 128 (далее – Руководство).

В заключении не дана оценка дополнительным обстоятельствам, которые согласно пункту 7.3 Руководства также влияют на возможность смешения товарных знаков, и следовательно, могут приводить к выводу о сходстве до степени смешения при оценке сходства товарных знаков.

К данным обстоятельствам Руководство относит высокую различительную способность товарного знака с более ранним приоритетом, известность товарного знака с более ранним приоритетом, длительность пребывания на рынке товарного знака с более ранним приоритетом и так далее.

В данном Заключении представлен фонетический, графический, семантический анализ данных товарных знаков.

Изучив доводы, представленные в данном Заключении, следует отметить, что различия, которые выявлены в ходе анализа, носят незначительный и фрагментарный характер, в связи с чем не могут существенно влиять на уровень сходства используемых КПК «КапиталСберЪ» и ПАО «Сбербанк» обозначений (элементов), которые засчет их совокупного использования воспринимаются потребителями целостно.

Вместе с тем, однородность цветовой гаммы, горизонтального расположения, размера, шрифта надписей, которые являются ключевыми как во внешнем виде товарных знаков ПАО «Сбербанк», так и обозначений, используемых КПК «КапиталСберЪ», свидетельствуют об их сходстве.

К названным выводам Комиссия Московского УФАС России приходит при сопоставлении изобразительных и словесных элементов комбинированных обозначений, используемых в товарных знаках ПАО «Сбербанк», и в обозначениях, используемых КПК «КапиталСберЪ».

Относительно довода, изложенного в Заключении о том, что фирменное наименование КПК «КапиталСберъ» и фирменное наименование дочернего общества заявителя ООО «Сбербанк капитал» не являются схожими не может быть принято во внимание, так как схожесть данных наименований не является предметом разбирательства в данном антимонопольном деле.

Более того, Комиссия Московского УФАС России отмечает, что согласно информации, представленной на официальном сайте ПАО «Сбербанк» [www.sberbank.ru](http://www.sberbank.ru), а также в открытом доступе в сети «Интернет, ПАО «Сбербанк» имеет обширную сеть дочерних компаний и различных дополнительных сервисов. В фирменных наименования (названиях) таких обществ и названий самих сервисов зачастую содержится элемент «сбер», использованный в схожем оформлении с товарными знаками ПАО «Сбербанк», например «СберМаркет», «Сбермобайл» и т. д.

Таким образом, использование КПК «КапиталСберъ» схожих обозначений с товарными знаками, зарегистрированными ПАО «Сбербанк», и общеизвестным товарным знаком № 89, может вводить в заблуждение неопределенный круг лиц относительно принадлежности КПК «КапиталСберъ» к подобным дочерним компаниям или свидетельствовать о наличии корпоративных или гражданско-правовых отношений между КПК «КапиталСберъ» и ПАО «Сбербанк». В свою очередь в действительности такие отношения между заявителем и ответчиком отсутствуют, КПК «КапиталСберъ» является самостоятельной организацией.

Относительно формального различия цветовых гамм, используемых при оформлении товарных знаков ПАО «Сбербанк» и обозначений, используемых КПК «КапиталСберъ», Комиссия приходит к выводу о том, что потребители при зрительном восприятии изображений не классифицируют их как исполненные в цвете Pantone 349 и в цвете Pantone 369, поскольку обычному потребителю с высокой долей вероятности не знаком такой каталог, и визуальное восприятие ограничивается узкой линейкой общеизвестных цветов без уточнения гаммы цвета в каталоге Pantone. В связи с этим данные различия являются несущественными.

Более того, в оформлении рекламных материалов КПК «КапиталСберъ» также выбран стиль и изображения, близкие по стилю к рекламе ПАО «Сбербанк». Помимо изображения людей на постерах идентично располагаются композиционные элементы. Например, при проведении сравнения двух постеров очевидно сходство в выбранных изображениях людей, их поз, белого текста на фоне темно-зеленого нижнего

текстового блока, дополненного оранжевой линией.

Таким образом, обозначения, используемые КПК «КапиталСберъ» в своей деятельности, схожи до степени смешения с товарными знаками, правообладателем которых является ПАО «Сбербанк», а также фирменного обозначения ПАО «Сбербанк».

Кроме того совокупность вышеизложенных обстоятельств свидетельствует о том, что в рамках осуществления деятельности КПК «Капитал Сберъ» (размещение рекламных и информационных материалов, деятельности на сайте капиталсбер.рф (в настоящее время - капиталсб.рф) осуществляет копирование фирменного стиля ПАО «Сбербанк», который в свою очередь складывается из совокупности различных отличительных элементов.

Копированием внешнего вида изделия является воспроизведение внешнего вида изделия другого хозяйствующего субъекта (предпринимателя) и введение его в гражданский оборот.

Стоит отметить, что средства индивидуализации, фирменный стиль используются ПАО «Сбербанк» на протяжении длительного времени и стали широко известны среди клиентов и потребителей его услуг. Присутствие ПАО «Сбербанк» на товарном рынке столь давно повышает доверие к Обществу и оказываемым им услугам среди потребителей.

Вместе с тем установлено, что КПК «КапиталСберъ» присутствует на рынке сравнительно недавно, кооператив зарегистрирован в июле 2018 года.

Использование соответствующих рекламных и информационных материалов, которые в частности содержат в себе обозначения схожие со средствами индивидуализации, правообладателем которых является ПАО «Сбербанк», использование схожих стилей и образов при оформлении таких материалов, а также иные обстоятельства, изложенные выше, свидетельствует о копировании фирменного стиля ПАО «Сбербанк».

Копирование фирменного стиля ПАО «Сбербанк» создает для кооператива необоснованное преимущество на рынке, так как в силу того, что он таким образом ассоциирует себя с известным, популярным и проверенным брендом повышает потребительский спрос на его услуги, а также доверие к нему и его деятельности среди потребителей и клиентов.

Более того подобное поведение КПК «КапиталСберъ» наносит вред не только ПАО «Сбербанк», вызывая отток клиентов, которые могут

перепутать компании или посчитать, что деятельность КПК «КапиталСберь» связана с деятельностью ПАО «Сбербанк», но и иным кредитным потребительским кооперативам, действующим на территории города Москвы, которые не совершают недобросовестных действий, в том числе по копированию средств индивидуализации и фирменного стиля ПАО «Сбербанк» и других крупных банков.

Данное обстоятельство подтверждается в том числе представленным заявителем Отчетом по итогам количественного исследования «Оценка схожести фирменных стилей КПК «КапиталСберь» и ПАО «Сбербанк», подготовленным ООО «Профи Исследования».

Согласно опросу, проведенному с помощью онлайн-панели Profi Online Research более 70% процентов опрошенных спонтанно отметили схожесть стилистического оформления, использованное КПК «КапилСберь» с деятельностью ПАО «Сбербанк». Схожесть отделений данных организаций отметили 80 % опрошенных. Согласно представленному анализу географией данного исследования является Москва, размер выборки составил 600 респондентов.

В материалы дела представлены письменные пояснения КПК «КапиталСберь», согласно которым ответчик не согласен с результатами проведенного опроса, поскольку опрошенные 600 жителей г. Москвы не репрезентируют данный город с населением свыше 12 млн человек. В свою очередь, Комиссия не принимая данный довод, исходит из того, что для установления признаков наличия смешения обозначений, принадлежащих одному лицу, с обозначениями другого лица, достаточно установить наличие значительного количества мнений, а не мнения квалифицированного большинства. Рассуждая подобным образом, ответчик предлагает игнорировать мнение 600 человек, как недостаточное для оценки использования элементов, схожих со средствами индивидуализации и фирменным наименованием заявителя.

На основании вышеизложенного Комиссия не находит правовых оснований не принимать представленное заявителем доказательство — опрос, поскольку изложенные в нем выводы подтверждают восприятие сходства спорных элементов значительным количеством потребителей, что позволяет квалифицировать действия ответчика по статье 14.6 Закона о защите конкуренции.

Относительно заявленного ответчиком довода об изменении названия сайта с капиталсбер.рф на капиталсб.рф Комиссия установила, что данное обстоятельство не исключает ответственности ответчика за то наименование, которое было ранее и использование которого зафиксировано представленными в материалы дела доказательствами,

при этом является основанием для Комиссии не выдавать предписание об устранении нарушений в части переименования доменного имени ответчика.

Таким образом, в силу совокупности используемых КПК «КапиталСберь» элементов при осуществлении своей деятельности содержаться все признаки копирования средств индивидуализации ПАО «Сбербанк» и его фирменного стиля в целом. Закономерность заимствования сходных и тождественных элементов в обозначениях, рекламных материалах свидетельствует именно о недобросовестном поведении КПК «КапиталСберь» на товарном рынке и целенаправленном желании создать впечатление о его причастности к крупной финансовой компании.

Резюмируя изложенное, на основании материалов дела № 077/01/14.6-4050/2020, Комиссией Московского УФАС России действия КПК «КапиталСберь» по использованию обозначений, в совокупности сходных до степени смешения со средствами индивидуализации ПАО «Сбербанк», а также копировании фирменного стиля ПАО «Сбербанк» путем:

1. использования в обозначении словесного элемента КПК «КапиталСберь», исполненного в зеленой цветовой гамме и шрифте, сходными с общеизвестным товарным знаком № 89, товарным знаком № 417925;
2. использования фасадной вывески «Сбережения в Москве 13 %», сходной с общеизвестным товарным знаком № 89, товарными знаками № 417925 № 556088;
3. использования обозначения состоящего из сектора круга, в который вписаны ломаные полосы и вертикально расположенная полоска, сходного с общеизвестным товарным знаком № 89, товарными знаками № 417925, № 406746;
4. копирования фирменного стиля рекламных материалов ПАО «Сбербанк», в частности аналогичных образов людей, расположения и цвета информационных блоков, общего стиля и цветовой гаммы рекламных материалов;
5. копирования фирменного стиля ПАО «Сбербанк» посредством использования цветового оформления сайта капиталсбер.рф (в настоящее время - капиталсб.рф) в сети «Интернет» схожего с фирменным стилем ПАО «Сбербанк» и товарным знаком № 556088 от 29.10.2015 (Зелёный цвет, соответствующий Pantone 349),

признаны актом недобросовестной конкуренции, установлены все признаки такого деяния, сформулированные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, на основании имеющихся материалов в действиях КПК «КапиталСберъ» установлено нарушение статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1 4 статьи 41, статьями 49-50 Закона о защите конкуренции, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать КПК «КапиталСберъ» нарушившим статью 14.6 Закона о защите конкуренции при использовании обозначений, в совокупности сходных до степени смешения со средствами индивидуализации ПАО «Сбербанк», а также копировании фирменного стиля ПАО «Сбербанк» путем:

- использования в обозначении словесного элемента КПК «КапиталСберъ», исполненного в зеленой цветовой гамме и шрифте, сходными с общеизвестным товарным знаком № 89, товарным знаком № 417925;
- использования фасадной вывески «Сбережения в Москве 13 %», сходной с общеизвестным товарным знаком № 89, товарными знаками № 417925 № 556088;
- использования обозначения состоящего из сектора круга, в который вписаны ломаные полосы и вертикально расположенная полоска, сходного с общеизвестным товарным знаком № 89, товарными знаками № 417925, № 406746;
- копирования фирменного стиля рекламных материалов ПАО «Сбербанк», в частности аналогичных образов людей, расположения и цвета информационных блоков, общего стиля и цветовой гаммы рекламных материалов;
- копирования фирменного стиля ПАО «Сбербанк» посредством использования цветового оформления сайта капиталсбер.рф (в настоящее время - капиталсб.рф) в сети «Интернет» схожего с фирменным стилем ПАО «Сбербанк» и товарным знаком № 556088 от 29.10.2015 (Зелёный цвет, соответствующий Pantone 349).

2. Выдать КПК «КапиталСберъ» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

<...>

Члены Комиссии

<...>а

<...>а

Цветовой язык Panton