

150049, г. Ярославль,  
ул. Городской Вал, д. 9

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 07-07/38-15  
об административном правонарушении

24 августа 2015 года г. Ярославль

Заместитель руководителя Ярославского УФАС России Завьялов М.Ф., рассмотрев протокол об административном правонарушении от 14 августа 2015 года и материалы дела № 07-07/38-15, возбужденного в отношении ООО

«Клинмарк», адрес (место нахождения): 150049, г. Ярославль, ул. Городской Вал, д. 9, ИНН 7604172615, ОГРН 1097604024484, по части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ, Кодекс);

ООО «Клинмарк», уведомленное надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении, представителя (защитника) не направило, дело рассматривается в отсутствие представителя (защитника) ООО «Клинмарк».

у с т а н о в и л:

Решением по делу № 07-03/80-12 от 02.09.2014 (изготовлено в полном объеме 16.09.2014) ООО «Клинмарк» было признано нарушившим пункты 1, 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции).

Согласно положениям статьи 4 Закона о защите конкуренции для целей соответствующего правового регулирования значимы, в частности, следующие правовые дефиниции: товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях); товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами; конкуренция - 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; недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации (пункты 1, 3, 4, 7, 9).

В силу требований статьи 14 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

Согласно положениям статьи 10.bis Конвенции по охране промышленной

собственности (Париж, 20.03.1883) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

По смыслу приведенных нормативных положений актом недобросовестной конкуренции могут быть признаны различные действия противоправного характера. При этом правовое значение имеет не просто сходство тех или иных материальных объектов, используемых в хозяйственной деятельности, а сходство до степени смешения в отношении предприятия (производителя, распространителя товаров), самих товаров и торговой деятельности конкурента. В связи с этим опасным для целей правового регулирования является введение потребителя в заблуждение, возникновение у него неоправданных ассоциаций с конкретным субъектом хозяйственной деятельности и его продукцией на определенном товарном рынке, в условиях конкурентной среды (при сопоставимости товаров по продуктовым и географическим границам определенного товарного рынка, в значимый период времени).

Согласно подпункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции «недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации».

В соответствии с частью 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе:

- распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации (п.1 ч.1 ст.14);

- введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей (п.2 ч.1 ст.14);

ООО «Керхер» зарегистрировано в качестве юридического лица 05.02.2004 года, место нахождения: 141407, Московская область, г. Химки, ул. Панфилова, д.19, стр.

4.

ООО «Керхер» организует на территории РФ сеть Керхер-Центров – магазинов розничной торговли, центров демонстрации товаров и сервиса, обеспечивающих потребителю комплекс услуг от покупки до обслуживания. В г. Ярославль в качестве Керхер-Центра выступает ООО «Ньюком ЕТС», расположенный по адресу: Московский пр., д.147. Между Компанией «Альфред Керхер ГмБХ и КО. КГ» и ООО «Керхер» заключен лицензионный договор о предоставлении права использования товарных знаков от 23.11.2009 года. Согласно пункту 2.2 Лицензионного договора ООО «Керхер» имеет право предоставлять сублицензии третьим лицам с местом нахождения на территории Российской Федерации, а также регистрировать соответствующие сублицензионные договоры о предоставлении права использования товарных знаков в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам Российской Федерации. Согласно пункту 8.1, пункту 8.2 Лицензионного договора ООО «Керхер» обязано оказывать содействие Правообладателю должным образом в защите товарных знаков «KARCHER», вправе предпринимать как судебные, так и внесудебные меры в отношении нарушителей от своего имени и за свой счёт.

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

Товарный знак «KARCHER» зарегистрирован в международном реестре ВОИС в отношении товаров и услуг классов 01, 03, 05, 06, 07, 09, 11, 12, 20, 21, 22, 37, 42 Международной классификации товаров и услуг (МКТУ), что подтверждается свидетельством Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) №603913, №603914 от 02.12.1993 года, территория Российской Федерации включена в список заинтересованных стран. Комбинированный товарный знак «Керхер» зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ в отношении товаров и услуг классов 01, 03, 05, 06, 07, 09, 11, 12, 17, 20, 21, 22, 37, 42 Международной классификации товаров и услуг (МКТУ), что подтверждается свидетельством Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам Российской Федерации № 426951 от 29.12.2010 года. Правообладателем указанных товарных знаков является Альфред Керхер ГмБХ и КО. КГ, Альфред-Керхер-Штрассе 28-40, 71364 Винненден, Германия.

На основании статьи 1229 Гражданского кодекса РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство 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). Другие лица не могут использовать соответствующие результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных

настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

В соответствии со статьями 1229, 1484, 1539 Гражданского кодекса Российской Федерации лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак или иное средство индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, принадлежит исключительное право использования товарного знака. Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением). Согласно подпункту 5 пункта 2 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путём размещения товарного знака в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

В ходе рассмотрения дела установлено, что ООО «Клинмарк» и ООО «ЯрКерхер» осуществляют продажу бытовой и профессиональной автомоечной уборочной техники. Из материалов дела следует, что обозначение «Cleanmark» размещено на устройстве для мойки под высоким давлением, следовательно, предназначено для индивидуализации оборудования для мойки и чистки, что совпадает с товарами 7 класса Международной классификации товаров и услуг (МКТУ), в отношении которых зарегистрирован товарный знак Российской Федерации «Керхер» (№ 426951), что позволяет сделать вывод о том, что товары принадлежат к одной товарной группе, реализуются на одном товарном рынке. Географическими границами анализируемого товарного рынка в данном случае выступает город Ярославль, в круг заинтересованных хозяйствующих субъектов входит ООО «Керхер», так как указанное юридическое лицо является правообладателем исключительных прав на тождественные или сходные до степени смешения товарные знаки, и ООО «Ньюком ЕТС», так как данная организация является дилером ООО «Керхер» и осуществляет розничную торговлю автомоечного оборудования на территории города Ярославля.

В материалы дела представлены протоколы осмотра информации, находящейся в электронном виде в сети общего пользования Интернет на страницах информационного ресурса (сайта), расположенных по адресам <http://www.yarkercher.ru>, <http://www.cleanmark.ru>, составленные 18 апреля 2014 года врио нотариуса г. Химки Московской области <...>. К протоколам прилагаются приложения в виде распечатанных страниц с указанных Интернет-сайтов, которые свидетельствуют об использовании на сайтах <http://www.yarkercher.ru>, <http://www.cleanmark.ru> логотипа «KARCHER». Администратором доменных имен [yarkercher.ru](http://www.yarkercher.ru) и [cleanmark.ru](http://www.cleanmark.ru), согласно письму ЗАО «РСИЦ» от 12 февраля 2013 года, представленному в материалы дела, является ООО «Клинмарк».

В рамках рассмотрения дела была проведена экспертиза обозначений на сходство до степени смешения. В соответствии с Экспертным заключением Центра экспертизы интеллектуальной собственности от 15 мая 2014 года представленное на экспертизу обозначение, содержащееся в доменном имени <http://www.yarkercher.ru>, является сходным до степени смешения с международным товарным знаком «KARCHER» (№ 603914). Несмотря на отдельные различные элементы, обозначение, содержащееся в доменном имени <http://www.yarkercher.ru>, ассоциируется с зарегистрированным товарным знаком № 603914 в целом и может явиться причиной введения потребителя в заблуждение.

В материалы дела представлен протокол осмотра информации находящейся в электронном виде в сети общего пользования Интернет на страницах информационного ресурса (сайта), расположенных по адресу <http://www.cataloxy.ru/firms/yaroslavl/www.yarkercher.ru.htm>, составленный 18 апреля 2014 года врио нотариуса г. Химки Московской области <...>. К протоколу прилагаются приложения в виде распечатанных страниц с указанного Интернет-сайта, которые свидетельствуют об использовании на сайте обозначения «Яркерхер». Эксперт Центра экспертизы интеллектуальной собственности <...> отметил, что учитывая расположение и сходство изобразительных элементов в представленном на экспертизу обозначении Яркерхер и товарном знаке «Керхер» (товарный знак № 426951, правообладатель – Альфред Керхер ГмБХ унд. Ко. КГ, Альфред-Керхер-Штрассе 28-40, 71364 Винненден, Германия), а также принимая во внимание то, что словесный элемент «керхер» торгового знака № 426951 полностью входит в словесный элемент обозначения «Яркерхер», следует вывод о том, что использование обозначения «Яркерхер» может являться причиной введения потребителей в заблуждение, поскольку в сознании потребителя может возникнуть предположение, что товар, маркируемый обозначением «Яркерхер», является продолжением линии товаров, производимых и реализуемых правообладателем Товарного знака № 426951, в связи с чем потребители могут сделать ложный вывод об одном изготовителе продукции. Согласно Экспертному заключению о проверке обозначений на сходство до степени смешения Центра экспертизы интеллектуальной собственности от 14 мая 2014 года обозначение «Яркерхер» является сходным до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком РФ «Керхер» (№ 426951). Несмотря на отдельные различные элементы, обозначение «Яркерхер» ассоциируется с зарегистрированным товарным знаком № 426951 в целом и может явиться причиной введения потребителя в заблуждение.

Словесное обозначение «Керхер», являющееся частью фирменного наименования ООО «Яркерхер» и используемое в текущей деятельности последнего, сходно до степени смешения графически, тождественно фонетически и семантически с товарным знаком «Керхер» (свидетельство № 426951), правообладателем которого является Альфред Керхер ГмБХ унд. Ко. КГ, Альфред-Керхер-Штрассе 28-40, 71364 Винненден, Германия. Разрешений на использование товарных знаков «KARCHER» и «Керхер» правообладатель не давал.

Таким образом. ООО «Клинмарк» действиями по использованию в доменном имени <http://www.yarkercher.ru> обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «KARCHER», нарушило запрет установленный пунктом 1 части 1 статьи 14 Федерального закона о защите конкуренции. ООО «Яркерхер» действиями по использованию в фирменном наименовании обозначения сходного до степени смешения графически, тождественного фонетически и семантически с

товарным знаком «Керхер», нарушило запрет установленный пунктом 1 части 1 статьи 14 Федерального закона о защите конкуренции.

В апреле 2012 года в ООО «Керхер» поступила претензия потребителя <...> относительно продажи в г. Иваново мойки торговой марки «Karcher» (модель K 5.20) с незаконно нанесенной маркировкой, до степени смешения сходной с маркировкой производителя. Образец заводской маркировки и фотографии незаконной нанесенной маркировки имеются в материалах дела. ООО «Керхер» предоставило претензию потребителя <...>, которая была введена в заблуждение относительно происхождения товара марки «Cleanmark». Центром экспертизы интеллектуальной собственности была проведена экспертиза изделий на сходство до степени смешения. На экспертизу были представлены изображения изделий, маркированных обозначением «Cleanmark» (С 7.15 АВД Clinmark 1.11-111) и изображения изделий, маркированных товарным знаком «KARCHER» (международный товарный знак № 603914). Экспертным заключением о проверке изделий на сходство до степени смешения от 16 мая 2014 года установлено, что внешний вид (дизайн) изделий марки «Cleanmark» является сходным до степени смешения с художественно-конструкторским решением внешнего вида изделий марки «KARCHER». Введение в оборот товаров под товарной маркой «Cleanmark», сходных до степени смешения с аналогичной группой товаров под торговой маркой «KARCHER» может вводить потребителя в заблуждение относительно свойств, технических характеристик, качества и производителя приобретаемого товара.

Согласно пункту 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации 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. ООО «Керхер» уведомяло ООО «Клинмарк» и ООО «ЯрКерхер» о своих правах на товарные знаки «Керхер» и «KARCHER» письмами от 16.03.2012г. исх. № 48 и 49 соответственно, и требовало прекращения незаконного их использования, однако данные требования удовлетворены не были. ООО «Клинмарк», ООО «ЯрКерхер» незаконно используют товарные знаки «KARCHER» и «Керхер» при осуществлении деятельности в отношении товаров и услуг по классу 7 МКТУ.

Таким образом, ООО «Клинмарк» действиями по введению в оборот моечного оборудования С 7.15 АВД Clinmark 1.11-111, сходного до степени смешения с аналогичной группой товаров под торговой маркой «KARCHER», нарушило запрет пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона о защите конкуренции.

Объектом нарушения в данном случае являются основы надлежащей, конкурентной экономической деятельности на товарном рынке, а равно субъективные права лица, товарный знак которого стал объектом правовой охраны и имеет сложившуюся репутацию на товарном рынке. Ущемление интересов хозяйствующего субъекта выражается в потенциальной угрозе недополучения прибыли ввиду заблуждения отдельных потенциальных потребителей относительно лица, к которому они обращаются за продажей соответствующих товаров (в данном случае продажа бытовой и профессиональной автомоечной уборочной техники) и как результат заключение договоров с конкурентом, неправомерно использующим словесное обозначение,

сходное до степени смешения с товарными знаками «KARCHER» и «Керхер», правообладателем которых является Альфред Керхер ГмбХ унд. Ко. КГ, Альфред-Керхер-Штрассе 28-40, 71364 Винненден, Германия.

Кроме того, субъект, использующий наименование, сходное до степени смешения с товарными знаками «KARCHER» и «Керхер», которые являются распространенным и известным в рыночном обороте, может минимизировать таким образом расходы на продвижение собственных услуг среди потребителей, так как получает репутационные преимущества (относительно качества оборудования, добросовестности продавца и других фактов, положительно влияющих на рыночный образ компании) за счет репутации субъекта – правообладателя указанного товарного знака. В заявлении от 01.08.2014 года ООО «Керхер» просит Ярославское УФАС России выдать ООО «ЯрКерхер» предписание о прекращении использования обозначения «Керхер» в фирменном наименовании.

В связи с изложенным, действия ООО «Клинмарк» по использованию в доменном имени <http://www.yarkercher.ru> обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «KARCHER» нарушило запрет пункта 1 части 1 статьи 14 Федерального закона о защите конкуренции. ООО «ЯрКерхер» действиями по использованию в фирменном наименовании обозначения сходного до степени смешения графически, тождественного фонетически и семантически с товарным знаком «Керхер» нарушили запрет установленный пунктом 2 части 1 статьи 14 Федерального закона о защите конкуренции. ООО «Клинмарк» действиями по введению в оборот моечного оборудования С 7.15 АВД Clinmark 1.11-111, сходного до степени смешения с аналогичной группой товаров под торговой маркой «KARCHER», нарушило запрет пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона о защите конкуренции. Указанные действия образуют состав правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

В силу части 1 статьи 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи, -

влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

У ООО «Клинмарк» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за совершение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Факт совершения административного правонарушения подтверждается протоколом по делу № 07-07/38-15 об административном правонарушении от 14.08.2015, а также другими материалами дела об административном правонарушении № 07-07/38-15, материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства № 07-03/80-12.

На основании вышеизложенного заместитель руководителя Ярославского УФАС России приходит к выводу о совершении ООО «Клинмарк» виновного деяния, образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

С учетом характера совершенного правонарушения данное административное

правонарушение не является малозначительным, так как представляет существенное нарушение охраняемых общественных правоотношений. В связи с этим должностное лицо не находит оснований для освобождения лица, совершившего административное правонарушение, от административной ответственности на основании статьи 2.9 КоАП РФ.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 07-07/38-15, в соответствии со статьей 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях учитывается характер совершенного ООО «Клинмарк» административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

Руководствуясь статьей 4.1, частью 1 статьи 14.33, статьей 23.48, пунктом 1 части 1 статьи 29.9 КоАП РФ, заместитель руководителя Ярославского УФАС России Завьялов М.Ф.

П О С Т А Н О В И Л:

привлечь ООО «Клинмарк» к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, выразившегося в недобросовестной конкуренции, в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса.

Штраф за нарушение антимонопольного законодательства должен быть перечислен в доход федерального бюджета по коду 161 1 16 020 10 01 6000 140

Получатель: УФК по Ярославской области (Ярославское УФАС России л/сч 04711411850)

ИНН 7604009440 КПП 760401001

ОКТМО 78701000

Банк получателя: Отделение Ярославль г. Ярославль

БИК 047888001

р/сч 40101810700000010010

В полях 104, 105 платежного документа необходимо указать код бюджетной классификации и ОКТМО.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс 32-93-71).

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение 2 лет со дня его вступления в законную силу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя

Ярославского УФАС России М.Ф. Завьялов