ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 061/01/14.6-1244/2021 О НАРУШЕНИИ

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

03.08.2021 г. Ростов-на-Дону

Председатель Комиссии Ростовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

УСТАНОВИЛ:

В Ростовское УФАС России поступило обращение ИП <…> о недобросовестной конкуренции со стороны ИП <…>, выразившейся в использовании стилистических решений при оформлении торгового павильона «PRO MOPE», расположенного по адресу: г. Сальск, ул. Железнодорожная, 52, сходных со стилистическими решениями Заявителя, полученных в результате заключения между указанными лица договора коммерческого сотрудничества от 23.07.2020 (далее – Договор).

Заявитель указывает, что в соответствии с Договором Правообладатель (ИП <…>) за вознаграждение предоставляет Пользователю (ИП <…>) право использовать в предпринимательской деятельности Пользователя комплекс исключительных прав, принадлежащих Правообладателю, в том числе право на использование уникальной системы ведения бизнеса, средств индивидуализации, секретов производства (ноу-хау), фирменного стиля в г. Сальске Ростовской области.

Согласно п. 2.2 Договора Пользователь вправе использовать принадлежащий Правообладателю комплекс исключительных прав, перечисленных в п. 2.1 Договора для организации (открытия) и функционирования одного предприятия с целью розничной реализации продукции в г. Сальске Ростовской области.

В соответствии с актом-приема передачи документов Заявитель передал ИП <…> в том числе: руководство Katerinsi, световой короб, баннеры, внутреннюю вывеску-логотип, вывески «открыто» и «закрыто», наклейку-логотип, листовки Katerinsi, визитки Katerinsi.

Кроме того, Заявитель оказал первичный курс обучения (тренинг) Пользователя и его сотрудников в области создания и функционирования магазина по розничной реализации продукции (рыба, морепродукты и прочие товары); предоставил рекомендации по ремонту (переоборудованию, переустройству) помещения, а также приобретаемому торговому оборудованию, его расстановке, меблировке, вывеске и внешнему виду предприятия в целом; произвел общий надзор за монтажом торгового оборудования и оформлением основных маркетинговых зон в

помещении предприятия.

17.10.2020 состоялось открытие магазина розничной продажи рыбы и морепродуктов «Katerinsi» по адресу: г. Сальск, ул. Железнодорожная, 52.

Уведомлением от 07.12.2020 ИП <…> расторгла Договор в одностороннем порядке.

Заявитель и ИП <…> в соответствии с видами деятельности, указанными в выписках из ЕГРИП, осуществляют деятельность на одном товарном рынке – торговля розничная рыбой и морепродуктами в специализированных магазинах, в связи с чем являются конкурентами.

Из обращения следует, что на территории Ростовской области открыты и работают 13 магазинов «Katerinsi» (г. Ростов-на-Дону, г. Азов, г. Аксай, г. Шахты, г. Зерноград).

В настоящее время по адресу: г. Сальск, ул. Железнодорожная, 52 расположен торговый объект – магазин «PRO MOPE», деятельность в котором осуществляет ИП <…> На вывеске над входом в торговое помещение используется словосочетание «морепродукты с Дальнего Востока» белым цветом, расположенное на черном фоне.

Заявитель указывает, что фасад магазина, а также внутренний дизайн торгового зала оформлен баннерами, исполненными в фирменном стиле сети магазинов «Katerinsi», которые переданы Заявителем ИП <…> во исполнение обязательств по Договору. Внутренний дизайн помещения исполнен в фирменном стиле в соответствии с рекомендациями Заявителя, а также с использованием технологий и методик ведения бизнеса, стандартов выкладки товаров и оформления торговых точек, правил проведения акций и расположения рекламных материалов в зале.

ИП <…>, осуществляя деятельность посредством магазина «PRO MOPE», осуществила использование ряда стилистических элементов, которые в своей совокупности индивидуализируют Заявителя, относятся к элементам фирменного стиля (элементов оформления) Заявителя, в том числе:

- оформление торгового зала в идентичном стилистическом решении, что проявляется в окрашенных в черный цвет стенах, белом потолке, оклеивании торгового оборудования (холодильные лари, морозильные камеры) красными лентами, размещение на стенах картин с изображением рыбы и морепродуктов;

- использование фирменной одежды сотрудников в черном цвете с размещением изобразительного элемента в виде двух белых рыб на розовом фоне.

В силу п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «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 силу п. 2 ст. 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий

(бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе: копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Использование совокупности вышеуказанных стилистических решений ИП <…> обладает объективной способностью создания смешения с Заявителем.

Запрет действий, способных вызвать смешение, основан на положениях статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, согласно которым запрещаются любые действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Под смешением в целом следует понимать ситуацию, когда потребитель одного товара (услуги) отождествляет его с другим товаром (услугой) либо допускает, несмотря на заметные отличия, производство двух указанных товаров (оказание услуг) одним лицом. Таким образом, при смешении возникает риск введения потребителя в заблуждение относительно производителя товара (лица, оказывающего услуги) (указанная позиция находит отражение в Постановлении Суда по интеллектуальным правам от 18.12.2019 по делу № А83-12819/2018, Постановлении Суда по интеллектуальным правам от 13.12.2019 по делу № А32-11112/2019).

На основании изложенного издан приказ Ростовского УФАС России от 20.07.2021 № 305 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ИП <…> п. 2 ст. 14.6 «О защите конкуренции».

Руководствуясь ч. 13 ст. 44 ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 061/01/14.6-1244/2021 к рассмотрению на **06.09.2021 в 11 час. 00 мин.** по адресу: г. Ростов-на-Дону, пр. Ворошиловский, 2/2, оф. 403, ком. 20.

Участие в рассмотрении настоящего дела можно принять в режиме видеоконференц-связи.

Для участия в рассмотрении дела участникам необходимо:

1) перейти по ссылке: https://fas3.tconf.rt.ru/c/6404290101

2) до даты рассмотрения дела направить на адрес <…> документы,

подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении дела (доверенность, паспорт).

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела:

- в качестве заявителя – ИП <...>;

- в качестве ответчика – ИП <...>;

3. ИП <...> **представить в Ростовское УФАС России в срок до 03.09.2021 следующие документы (заверенные копии) и информацию:**

3.1. Выписку из ЕГРИП, копию паспорта.

3.2. Письменные мотивированные пояснения по факту копирования и/или имитации фирменного стиля (элементов оформления) и иных элементов, индивидуализирующих ИП <…> и сеть магазинов «Katerinsi», в том числе:

- оформление торгового зала (окрашенные в черный цвет стены и белый потолок; размещение на стенах картин с изображением рыб и морепродуктов);

- оформление торгового оборудования (оклеивание холодильников и морозильных камер красными лентами);

- общая планировка торгового зала (расстановка торгового оборудования и кассовой зоны);

- фирменная одежда сотрудников (выполнена в черном цвете с размещением изобразительного элемента в виде двух белых рыб на розовом фоне).

3.3. Справку о размере, полученной в 2020, истекшем периоде 2021 выручки, определенной в соответствии со ст. ст. 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации, от реализации товаров в магазинах «PRO MOPE».

3.4. Перечень основных видов деятельности ИП <…>. и территориальные границы их осуществления, с указанием населенных пунктов, в которых ИП <…> осуществляет деятельность, в том числе с использованием обозначения «PRO MOPE».

3.5. Сведения о дате начала осуществления деятельности магазина «PRO MOPE» в г. Сальск Ростовской области, а также в иных населенных пунктах Ростовской области.

3.6. Сведения о количестве магазинов под наименованием «PRO MOPE», осуществляющих реализацию товаров на территории Ростовской области (с указанием адресного перечня мест осуществления указанной деятельности, приложением договоров аренды помещений, в которых осуществляется указанная деятельность, документов, подтверждающих наличие права собственности на указанные помещения).

3.7. Сведения о стилистических решениях, используемых по состоянию на дату получения настоящего определения при оформлении магазинов «PRO MOPE» (с приложением цветных фотографий входной группы помещений, в которых распложены магазины «PRO MOPE», внутренней части указанных помещений,

фирменной одежды сотрудников).

3.8. Перечень поставщиков, с которыми ИП <...> имеет гражданско-правовые отношения по вопросу поставки/приобретения товара для реализации в магазине «PRO MOPE» с приложением подтверждающих документов (договоры, соглашения со всеми изменениями, приложениями и дополнительными соглашениями, товарные накладные, платежные поручения и т.п.).

3.9. Сведения о лице, разработавшем дизайн вывески, внутренней и внешней части помещений магазина «PRO MOPE», расположенного в г. Сальск Ростовской области с приложением договора, дизайн проекта с указанным лицом.

3.10. Договор на выполнение ремонтных работ в помещении магазина «PRO MOPE», расположенного в г. Сальск Ростовской области (со всеми приложениями).

3.11. Договор на изготовление вывески для магазина «PRO MOPE», расположенного в г. Сальск Ростовской области (со всеми приложениями, оригинал макетами).

3.12. Доказательства расторжения договора коммерческого сотрудничества б/н от 23.07.2020, заключенного с ИП <…>

3.13. Все иные документы и доказательства, имеющие отношение к данному делу (при наличии).

4. ИП <...> **представить в Ростовское УФАС России в срок до 03.09.2021 следующие документы (заверенные копии) и информацию:**

4.1. Доказательства расторжения договора коммерческого сотрудничества б/н от 23.07.2020г., заключенного с ИП <…>

4.2. Сведения о наличии магазинов «KATERINSI» в г. Сальск Ростовской обл., с указанием адресов расположения указанных магазинов, сведений о лицах, осуществляющих деятельность посредством указанных магазинов, сведений о дате начала осуществления деятельности посредством указанных магазинов (с приложением подтверждающих документов).

4.3. Фотографии входных групп (фасадов здания) магазинов «KATERINSI» в г. Сальск Ростовской обл., а также внутренней части указанных магазинов.

4.4. Сведения об адресах расположения магазинов «KATERINSI» в Ростовской области, с указанием сведений о лицах, осуществляющих деятельность посредством указанных магазинов, сведений о дате начала осуществления деятельности посредством указанных магазинов (с приложением подтверждающих документов).

4.5. Фотографии входных групп (фасадов здания) магазинов «KATERINSI», расположенных на территории Ростовской области, а также внутренней части указанных магазинов.

4.6. Сведения о стилистических решениях, использованных ИП <…> при оформлении торгового павильона «PRO MOPE» (расположенного по адресу г. Сальск, ул. Железнодорожная, 52), сходных со стилистическими решениями ИП <…>, используемых при оформлении магазинов «KATERINSI», способных ввести в

заблуждение в отношении лица, осуществляющего деятельность по адресу г. Сальск, ул. Железнодорожная, 52.

4.7. Письменное мотивированное обоснование со ссылками нормы права, о том, каким образом действия ИП <…>, выразившиеся в использовании указанным предпринимателем стилистических решений при оформлении торгового павильона «PRO MOPE» (расположенного по адресу г. Сальск, ул. Железнодорожная, 52), сходных со стилистическими решениями ИП <…>, полученных ИП <…> в результате заключения между указанными предпринимателями договора коммерческого сотрудничества от 23.07.2020:

а) могут предоставить преимущества ИП <…> при осуществлении предпринимательской деятельности (с приложением подтверждающих документов);

б) противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

в) могут причинить или причинили убытки;

г) были способны оказать влияние на перераспределение спроса от ИП <…>. в пользу ИП <…> (с приложением подтверждающих документов).

4.8. Все иные документы и доказательства, имеющие отношение к данному делу (при наличии).

Согласно ст. 43 ФЗ «О защите конкуренции» с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела.

В случае невыполнения настоящего определения, Ростовским УФАС России может быть рассмотрен вопрос о наложении административного штрафа, предусмотренного ст. 19.8 КоАП РФ.