

РЕШЕНИЕ

06 июня 2011 г.

г. Краснодар

Резолютивная часть решения объявлена «26» мая 2011 г.

В полном объеме решение изготовлено «06» июня 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарского УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – Оберемок Виктория Викторовна - заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

Васько К.А. - главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

Вайс Т.И. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

Голубцова О.В. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

Марзакулова Э.Э. - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 70/2011 по признакам нарушения ООО «Выбор-С» (.....) пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федерального закона «О защите конкуренции»),

в присутствии:

от заявителя - ООО «АксайСтройПром» - представитель заявителя на рассмотрение дела № 70/2011 не явился, в материалах дела имеется почтовое уведомление № 35002033196237 о получении Обществом 27.04.2011г. определения об отложении рассмотрения дела № 70/2011 от 21.04.2011г.;

от ответчика – ООО «Выбор-С» - представителя по доверенности от 20.05.2011г. Трубочкиной Ксении Станиславовны,

УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России поступило заявление ООО «АксайСтройПром» (.....) от 15.11.2010г. (исх. № 10.670), направленное по подведомственности Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области о нарушении антимонопольного законодательства в действиях ООО «Выбор - С» (юридический адрес: 353960, Краснодарский край, г. Новороссийск, с. Цемдолина, ул. Промышленная, 5), выразившемся в использовании в доменном имени «*беттекс.рф*» в домене.РФ обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) №297974, правообладателем которого является ООО «АксайСтройПром».

По информации заявителя с 11.11.2010г. началась регистрация доменов в русскоязычной зоне доменов.РФ. ООО «АксайСтройПром» была подана заявка на регистрацию сайта «*беттекс.рф*» в адрес уполномоченной компании по регистрации домена.РФ - RU-CENTER (АНО «РСИЦ»). Однако в своем письме, отправленном по электронной почте в адрес ООО «АксайСтройПром» 15.11.2010г., регистратор RU-CENTER (АНО «РСИЦ») сообщил, что сайт (домен) «*беттекс.рф*» зарегистрирован 11.11.2010г. пользователем ООО «Выбор-С» (в деле).

При этом ООО «АксайСтройПром» является правообладателем товарного знака «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) №297974 зарегистрированного по классу МКТУ – 19 (материалы для дорожных покрытий, материалы строительные, плиты для дорожных покрытий, покрытия каменные дорожные, элементы из бетона), а также является владельцем сайта www.BETTEX.ru.

По результатам рассмотрения данного заявления приказом Краснодарского УФАС России от 24.03.2011г. № 95 создана Комиссия по рассмотрению дела № 70/2011 о нарушении антимонопольного законодательства в действиях ООО «Выбор-С».

Определением Комиссии Краснодарского УФАС России от 28.03.2011г. о назначении дела № 70/2011 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению дело № 70/2011 было назначено к рассмотрению на 21.04.2011г.

При рассмотрении дела № 70/2011 21.04.2011г. возникла необходимость в получении дополнительных доказательств, необходимых для рассмотрения дела, в связи с чем, определением Комиссии Краснодарского УФАС России от 21.04.2011г. об отложении рассмотрения дела № 70/2011, дело было назначено к рассмотрению на 26.05.2011г.

Комиссией Краснодарского УФАС России установлено следующее.

Заявитель - общество с ограниченной ответственностью «АксайСтройПром» создано 23.07.2002г., юридический адрес: 346703, Ростовская область, Аксайский район, х. Ленина, автомагистраль «Дон» 1080км+900 восточн. обход г. Ростов-на-Дону (выписка из единого государственного реестра юридических лиц от 07.12.2010г. № 1656, в деле).

ООО «АксайСтройПром» является правообладателем товарного знака «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974, приоритет от 13.11.2004 г., зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 10 ноября 2005 г. по классу МКТУ 19 (материалы для дорожных покрытий, материалы строительные, плиты для дорожных покрытий, покрытия каменные дорожные, элементы из бетона), а также является владельцем сайта www.BETTEX.ru.

Ответчик – общество с ограниченной ответственностью строительно-инжиниринговая компания «Выбор-С» зарегистрировано Администрацией города Новороссийска 16.03.2000г., дата присвоения ОГРН 14.11.2002г., юридический адрес: 353960, Краснодарский край, г. Новороссийск, с. Цемдолина, ул. Промышленная, 5 (выписка из единого государственного реестра юридических лиц от 09.12.2010г. № 0615394, а также свидетельств о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц о юридическом лице, зарегистрированном до 1 июля 2002г., в деле).

В ноябре 2010 года ООО «АксайСтройПром» был выявлен факт использования ООО «Выбор-С» обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974, правообладателем которого является ООО «АксайСтройПром». Указанное обозначение используется ООО «Выбор-С» в доменном имени «*беттекс.рф*» при регистрации доменного имени в домене.РФ.

Данные обстоятельства подтверждены письмом регистратора доменных имен в домене.РФ RU-CENTER (АНО «РСИЦ»), направленным по электронной почте в адрес ООО «АксайСтройПром» 15.11.2010г., из которого следует, что RU-CENTER (АНО «РСИЦ») 11.11.2010г. зарегистрировал домен (сайт) «*беттекс.рф*», пользователем которого является ООО «Выбор-С».

Обстоятельства факта использования обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974, правообладателем которого является ООО «АксайСтройПром»,

также подтверждены письмом автономной некоммерческой организации «Региональный Сетевой Информационный Центр» (АНО «РСИЦ», RU-CENTER), представленного по запросу Краснодарского УФАС России (вх.№ 11179 от 24.12.2010г.), из которого следует, что договор о регистрации домена между ООО «Выбор-С» и АНО «РСИЦ» оформлялся в виде оферты и в письменном виде не заключался, заявка на регистрацию домена подавалась в электронном виде через личный кабинет пользователя ООО «Выбор-С» на сервере АНО «РСИЦ». Датой поступления заявки от ООО «Выбор-С» является 10.11.2010г. На момент подачи заявки домен был свободен для регистрации любым лицом. Домен «бетекс.рф» зарегистрирован на имя ООО «Выбор-С» 11.11.2010г. (в деле).

На рассмотрение дела № 70/2011 18.05.2011г. в Краснодарское УФАС России поступили письменные объяснения ООО «Выбор-С» (вх.№ 4099), из которых следует, что являясь поставщиком пропитки для бетонных покрытий «Беттекс» производства ООО «Лакокраска-МАВ» ООО «Выбор-С» на общих основаниях подало запрос на регистрацию доменного имени второго уровня «бетекс.рф», и, будучи единственным заявителем, приобрело права на домен «бетекс.рф» (в деле).

В ходе рассмотрения дела № 70/2011 Комиссией Краснодарского УФАС России установлено следующее.

По запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 14561/7 от 03.12.2010г.) о предоставлении документального подтверждения права использования обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974 ООО «Выбор-С» представило запрашиваемые документы, а также пояснило, что документальное подтверждение права использования наименования «БЕТТЕКС» в доменном имени при регистрации домена (сайта) «бетекс.рф» в качестве администратора домена на сайте www.nic.ru в сети Интернет (свидетельство на товарный знак, лицензионный договор) представить не может ввиду отсутствия таких документов (вх.№ 10971 от 17.12.2010г., в деле).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «АксайСтройПром» от 07.12.2010г. №1656 основным видом деятельности Общества является производство изделий из бетона для использования в строительстве (ОКВЭД 26.61), дополнительным видом деятельности является, в том числе, оптовая торговля прочими строительными материалами (ОКВЭД 51.53.24).

В соответствии с п.2.2 устава ООО «АксайСтройПром» Общество осуществляет, в том числе, следующие виды деятельности: производство изделий из бетона для использования в строительстве, оптовая торговля прочими строительными материалами и др. (в деле).

Также ООО «АксайСтройПром» является производителем тротуарной плитки, элементов благоустройства, мелкоштучных изделий из бетона (бордюрный камень, кирпич облицовочный и др.) на Юге России.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Выбор-С» от 09.12.2010г. № 0615394 основным видом деятельности Общества является производство изделий из бетона для использования в строительстве (ОКВЭД 26.61), дополнительными видами деятельности являются, в том числе, производство прочих изделий из бетона, гипса и цемента (ОКВЭД 26.66), производство товарного бетона (ОКВЭД 26.63) и др. (в деле).

В соответствии с п.2.2 устава ООО «Выбор-С» Общество осуществляет, в том числе, следующие виды деятельности: производство изделий из бетона для использования в строительстве, производство изделий из бетона, гипса и цемента, производство товарного бетона и др. (в деле).

ООО «Выбор - С» также осуществляет производство материалов для благоустройства и дорожного строительства из бетона, является производителем тротуарной плитки и бордюрного камня на территории Краснодарского края.

По запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 14560/7 от 03.12.2010г.) о предоставлении информации о регионах поставки продукции, маркируемой товарным знаком «БЕТТЕКС» ООО «АксайСтройПром» сообщило, что в регионы поставки продукции входят следующие субъекты Российской Федерации: Ростовская область, Краснодарский край, Чеченская Республика, Карачаево-Черкесская Республика, Кабардино-Балкарская Республика, Волгоградская область, Воронежская область и др.

Согласно письму ООО «Выбор-С» (вх. № 993 от 15.02.2011г.) регионом поставки продукции Общества является Краснодарский край.

Следовательно, заявитель - ООО «АксайСтройПром», являющийся правообладателем товарного знака «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) №297974, и ответчик - ООО «Выбор-С» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность по производству изделий из бетона для использования в строительстве на одном товарном рынке (на территории Краснодарского края).

В соответствии с п. 1 ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются, в том числе товарные знаки и знаки обслуживания.

Согласно п. 2 указанной статьи интеллектуальная собственность охраняется законом.

На основании п. 1 ст. 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 указанной статьи.

Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Пунктом 3 ст. 1484 ГК РФ установлено, что 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.

Исходя из ст. 1229 ГК РФ следует, что 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 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 результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ.

Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными ГК РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами.

В соответствии со статьей 10 bis Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г. (ред. от 02.10.1979г.) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежит запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Товарный знак «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974 достаточно известен на рынке производства изделий из бетона для использования в строительстве, хорошо различим и узнаваем потенциальными потребителями, поэтому действия ООО «Выбор-С» по незаконному использованию обозначения, сходного до степени смешения с указанным товарным знаком в доменном имени «бетекс.рф» направлены на приобретение преимуществ в

предпринимательской деятельности.

Использование ООО «Выбор-С» при осуществлении предпринимательской деятельности обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974 способно причинить убытки ООО «АксайСтройПром», осуществляющим деятельность на аналогичном товарном рынке по производству изделий из бетона (на территории Краснодарского края), в виде упущенной выгоды, либо нанести ущерб его деловой репутации.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Федерального 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 добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе, продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Таким образом, действия ООО «Выбор-С», выразившиеся во введении в оборот товара (производство изделий из бетона для использования в строительстве) посредством регистрации доменного имени «беттекс.рф» в домене.РФ, с незаконным использованием обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974, правообладателем которого является ООО «АксайСтройПром», являются недобросовестной конкуренцией и нарушают п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия общества с ограниченной ответственностью строительно-инжиниринговой компании «Выбор-С» (юридический адрес: 353960, Краснодарский край, г. Новороссийск, с. Цемдолина, ул. Промышленная, 5), выразившиеся во введении в оборот товара (производство изделий из бетона для использования в строительстве) посредством регистрации доменного имени «беттекс.рф» в домене.РФ с незаконным использованием обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974, правообладателем которого является ООО «АксайСтройПром», нарушением пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Выбор-С» предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства, а именно: прекратить незаконное использование обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) по свидетельству № 297974, правообладателем которого является ООО «АксайСтройПром» в доменном имени «беттекс.рф» в домене.РФ.

Председатель Комиссии

В.В. Оберемок

Члены Комиссии

_____ К.А. Васько

_____ Т.И. Вайс

_____ О.В.Голубцова

_____ Э.Э. Марзакулова

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ № 22-70/2011

06 июня 2011 г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарского УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии Оберемок Виктория Викторовна – заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

Васько К.А. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Вайс Т.И. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции

Голубцова О.В. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

Марзакулова Э.Э. – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»), на основании своего решения **от 06.06.2011 г. по делу № 70/2011** о нарушении обществом с ограниченной ответственностью строительно-инжиниринговой компанией «Выбор-С» (юридический адрес: 353960, Краснодарский край, г. Новороссийск, с. Цемдолина, ул. Промышленная, 5) пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Выбор-С» (.....) в срок **до 04 июля 2011 г.** прекратить нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившееся во введении в оборот товара (производство изделий из бетона для использования в строительстве) посредством регистрации доменного имени «*бетекс.рф*» в домене.РФ с незаконным использованием обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974, которое может причинить убытки и нанести ущерб деловой репутации ООО «АксайСтройПром», а именно:

ООО «Выбор-С» в срок до 04 июля 2011г. прекратить незаконное использование обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974 в доменном имени «*бетекс.рф*» в домене.РФ .

О выполнении настоящего Предписания сообщить в Краснодарское УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения с приложением соответствующих доказательств.

Председатель Комиссии

В.В. Оберемок

Члены Комиссии

_____ К.А. Васько

_____ Т.И. Вайс

_____ О.В.Голубцова

_____ Э.Э. Марзакулова

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.