Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.33-391/2019, возбужденного в отношении должностного лица - индивидуального предпринимателя Мамонова (ИНН 710516822916, ОГРНИП 317715400002879), в отсутствие последнего, уведомленного надлежащим образом, заявившего в протоколе по настоящему делу от 02.10.2019г. (исх.2/4327) ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствии,

УСТАНОВИЛ:

Комиссия Тульского УФАС России по результатам рассмотрения дела № 071/01/14.6-118/2019 признала индивидуального предпринимателя Мамонова нарушившим требования пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании им коммерческого обозначения «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ САЛОНОВ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» сходного до степени смешения с коммерческим обозначением, используемым ООО «Мега Экспресс» - «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ САЛОНОВ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА».

Решением Комиссии Тульского УФАС России по делу № 071/01/14.6-118/2019 (в полном объеме изготовлено 28.08.2019г. (исх.2/3616) установлено следующее:

24.05.2018г. (вх. № 2256) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступило заявление ООО «Мега Экспресс» о нарушении индивидуальным предпринимателем Мамоновым антимонопольного законодательства, выразившегося в незаконном использовании коммерческого обозначения «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и копировании им интернет-сайта Общества – http://bistrostrijka.ru.

05.10.2018г. в отношении индивидуального предпринимателя Мамонова возбуждено дело 02-02/14-2018 по признакам нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», путем:

- использования предпринимателем Мамоновым коммерческого обозначения «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА», сходного до степени смешения с коммерческим обозначением «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА», используемым ООО «Мега Экспресс»;
- копирования сайта http://bistrostrijka.ru (его содержимого) Общества.

05.02.2019г. рассмотрение дела № 02-02/14-2018 приостановлено до

вступления в законную силу решения Арбитражного суда Тульской области по делу А68-10270/2018 (определение о приостановлении рассмотрения дела № 02-02/14-2018 о нарушении антимонопольного законодательства от 06.02.2019г. (исх. 2/482)).

06.05.2019г., на основании ходатайства ООО «Мега Экспресс» от 24.04.2019г. (вх.1956), дело об использовании индивидуальным предпринимателем Мамоновым обозначения «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА», сходного до степени смешения с коммерческим обозначением «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА», используемым Обществом, выделено в отдельное производство, присвоен номер дела № 071/01/14.6-118/2019.

В ходе рассмотрения настоящего дела установлено следующее:

ООО «Мега» с 2014г. использовало коммерческое обозначение «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» для индивидуализации принадлежащих ему парикмахерских салонов, что подтверждается решением № 1 Единственного участника ООО «Мега» от 01.01.2014г., решением о государственной регистрации товарного знака (знака обслуживания) от 25.12.2014г., электронной перепиской с контрагентами - лицами, осуществляющими печать листовок от 27.04.2015г., баннеров от 05.05.2015г., журналом «Тульский ARSENAL» от 09.12.2015г.

Статьей 1225 Гражданского кодекса РФ установлено, что коммерческое обозначение является результатом интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средством индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которому предоставляется правовая охрана.

Частью 1 статьи 1538 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

Правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети "Интернет", если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является

известным в пределах определенной территории (часть 1 статьи 1539 Гражданского кодекса РФ).

Частью 2 статьи 1539 Гражданского кодекса РФ установлен запрет на использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

Согласно части 4 статьи 1539 Гражданского кодекса РФ исключительное право на коммерческое обозначение может перейти к другому лицу (в том числе по договору, в порядке универсального правопреемства и по иным основаниям, установленным законом) только в составе предприятия, для индивидуализации которого такое обозначение используется.

Если коммерческое обозначение используется правообладателем для индивидуализации нескольких предприятий, переход к другому лицу исключительного права на коммерческое обозначение в составе одного из предприятий лишает правообладателя права использования этого коммерческого обозначения для индивидуализации остальных его предприятий.

На территории Российской Федерации действует исключительное право на коммерческое обозначение, используемое для индивидуализации предприятия, находящегося на территории Российской Федерации (часть 1 статьи 1540 Гражданского кодекса РФ).

28.12.2016г. в соответствии с условиями договора б/н, заключенного между ООО «Мега» и ООО «Мега Экспресс», последнему передана сеть парикмахерских салонов «Экспресс стрижка», а также право на использование для индивидуализации Сети обозначения «Экспресс стрижка» и «Сеть парикмахерских Экспресс стрижка». Указанное обозначение применяется, как вывеска, и как обозначение деятельности Сети (в том числе, но не ограничиваясь, для индивидуализации деятельности, для обозначения на бланках организации, для использования и презентационных целях и т.п.). ООО «Мега Экспресс» получило право на использование указанного обозначения в любом дизайне и конфигурации (пункты 1, 6 вышеуказанного Договора).

После перехода всех прав на коммерческое обозначение «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» (2016г.) по настоящее время ООО «Мега Экспресс» осуществляет на территории г. Тулы и Тульской области коммерческую деятельность по предоставлению парикмахерских услуг, для индивидуализации своих парикмахерских салонов Общество использует фирменный стиль, в том числе путем размещения его в рекламах, вывесках, оформлении салонов, а также на интернет - сайте ООО

«Мега Экспресс» - http://bistrostrijka.ru., основополагающим элементом которого является коммерческое обозначение «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА», выполненное определенным шрифтом с курсивом и цветом (словосочетание «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» выполнено синим цветом, словосочетание «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ» - темно-оранжевого цвета).

В 2018г. ООО «Мега Экспресс» выявлена сеть парикмахерских салонов, предпринимательскую деятельность в которых осуществляет индивидуальный предприниматель Мамонов А.В., с наименованием/обозначением «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» сходным до степени смешения с коммерческим обозначением «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКПРЕСС СТРИЖКА», принадлежащим Обществу.

Пунктом 6 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что 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.

В рамках рассмотрения настоящего дела ООО «Мега Экспресс» представлены документы, свидетельствующие о наиболее раннем использовании коммерческого обозначения «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКПРЕСС СТРИЖКА» (решение № 1 Единственного участника ООО «Мега» от 01.01.2014г., решение о государственной регистрации товарного знака (знака обслуживания) от 25.12.2014г., электронная переписка с контрагентами - лицами, осуществляющими печать листовок от 27.04.2015г., баннеров от 05.05.2015г., журналом «Тульский ARSENAL» от 09.12.2015г., договор б/н от 28.12.2016г.).

Со своей стороны индивидуальный предприниматель Мамонов А.В. документы, подтверждающие законность использования коммерческого обозначения «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКПРЕСС СТРИЖКА», не представил.

Статьей 4 Федерального закона "О защите конкуренции" определены основные понятия, используемые в Законе:

- недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, 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;

• хозяйствующий субъект - 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.

ООО «Мега Экспресс» и индивидуальный предприниматель Мамонов являются конкурентами, поскольку осуществляют один вид деятельности – предоставление услуг парикмахерскими и салонами красоты (код ОКВЭД 96.02), в географических границах г. Тулы и Тульской области.

Согласно пункту 2 статьи 10bis Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ратифицирована СССР 19 сентября 1968 года), 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 (п. 3 п. 2 ст. 10bis Конвенции).

Пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона "О защите конкуренции" установлен запрет на недобросовестную конкуренции 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: 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.

Исследовав доказательства, имеющиеся в материалах настоящего дела, заслушав пояснения, лиц, участвующих в деле, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что действия индивидуального предпринимателя Мамонова А.В. по использованию обозначения «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА», сходного до степени смешения с коммерческим обозначением «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА», принадлежащим ООО «Мега Экспресс», для продвижения своих парикмахерских салонов, в границах территории г. Тулы и Тульской области, являются недобросовестной конкуренцией, поскольку противоречат положениям Федерального закона "О защите конкуренции", обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, принципам разумности, справедливости, вследствие чего потребители могут быть введены в заблуждение, а ООО «Мега Экспресс» причинены и/или могут быть причинены убытки и/или вред деловой репутации.

В соответствии с частью 2 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

На основании изложенного:

- событие административного правонарушения и его квалификация: должностное лицо - индивидуальный предприниматель Мамонов допустил нарушение пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившееся в использовании обозначения «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА», сходного до степени смешения с коммерческим обозначением «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА», принадлежащим ООО «Мега Экспресс»;
- время совершения должностным лицом – индивидуальным предпринимателем Мамоновым административного правонарушения - 2018г.;
- место совершения должностным лицом – индивидуальным предпринимателем Мамоновым административного правонарушения - г. Тула и Тульская обл.;

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом – индивидуальным предпринимателем Мамоновым подтверждается

протоколом по делу № 071/04/14.33-391/2019 об административном правонарушении от 02.10.2019г., а также материалами антимонопольного дела № 071/01/14.6-118/2019.

Срок давности привлечения должностного лица – индивидуального предпринимателя Мамонова к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В действиях должностного лица – индивидуального предпринимателя Мамонова обстоятельства смягчающие, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – **индивидуального предпринимателя Мамонова**, (ИНН 710516822916, ОГРНИП 317715400002879, **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, и **назначить ему наказание** в виде административного штрафа **в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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 КоАП РФ.

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

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Сумму штрафа надлежит уплатить:

Получатель: ИНН 7107026090/КПП 710601001

УФК Минфина России по Тульской области

(Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области)

КБК 161 116 020 1001 6000 140

ОКТМО 70701000

Банк получателя: Отделение Тула

БИК 047003001

Р\сч 40101810700000010107

Назначение платежа – административный штраф по постановлению Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области *от* ***11 октября 2019 года*** за нарушение Федерального закона «О защите конкуренции».

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, **по факсу 359365.**

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП 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.

Дата получения (выдачи) постановления о наложении штрафа – 11 октября 2019 года

Дата вступления постановления в законную силу – 26 октября 2019 года

Срок исполнения постановления – до 24 декабря 2019 года

Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – до 24 декабря 2019 года.