narp.

-
- **О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА №02-06/18А О НАРУШЕНИИ**
- **ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

К РАССМОТРЕНИЮ

“ 14 ” мая 2018 года г. Якутск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства <…> на основании Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) №12 от 11.05.2018 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела № 02-06/18А о нарушении антимонопольного законодательства и в соответствии с частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

У С Т А Н О В И Л:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступило заявление ООО «Хитэк-Груп», указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях ИП <…>.

ООО «Хитэк-Груп» указало в заявление следующие доводы.

Общество с ограниченной ответственностью «ХИТЭК-ГРУП» обладает исключительными правами на товарный знак (знак обслуживания) ХИТЭК, зарегистрированный в национальной системе регистрации товарных знаков Российской Федерации (Федеральная служба по интеллектуальной собственности) за регистрационным номером 436592, приоритет товарного знака с 28 августа 2009 года, зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ 06 мая 2011г.

Также ООО «ХИТЭК-ГРУП» обладает исключительными правами на товарный знак (знак обслуживания) HITEK, зарегистрированный в национальной системе регистрации товарных знаков Российской Федерации (Федеральная служба по интеллектуальной собственности) за регистрационным номером 429661, приоритет товарного знака с 28 августа 2009 года, зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ 07 февраля 2011г.

Данные товарные знаки используются ООО «ХИТЭК-ГРУП» в целях реализации косметического товара, парикмахерского инструмента и оборудования, соляриев на территории Российской Федерации. Исключительные права ООО «ХИТЭК-ГРУП» использует в своей предпринимательской деятельности по оптовой и розничной торговле косметическим товаром, парикмахерским инструментом и оборудованием, соляриями, при оформлении интерьера магазинов и его фасада, на документации, на упаковочных пакетах и лентах, а также при оформлении сайта http://www.hitekgroup.ru/ в сети «Интернет», принадлежащего ООО «ХИТЭК-ГРУП».

Нами были выявлены многочисленные факты незаконного использования зарегистрированного товарного знака ХИТЭК и HITEK со стороны Индивидуального предпринимателя <…> при осуществлении ею своей предпринимательской деятельности по реализации товара в магазине по адресу: Республика Саха (Якутия), г. Ленск, ул. Дзержинского, дом 9.

Нарушение прав ООО «ХИТЭК-ГРУП» на товарный знак началось еще в январе 2017 года, когда в ООО «ХИТЭК-ГРУП» поступило письмо по форме обратной связи от постоянного покупателя продукции ООО «ХИТЭК-ГРУП», в котором покупатель, заявляет о своем неудовольствии ассортиментом и качеством товаров в магазине по адресу: Республика Саха (Якутия), г. Ленск, ул. Дзержинского, дом 9. Поэтому сразу же после получения письма представителем ООО «ХИТЭК-ГРУП» был осуществлен выезд по адресу: Республика Саха (Якутия), г. Ленск, ул. Дзержинского, дом 9, в результате чего было установлено, что по данному адресу находится магазин косметических товаров Хитэк ИП <…> и на вывеске ее магазина публично представлен товарный знак ХИТЭК. В связи с этим, ей было направлено

требование о прекращении нарушения исключительных прав от 23.01.2017 года, на которое она устно по телефону, а также по электронной почте сообщила, что прекратит нарушение либо заключит с ООО «ХИТЭК-ГРУП» лицензионный договор об использовании товарного знака.

Однако, по сей день нарушение наших прав на товарный знак продолжаются. ИП <…> изменила вывеску магазина, расположенного по адресу: Республика Саха (Якутия), г. Ленск, ул. Дзержинского, дом 9, но совершенно очевидно, что на данной вывеске публично представлен товарный знак ХИТЭК, что является прямым нарушением законных прав и интересов компании ООО «ХИТЭК-ГРУП». На вывеске с другой стороны, остался наш значок бабочки, плюс вся наша стилистика тоже сохранилась .

Полагаем, что изображение, незаконно используемое ИП <…>, сходно до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) № 436592, правообладателем которого является ООО «ХИТЭК-ГРУП», что очевидно при их сравнении. Это подтверждается также заключением патентного поверенного №1810 <…> от 26.01.2018 года.

В сети «Интернет» на своей страничке в Инстаграм ИП <…> также использует товарный знак Хитэк для рекламы магазина Ирины Лапиной в городе Ленск, о чем был составлен нотариальный протокол осмотра от 22.01.2018 года нотариусом города Москвы <…>.

ООО «ХИТЭК-ГРУП» не давало своего согласия на использование ИП <…> товарного знака, не заключало с ней лицензионный либо иной договор на право использования товарного знака (знака обслуживания) № 436592.

Антимонопольным органом, при рассмотрении заявления ООО «ХИТЭК-ГРУП» так же установлено следующее.

В соответствии с выпиской из единого государственного реестра юридических лиц основным видом экономической деятельности по ОКВЭД у ООО «ХИТЭК-ГРУП» является:

- 46.90 Торговля оптовая неспециализированная.

Дополнительным видом деятельности по ОКВЭД является, в том числе:

- 47.75 Розничная торговля косметическими и товарами личной гигиены в специализированных магазинах.

В соответствии с выпиской из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей основным видом экономической деятельности по ОКВЭД у ИП <…> является:

- 96.02 Предоставление услуг парикмахерскими и салонами красоты.

Дополнительным видом деятельности по ОКВЭД является, в том числе:

- 47.75 Торговля розничная косметическими и товарами личной гигиены в специализированных магазинах.

Таким образом, ООО «ХИТЭК-ГРУП» и ИП <…> являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку они выступают конкурентами по отношению друг к другу, осуществляя один и тот же вид экономической деятельности – розничная торговля косметическими и товарами личной гигиены в специализированных магазинах.

В соответствии со справкой ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС) по вопросу, сформулированному в запросе Якутского УФАС России о проверке обозначения на тождество и сходство наименования магазина ИП <…>, указанного на вывеске, и товарных знаков №436592 и №429661, установлено, что представленные на изображениях обозначения являются сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №436592, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу фонетического и графического сходства словесных элементов «Хетек»/Хитэк.

Частью 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) установлено, что недобросовестная конкуренция это 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 статье 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.

Российская Федерация является участником Парижской конвенции по охране промышленной собственности, статья 10 bis которой возлагает на страны-участницы обязанность обеспечить гражданам стран, участвующих в союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции. Одной из форм недобросовестной конкуренции, предусмотренной в данной конвенции, являются все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов, промышленной или торговой деятельности конкурента.

Российское Законодательство выделяет две группы средств индивидуализации: во-первых, это средства индивидуализации продукции, а именно товарные знаки и знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, во-вторых, это средства индивидуализации юридического лица, а именно фирменные наименования и коммерческие обозначения.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) товарный знак – это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, исключительное право на которое удостоверяется свидетельством на товарный знак.

Нарушение исключительных прав на товарный знак возможно только при наличии свидетельства на товарный знак (статья 1504 ГК РФ), а не при наличии зарегистрированной заявки на регистрацию товарного знака (статья 1492 ГК РФ).

Таким образом, Якутское УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях И П <…> признаков нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно признаки недобросовестной конкуренции, выразившиеся в незаконном использовании обозначения, тождественного товарному знаку хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения.

С учетом вышеизложенного, руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Назначить дело № 02-06/18А к рассмотрению на **«30» мая 2018 года в 15 часов 00 минут**, по адресу: Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Октябрьская, д. 22, каб. 213, вход со стороны ул. Пояркова.

2. Привлечь к участию в деле № 02-06/18А в качестве ответчика – ИП <…>;

3. Привлечь к участию в деле № 02-06/18А в качестве заявителя – ООО «ХИТЭК-ГРУП» (107076, г. Москва, ул. Электрозаводская, д. 29, стр. 2);

4. Ответчику, в срок до 29.05.2018, представить в адрес Якутского УФАС России письменный отзыв по обстоятельствам, изложенным в настоящем Определении.

Представителям лиц, участвующих в деле явиться на рассмотрение дела с доверенностью на право представлять интересы юридического лица.

В случае невозможности явки лиц для участия в деле направить письменное ходатайство о рассмотрении дела без участия представителей.

Председатель Комиссии <…>