

...

....

...

РЕШЕНИЕ

24 июня 2019г.
г. Самара

Резолютивная часть решения оглашена «20» июня 2019 года.

В полном объеме решение изготовлено «24» июня 2019 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Председатель Комиссии: заместитель руководителя Самарского УФАС России ...;

Члены Комиссии: главный специалист-эксперт отдела контроля рекламного законодательства ...; специалист 1 разряда отдела контроля рекламного законодательства ... (далее - Комиссия),

рассмотрев дело № 063/01/14.6-14/2019, возбужденное по признакам

нарушения индивидуальным предпринимателем пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

в присутствии представителей:

Заявителя – АО «Жигулевское пиво» (...) – представитель отсутствовал (о месте и времени рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом определением исх. № 5932/8 от 28.05.2019г., что подтверждается уведомлением о направлении и получении электронной почты (Чтв, 30/05/2019, списком № 1 внутренних почтовых отправок от 30.05.2019г.);

Ответчика – ИП ...443074, г. Самара, ул. Авроры, д. 115, кв. 2, ... ИФНС по Советскому району г. Самары) – представитель отсутствовал. От ИП ... поступило ходатайство (вх. № 3737-з от 26.04.2019г.) о рассмотрении дела в его отсутствие (о месте и времени рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом определением исх. № 5932/8 от 28.05.2019г., что подтверждается уведомлением о направлении и получении электронной почты (Чтв, 30/05/2019, списком № 1 внутренних почтовых отправок от 30.05.2019г.);

Заинтересованного лица – ООО «Пивзавоз» - (...) - представитель отсутствовал (о месте и времени рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом определением исх. № 5932/8 от 28.05.2019г., что подтверждается уведомлением о направлении и получении электронной почты (Чтв, 30/05/2019, списком № 1 внутренних почтовых отправок от 30.05.2019г.),

руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с положениями пункта 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции основанием для возбуждения и рассмотрения настоящего дела явилось обращение АО «Жигулевское пиво» (далее - Заявитель) (исх. 810 от 20.12.2018г. / вх. № 9674 от 21.12.2018г.) о наличии признаков недобросовестной конкуренции в действиях индивидуального предпринимателя

Из заявления следовало, что на основании свидетельства № 594016 и изменений к нему АО «Жигулевское пиво» является владельцем исключительного права на товарный знак «Ладья» (зарегистрировано 09.11.2016г. с приоритетом 18.06.2014г.) для товаров 32, 35, 39, 43 Классов МКТУ.

В соответствии с указанным свидетельством изображение «Ладья» является предметом правовой охраны и состоит из ладьи, расположенной на фоне

гор, в круге, выполненном в желто-синем цвете. Над ладьей цифры: «1881». По контуру круга на желтом фоне надписи: АО «Жигулевское пиво», «Самара».

ИП осуществляет розничную торговлю пищевыми продуктами, пивом, табачными изделиями в магазине по адресу: г. Самара, ул. Промышленности, д. 277. На фасаде здания магазина справа от входа расположены баннеры с тремя изображениями товарного знака «Ладья».

Также над входом в магазин имеется баннер с двумя изображениями товарного знака «Ладья». Свидетельство № 639833 (зарегистрировано 20.12.2017 г. с приоритетом 10.01.2017г.) для товаров 32, 35, 39, 41, 43 классов МКТУ. В соответствии с указанным свидетельством изображение «Ладья» является предметом правовой охраны и состоит из ладьи, расположенной на фоне гор, в круге, выполненном в желто-синем цвете.

Факт использования указанных товарных знаков Заявитель подтвердил фотографиями, актом осмотра торговой точки от 22.11.2018г., актом от 12.12.2018г. о покупке 1 литра пива и чеком ККМ от 12.12.2018г.

Заявитель считает, что ИП незаконно использует объекты интеллектуальной собственности, нарушая права АО «Жигулевское пиво» и его действия являются актом недобросовестной конкуренции.

Приказом руководителя Самарского УФАС России от 04.03.2019г. № 15 возбуждено дело по признакам нарушения ИП пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Комиссия, рассмотрев материалы дела, заслушав лиц, участвующих в деле, установила следующее.

Исходя из представленных ИП ... материалов (договор б/н от 10.05.2017г. на поставку продукции АО «Жигулевское пиво», товарные накладные: № 4196 от 17.10.2018г., № 5183 от 19.12.2018г., № 2481 от 12.07.2018г.), следует, что в ассортиментный ряд продукции ИП ... включен товар – пиво.

Товарные знаки №№ 594016, 639833 зарегистрированы по 32 классу МКТУ (пиво), 35 классу МКТУ (реклама), 39 классу МКТУ (транспортировка, упаковка и хранение товаров), 43 классу МКТУ (обеспечение пищевыми продуктами и напитками).

Согласно выписке, из ЕГРИП зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 08.07.2016г.

В соответствии с пунктом 21 выписки из ЕГРИП основным видом деятельности ИП является торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах (...).

При этом одним из дополнительных видов деятельности ИП ...П.А. является торговля розничная напитками в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.25).

ИП представил в материалы дела договор на поставку продукции АО «Жигулевское пиво» от 10.05.2017г., в качестве подтверждения правовых оснований использования товарных знаков АО «Жигулевское пиво», а также товарные накладные за 2018г. на пиво: «Жигулевское» в кегах, «Фон Вакано 1881» в кегах, «Фон Вакано Венское» в кегах.

Также ИП ...П.А. представил в материалы дела в качестве подтверждения осуществления деятельности по адресу: г. Самара, ул. Промышленности, д. 277 договор аренды нежилого помещения от 29.05.2018г.

В адрес Самарского УФАС России поступили дополнительные материалы от Заявителя (вх. № ДСП-116 от 01.04.2019г.), в которых содержалась информация о том, что АО «Жигулевское пиво» использует товарные знаки №№ 594016, 639833 на этикетках продукции: «пиво Жигулевское» (ТЗ 594016, ТЗ 639833), на этикетке продукции «пиво ФОН ВАКАНО Венское» (ТЗ 639833), на этикетке продукции «пиво ФОН ВАКАНО 1881» (ТЗ 639833), на этикетке продукции «пиво Самарское» (ТЗ 639833).

Заявителем представлена информация о том, что выезд на торговую точку по адресу: г. Самара, ул. Промышленности, д. 277 осуществлялся не однократно (22.11.2018г. и 12.12.2018г.). В указанной торговой точке было представлено к продаже два сорта кегового пива АО «Жигулевское пиво», бутылочного и бойлерного пива производства АО «Жигулевское пиво» не было, однако бойлерное пиво других производителей реализовывалось.

АО «Жигулевское пиво» реализует свою продукцию в розницу через сеть официальных дистрибьюторов. Заключено более 60 договоров поставки и дистрибьюторских договоров и соглашений, в том числе с самым крупным дистрибьютором ООО «Пивзавоз» (дистрибьюторское соглашение № 61 от 15.05.2018г.).

Комиссией установлено, что согласно приложению № 9 к Дистрибьюторскому соглашению № 61 от 15.05.2018г. Компания (АО «Жигулевское пиво») дает согласие Дистрибьютору (ООО «Пивзавоз») на оформление торгового помещения в фирменном стиле Компании. Дистрибьютор совместно с выбранным агентством разрабатывает дизайн торгового помещения в соответствии с индивидуальными особенностями торгового помещения.

Согласно приложению № 12 к Дистрибьюторскому соглашению № 61 от 15.05.2018г. Дистрибьютор приобретает у Компании для последующей реализации сувенирную продукцию с символикой АО «Жигулевское пиво».

Из ответа ООО «Пивзавоз» (вх. № 3629 от 24.04.2019г.) следует, что ООО

«Пивзавоз» является официальным дистрибьютором АО «Жигулевское пиво» и реализует продукцию АО «Жигулевское пиво» в розницу через свои торговые точки – магазины «Жигулевский» в Самаре и Жигулевске.

Дистрибьютор (distributor) - независимый посредник или один из цепочки посредников, который специализируется на доведении товаров или услуг, предлагаемых производителями, до потребителей (источник – Словарь бизнес терминов).

Заинтересованное лицо указывает на то, что товарный знак «Ладья» используется ООО «Пивзавоз» при оформлении торговых точек на основании договора о предоставлении права использования от 15.05.2018г., что подтверждается фотографиями.

Согласно [пункту 2 статьи 10.bis](#) Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, далее - Парижская конвенция) 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 ([пункт 3 той же статьи](#)).

Для получения сведений о схожести до степени смешения обозначений, используемых ИП ... с товарными знаками АО «Жигулевское пиво» №№ 594016, 639833 Самарское УФАС России направило запрос информации (исх. № 108/8 от 10.01.2019г.) в адрес ФГБУ ФИПС о предоставлении сведений о схожести до степени смешения обозначений.

Из справки ФГБУ ФИПС (вх. № 1621-з от 20.02.2019г.) следует, что на исследование представлены фотографии, на одной из которых изображен фрагмент здания с баннером – вывеской (далее вывеска 1), расположенной над входом, а на другой – с баннерами – вывесками, расположенными слева от окна и под окном (далее – вывеска 2 и 3 соответственно). На вывесках идентифицируются:

- на вывеске 1 – обозначение, включающее словесные элементы «МАГАЗИН» «ЖИГУЛЕВСКИЙ» и изобразительные элементы в виде круглых рамок со стилизованным изображением гор и ладьи (далее – обозначение 1);

- на вывеске 2 – обозначение, включающее изобразительные элементы в виде кольцевых рамок, которые сосны круглым рамкам, содержащим число «1881», букву «г.» и стилизованное изображение гор и ладьи, а также словесные элементы «БОЙЛЕРНОЕ», расположенный по вертикали, и «ЖИГУЛЕВСКОЕ», «САМАРА», расположенные в кольцевых рамках (далее обозначение 2);

- на вывеске 3 – обозначение, включающее изобразительные элементы в виде кольцевой рамки и сосной с ней круглой рамки, содержащей число «1881», букву «г.» и стилизованное изображение гор и ладьи, а также словесные элементы «ЖИГУЛЕВСКОЕ» «САМАРА», расположенные в кольцевой рамке (далее обозначение 3).

Материалы запроса не содержали сведений, касающихся использования ИП ... представленных обозначений 1-3 в отношении конкретных товаров/услуг. Вместе с тем, специалист, подготовивший справку, предполагает, что обозначения 1-3 использованы в отношении услуг, предоставляемых «магазинами» по реализации товаров. Отмеченные услуги однородны услугам, для индивидуализации которых, в том числе, зарегистрированы товарные знаки по свидетельствам №№ 594016, 639833, а именно – услугам «обеспечение / по обеспечению пищевым продуктами и напитками», соответственно указанным в свидетельствах в 43 классе МКТУ.

В результате исследования, проведенного в отношении товарных знаков по свидетельствам №№ 594016, 639833, включающих словесные и/или изобразительные элементы, соответственно, установлено, что, в случае использования представленных обозначений 1-3 в отношении отмеченных выше услуг, эти обозначения являются сходными до степени смешения с указанными товарными знаками, поскольку ассоциируются с ними в целом:

- с товарным знаком по свидетельству № 639833 – в силу сходства изобразительных элементов (круглых рамок со стилизованными изображениями гор и ладей);

- с товарным знаком по свидетельству 594016:

1) обозначение 1 – в силу сходства изобразительных элементов (круглых рамок со стилизованными изображениями гор и ладей);

2) обозначения 2-3 – в силу сходства изобразительных элементов (кольцевых рамок и рамок со стилизованными изображениями гор и ладей), а также композиционного сходства расположения изобразительных и словесных элементов.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1225 ГК РФ товарные знаки и фирменные наименования являются результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая

охрана.

В силу статей 1477 и 1481 ГК РФ товарным знаком признается обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. На зарегистрированный товарный знак выдается свидетельство, которое удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Как следует из статьи 1229 ГК 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.

Согласно пункту 2 статьи 1484 ГК РФ исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

- 1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;
- 2) при выполнении работ, оказании услуг;
- 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 5) в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Согласно пункту 3 статьи 1484 ГК РФ 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.

Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233 ГК РФ), если названным 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 соответствующий результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя за исключением случаев, предусмотренных названным Кодексом.

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 этим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается ГК РФ.

В силу статьи 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).

Согласно части 1 статьи 1231 ГК РФ на территории Российской Федерации действуют исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, установленные международными договорами Российской Федерации и настоящим Кодексом.

Доказательств получения ИП ... от правообладателя АО «Жигулевское пиво» разрешения на использование товарных знаков №№ 594016, 639833 в оформлении торговой точки, расположенной по адресу: г. Самара, ул. Промышленности, д. 277, не представлено.

Согласно п. 5.1 ч. 5 ст. 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

При рассмотрении заявления о нарушении антимонопольного законодательства был проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке - «розничные продажи в специализированных магазинах» на территории г. Самара, в результате, которого было признано наличие конкурентных отношений между Заявителем и ИП ...

Согласно п. 4.1 Порядка процедура определения географических границ товарного рынка (границ территории, на которой приобретатель

(приобретатели) приобретает или имеет экономическую, техническую или иную возможность приобрести товар и не имеет такой возможности за ее пределами) включает:

- предварительное определение географических границ товарного рынка;
- выявление условий обращения товара, ограничивающих экономические возможности приобретения товара покупателем;
- определение территорий, входящих в географические границы рассматриваемого товарного рынка.

Согласно п. 4.2 Порядка предварительное определение географических границ товарного рынка проводится на основе информации о регионе, в котором действует хозяйствующий субъект, являющийся объектом антимонопольного контроля, и (или) о регионе, в котором выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства; о ценообразовании на рынке рассматриваемого товара или о различиях в уровнях цен на данный товар на территории Российской Федерации; о структуре товаропотоков (о границах территории, за пределы которой вывозится и на которую ввозится не более 10 процентов от общего объема рассматриваемой товарной массы).

В соответствии с пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции 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.

Из имеющихся материалов следует, что услуги на данном товарном рынке оказывались на территории г. Самара.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, географическими границами рассматриваемого товарного рынка являются границы г. Самара.

В пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции приведено определение понятия недобросовестная конкуренция, согласно которому, под ней следует понимать 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.

Следовательно, для признания действий хозяйствующего субъекта

недобросовестной конкуренцией такие действия должны одновременно: совершаться хозяйствующим субъектом-конкурентом, быть направленными на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, противоречить законодательству, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, причинять (иметь возможность причинять) убытки другому хозяйствующему субъекту конкуренту либо наносить (возможность наносить) вред его деловой репутации (причинение вреда). Совокупность указанных действий признается актом недобросовестной конкуренции.

Основным видом деятельности ИП ... является «торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах (ОКВЭД 47.11).

При этом одним из дополнительных видов деятельности ИП ... является торговля розничная напитками в специализированных магазинах (группа 47.25).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ АО «Жигулевское пиво» зарегистрировано 15.12.2002, дополнительным видом деятельности которого является «торговля розничная пищевыми продуктами, напитками, табачными изделиями в специализированных магазинах» (ОКВЭД 47.2), генеральный директор Общества – ...

Основным видом деятельности ООО «Пивзавоз» является «торговля розничная напитками в специализированных магазинах (...)

При этом одним из дополнительных видов деятельности ООО «Пивзавоз» является торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах (...)

Согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 N 14-ст.) виды экономической деятельности 47.2 и 47.25, 47.11 входят в одну группу - 47 - «Торговля розничная, кроме торговли автотранспортными средствами и мотоциклами».

Эта группировка включает:

- перепродажу (продажу без преобразования) новых и бывших в употреблении товаров для личного или бытового употребления, или использования магазинами, универсамами, палатками, предприятиями почтовой торговли, лицами, осуществляющими доставку товаров на условиях от двери до двери, торговцами, потребительскими кооперативами и т.д. Розничная торговля классифицируется в первую очередь по типам торговых предприятий (розничная торговля в магазинах универсального ассортимента - группировки с [47.1](#) по [47.7](#), розничная торговля вне магазинов

- группировки с 47.8 по 47.9). Розничная торговля в магазинах универсального ассортимента товаров включает: розничные продажи товаров, бывших в употреблении (группировка 47.79). Для розничных продаж в универсальных магазинах далее различают розничные продажи в специализированных магазинах (группировки с 47.2 по 47.7) и розничные продажи в неспециализированных магазинах (группировка 47.1). Вышеупомянутые группировки далее подразделяются по ассортименту продаваемой продукции. Продажа не через магазины универсального ассортимента товаров подразделяется согласно формам торговли, таким как розничные продажи в палатках и на рынках (группировка 47.8) и прочие розничные продажи не через универсальные магазины, например торговля по почте, со сквозной доставкой товара, через торговые автоматы и т.д. (группировка 47.9). Ассортимент товаров данной группировки ограничивается товарами, обычно именуемыми потребительскими товарами или товарами розничной торговли.

Таким образом, Заявитель (АО «Жигулёвское пиво» в лице розничной сети дистрибьюторов, в том числе самого крупного - ООО «Пивзавоз») и Ответчик (ИП ...) осуществляют вид деятельности, связанный с розничной торговлей напитками (пиво), являются хозяйствующими субъектами - конкурентами, действуют на едином экономическом рынке.

Товарный знак № 594016 был зарегистрирован за ОАО «Жигулевское пиво» 09.11.2016г. сроком действия до 18.07.2024г.

ОАО «Жигулевское пиво» сменило наименование на АО «Жигулевское пиво», что подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ в отношении АО «Жигулевское пиво», которое было создано путем реорганизации 15.04.2016г.

Изменение к свидетельству было внесено в Государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации.

Товарный знак № 639833 был зарегистрирован за АО «Жигулевское пиво» 20.12.2017г. сроком действия до 10.01.2027г.

Самарским УФАС России установлено, что обозначения, которые ИП ...П.А. использует в оформлении торговой точки, которая расположена по адресу: г. Самара, ул. Промышленности, д. 277, являются сходными с товарными знаками АО «Жигулевское пиво» №№ 594016,639833.

Рассмотрев материалы дела № 063/01/14.6-14/2019, Комиссия Самарского УФАС России пришла к следующим выводам.

Свобода предпринимательской деятельности на территории Российской Федерации гарантирована Конституцией Российской Федерации. Согласно статье 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической

деятельности.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции органами государственной власти субъектов Российской Федерации определены Законом 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).

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается 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.

В соответствии с частью 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции под недобросовестной конкуренцией понимаются действия хозяйствующих субъектов, 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.

Из приведенных норм следует, что для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения и подтверждения его состава в действиях конкретного лица необходимо следующее:

- лицо, совершившее данное деяние, обладало признаками хозяйствующего субъекта;
- его действия противоречили законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, заключались в распространении ложных, неточных либо искаженных сведений;
- данные действия были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- совершенные действия могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации конкурента.

Таким образом, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, присутствуют в действиях ИП

....:

1) ИП является хозяйствующим субъектом, поскольку осуществляет деятельность приносящую доход на основании государственной регистрации, что подтверждается выпиской из ЕГРИП, договором аренды нежилого помещения от 29.05.2018г., свидетельством о постановке на учет физического лица в налоговом органе серии 63 № 005333999, свидетельством о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя серии 63 № 006201566, договором на поставку продукции АО «Жигулевское пиво» от 10.05.2017г., товарными накладными на поставку продукции;

2) направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над конкурентом выразилась в увеличении потребительского спроса к реализуемой продукции недобросовестным способом – введении потребителей в заблуждение путем использования чужого, широко известного бренда с хорошей репутацией;

3) противоречие действующему законодательству, а именно пункту 1 части 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, а также пункту 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации;

4) сущность деловой репутации заключается в сформировавшемся отношении участников рынка, включая как конкурентов, так и потребителей, к хозяйствующему субъекту и вводимым им в гражданский оборот товарам либо услугам, которые может быть, как позитивным, так и негативным, прежде всего в зависимости от предпринятых самим хозяйствующим субъектом действий по её формированию.

Из совокупности норм законодательства о конкуренции в данном конкретном случае следует, что возможность причинения вреда хозяйствующему субъекту не требует доказывания, а должна вытекать из самого существа действий, признаваемых недобросовестной конкуренцией.

Возможный ущерб АО «Жигулевское пиво» заключается в неполучении прибыли за счет уменьшения количества покупателей по причине актов недобросовестной конкуренции, неполучении сумм лицензионного вознаграждения за право использования товарных знаков Общества.

Использование обозначений, графическое изображение которых сходно до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками Заявителя позволило «распространить» указанную репутацию как экономический эффект от использования «бренда», на товары, реализуемые продавцом в указанных географических границах, что без сомнения предоставляет ему преимущества по сравнению с другими розничными продавцами.

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:

1) 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;

2) 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.

В соответствии с частью 3 статьи 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 года актом недобросовестной считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленности и торговых делах, в частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной, или торговой деятельности конкурента.

При указанных обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что рассматриваемые действия ИП ... свидетельствуют о нарушении пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

У Самарского УФАС России имеются сведения о прекращении использования ИП ... обозначений сходных до степени смешения с товарными знаками №№ 594016,639833 АО «Жигулевское пиво» в магазине по адресу: Самарская область, г. Самара, ул. Промышленности, д. 277, в связи, с чем отсутствует необходимость в выдаче предписания.

В соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Самарского УФАС России приняла заключение об обстоятельствах дела и направила его копии в адрес Заявителя и Ответчика.

Согласно части 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до

окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

От Заявителя, Ответчика и Заинтересованного лица возражения относительно доводов, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, не поступили.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь частью 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, пунктом 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, пунктом 1 статьи 14.6, статьей 23, частями 1 и 2 статьи 41, частью 2 статьи 45, статьей 50, статьей 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя ... (...) нарушившим п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции, путем использования изображений, сходных с товарными знаками № 594016 (зарегистрирован 09.11.2016г., приоритет с 18.06.2014г.) и № 639833 (зарегистрирован 20.12.2017г., приоритет с 10.01.2017г.) правообладателем, которых является АО «Жигулевское пиво» при осуществлении розничной торговли пивом в магазине по адресу: г. Самара, ул. Промышленности, д. 277, на рынке «Торговля розничная, кроме торговли автотранспортными средствами и мотоциклами» (...), включая торговлю алкогольной продукцией (пиво);
2. Предписание индивидуальному предпринимателю о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать;
3. Передать материалы дела № 063/01/14.6-14/2019 уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель

Комиссии

....

Члены Комиссии

...

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