

РЕШЕНИЕ

Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по делу №046/01/14.6-345/2023

Резолютивная часть оглашена 23.10.2023г.

Изготовлено в полном объеме 30.10.2023г. г.Курск

Комиссия Курского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

<...>

рассмотрев дело по признакам нарушения п.1 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее ФЗ «О защите конкуренции») со стороны ООО «НИК» (ИНН 4632239915, ОГРН 1184632001817), ООО «НИК» (ИНН 4632254582, ОГРН 1194632005732), генерального директора и учредителя ООО «НИК» (ИНН 4632239915, ОГРН 1184632001817) <...>, в отсутствии представителей ответчиков (уведомлены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом), в присутствии представителя заинтересованного лица ООО «ЭкоТекс» <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Курское УФАС России поступило заявление ООО «Эко Текс» (вх. № 1187/23 от 16.03.2023г.) о признаках нарушения антимонопольного законодательства со стороны лица, оказывающего услуги производства и реализации резинотехнический изделий на сайте «<http://rti-kursk.ru>».

Из заявления следует, что на данном сайте в адресной строке производимой и реализуемой продукции «Резиновая SBR и EPDM крошка» «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm>» используется сходный до степени смешения с товарным знаком «РезиПОЛ» (свидетельство №431279), владельцем которого является ООО «ЭкоТекс», элемент адреса данной страницы сайта «rezipol».

В соответствии с ч.1 ст.1477 ГК РФ на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

В силу ст.1479 ГК РФ на территории Российской Федерации действует

исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Согласно ч.1, ч.3 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). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

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.

Согласно статье 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В соответствии с ч. 2 ст. 34 Конституции РФ не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Согласно пунктам 1 и 3 ст. 10 ГК РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребления доминирующим положением на рынке.

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.06 г. №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.

Согласно п.1 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: **незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ним 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.**

Исходя из положений п.9 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо наличие в действиях хозяйствующего субъекта всех указанных признаков, а именно, такие действия должны:

- совершаться хозяйствующим субъектом-конкурентом правообладателя;
- быть направленными на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречить законодательству, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинять (иметь возможность причинять) убытки другому хозяйствующему субъекту конкуренту либо наносить вред его деловой репутации (причинение вреда).

Совокупность указанных действий является актом недобросовестной конкуренции, поскольку при недоказанности хотя бы одного из элементов состава, действия лица не могут быть признаны актом недобросовестной конкуренции. В силу прямого указания нормы п.9 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления перечисленных в законе последствий и доказательств реального ущерба не требуется.

Данный довод подтверждается правовой позицией судов: Постановление Пленума ВС РФ от 04.03.2021 №2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства»; Постановление Суда по интеллектуальным правам (СИП) от 24.05.2021г. №СО1-696/2021; Постановление СИП от 22.12.2020г. №СО1-1278/2020 и др.

Приведенные выше нормы права обуславливают нежелательность появления в гражданском обороте средств индивидуализации, вызывающих у потребителей неоправданные представления об ассоциативной связи между разными производителями товаров и услуг.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлениях президиума Суда по интеллектуальным правам от 16.07.2018 по делу № СИП-313/2017, от 02.11.2018 по делу № СИП-580/2017, от 30.09.2021 по делу № СИП-771/2021.

При доказывании недобросовестной конкуренции, связанной с созданием смешения, необходимо установить следующие обстоятельства:

- дата регистрации права на средство индивидуализации у заявителя и ответчика;
- использование спорного средства индивидуализации в предпринимательской деятельности ответчиком и заявителем;

- сходство до степени смешения средств индивидуализации ответчика и заявителя;
- известность средства индивидуализации потребителям и ответчику на момент регистрации сходного наименования;
- осуществление ответчиком и заявителем деятельности на одном товарном рынке.

Проанализировав все имеющиеся материалы, документы, пояснения и доводы, представленные участниками дела, оценив все имеющиеся доказательства, полученные в ходе рассмотрения данного дела, **Комиссия установила следующее.**

1. ООО «ЭкоТекс» зарегистрировано в качестве юридического лица 16.02.2016г.

ООО «НИК» (ИНН 4632239915) зарегистрировано в качестве юридического лица 22.02.2018г.

ООО «НИК» (ИНН 4632254582) зарегистрировано в качестве юридического лица 23.05.2019г.

<...> является директором и учредителем ООО «НИК» (ИНН 4632239915).

Все юридические лица являются хозяйственными обществами, осуществляют предпринимательскую деятельность.

Таким образом, согласно ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» ООО «ЭкоТекс», ООО «НИК» (ИНН 4632239915) и ООО «НИК» (ИНН 4632254582) являются хозяйствующими субъектами.

2. Основным видом деятельности ООО «ЭкоТекс» является производство изделий из вулканизированной резины, не включенных в другие группировки (ОКВЭД 22.19.7), дополнительными видами деятельности, в том числе, являются производство прочих резиновых изделий (ОКВЭД 22.19); деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле товарами, не включенными в другие группировки (ОКВЭД 46.18.9); деятельность агентов по оптовой торговле универсальным ассортиментом товаров (ОКВЭД 46.19); торговля оптовая напольными покрытиями (кроме ковров) (ОКВЭД 46.73.8); торговля розничная большим товарным ассортиментом с преобладанием непродовольственных товаров в неспециализированных магазинах (ОКВЭД 47.19.1).

Основным видом деятельности ООО «НИК» (ИНН 4632239915, ОГРН 1184632001817) является производство резиновых смесей и изделий из них; производство вулканизированной резины в виде нити, корда, пластин, листов, полос, прутков и профилей (ОКВЭД 22.19.2), дополнительными видами деятельности являются, в том числе, производство изделий из вулканизированной резины, не включенных в другие группировки (ОКВЭД 22.19.7); деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле прочими товарами, не включенными в другие группировки

(ОКВЭД 46.18.99); деятельность агентов по оптовой торговле универсальным ассортиментом товаров (ОКВЭД 46.19); торговля оптовая пластмассами и резиной в первичных формах (ОКВЭД 46.76.3); торговля оптовая неспециализированная (ОКВЭД 46.90).

Основным видом деятельности ООО «НИК» (ИНН 4632254582, ОГРН 1194632005732) является производство резиновых смесей и изделий из них; производство вулканизированной резины в виде нити, корда, пластин, листов, полос, прутков и профилей (ОКВЭД 22.19.2), дополнительными видами деятельности являются, в том числе, производство прочих резиновых изделий (ОКВЭД 22.19); торговля оптовая неспециализированная (ОКВЭД 46.90); торговля розничная прочая в неспециализированных магазинах (ОКВЭД 47.19).

Виды деятельности участников дела в соответствии с классификатором «ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2). Общероссийский классификатор видов экономической деятельности» относятся к разделу С «Обрабатывающие производства», классу 22 «Производство резиновых и пластмассовых изделий», подклассу 22.1 «Производство резиновых изделий», разделу G «Торговля оптовая и розничная; ремонт автотранспортных средств и мотоциклов», классу 46 «Торговля оптовая, кроме оптовой торговли автотранспортными средствами и мотоциклами», подклассу 46.1 «Торговля оптовая за вознаграждение или на договорной основе», подклассу 46.7 «Торговля оптовая специализированная прочая», подклассу 46.9 «Торговля оптовая неспециализированная», классу 47 «Торговля розничная, кроме торговли автотранспортными средствами и мотоциклами», подклассу 47.1 «Торговля розничная, кроме торговли автотранспортными средствами и мотоциклами». Включают в себя следующие виды деятельности (группы и подгруппы видов деятельности):

	Группа	Подгруппа	Виды деятельности
ООО «ЭкоТекс»	22.19		<p>Производство прочих резиновых изделий</p> <p>Эта группировка включает:</p> <ul style="list-style-type: none"> - производство прочих изделий из натуральной и синтетической резины, невулканизированной, вулканизированной или резины повышенной прочности: резиновых печатных форм, листов, прокладок, стержней, фигур, выстроганных по контуру; камер, труб и шлангов; прорезиненных ленточных транспортеров, приводных ремней или материалов для изготовления приводных ремней; гигиенических изделий: средств индивидуальной защиты, сосок, грелок; предметов одежды из пластмасс, не сшитых, а склеенных; резиновых подошв и прочих частей обуви; резиновых лент и жгутов; прорезиненной пряжи и материи; резиновых ободов и покрытий, уплотнений; надувных резиновых матрацев; надувных шаров; - производство резиновых щеток для волос; - производство резиновых труб; - производство расчесок для волос, шпилек, бигуди и т.п. из твердой резины <p>Эта группировка также включает:</p> <ul style="list-style-type: none"> - производство резиновых материалов для ремонта; - производство тканей, пропитанных, покрытых, прослоенных резиной, где резина является главной составной частью; - производство резиновых водяных матрацев;

			<p>- производство резиновых гидрокостюмов и костюмов для подводного погружения;</p> <p>- производство резиновых изделий для сексуальных нужд</p>
	22.19	22.19.7	<p>Производство изделий из вулканизированной резины, не включенных в другие группировки</p> <p>Эта группировка также включает:</p> <p>- производство эбонита и изделий из него</p>
	46.18	46.18.9	Деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле товарами, не включенными в другие группировки
	46.19		Деятельность агентов по оптовой торговле универсальным ассортиментом товаров
	46.73	46.73.8	Торговля оптовая напольными покрытиями (кроме ковров)
	47.19	47.19.1	Торговля розничная большим товарным ассортиментом с преобладанием непродовольственных товаров в неспециализированных магазинах
ООО «НИК» (ИНН 4632239915, ОГРН 1184632001817)	22.19	22.19.2	Производство резиновых смесей и изделий из них; производство вулканизированной резины в виде нити, корда, пластин, листов, полос, прутков и профилей
	22.19	22.19.7	<p>Производство изделий из вулканизированной резины, не включенных в другие группировки</p> <p>Эта группировка также включает:</p> <p>- производство эбонита и изделий из него</p>
	46.18	46.18.9	Деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле товарами, не включенными в другие группировки
	46.19		Деятельность агентов по оптовой торговле универсальным ассортиментом товаров
	46.76	46.76.3	Торговля оптовая пластмассами и резиной в первичных формах
	46.90		<p>Торговля оптовая неспециализированная</p> <p>Эта группировка включает:</p> <p>- оптовую торговлю различными товарами без конкретной специализации</p>
ООО «НИК» (ИНН 4632254582,	22.19		<p>Производство прочих резиновых изделий</p> <p>Эта группировка включает:</p> <p>- производство прочих изделий из натуральной и синтетической резины, невулканизированной, вулканизированной или резины повышенной прочности: резиновых печатных форм, листов, прокладок, стержней, фигур, выстроганных по контуру; камер, труб и шлангов; прорезиненных ленточных транспортеров, приводных ремней или материалов для изготовления приводных ремней; гигиенических изделий: средств индивидуальной защиты, сосок, грелок; предметов одежды из пластмасс, не сшитых, а склеенных; резиновых подошв и прочих частей обуви; резиновых лент и жгутов; прорезиненной пряжи и материи; резиновых ободов и покрытий, уплотнений; надувных резиновых матрацев; надувных шаров;</p> <p>- производство резиновых щеток для волос;</p> <p>- производство резиновых труб;</p>

ОГРН 1194632005732)			<p>- производство расчесок для волос, шпилек, бигуди и т.п. из твердой резины</p> <p>Эта группировка также включает:</p> <ul style="list-style-type: none"> - производство резиновых материалов для ремонта; - производство тканей, пропитанных, покрытых, прослоенных резиной, где резина является главной составной частью; - производство резиновых водяных матрацев; - производство резиновых гидрокостюмов и костюмов для подводного погружения; - производство резиновых изделий для сексуальных нужд
	22.19.2		<p>Производство резиновых смесей и изделий из них; производство вулканизированной резины в виде нити, корда, пластин, листов, полос, прутков и профилей</p>
	46.90		<p>Торговля оптовая неспециализированная</p> <p>Эта группировка включает:</p> <ul style="list-style-type: none"> - оптовую торговлю различными товарами без конкретной специализации
	47.19		<p>Торговля розничная прочая в неспециализированных магазинах</p> <p>Эта группировка включает:</p> <ul style="list-style-type: none"> - розничную торговлю широким ассортиментом товаров, из которых продукты питания, напитки или табачные изделия не преобладают, в том числе осуществляемую в магазинах беспошлинной торговли; - деятельность универсальных магазинов, торгующих товарами общего ассортимента, включая одежду, мебель, бытовые приборы, скобяные изделия, косметику, ювелирные изделия, игрушки, спортивные товары и т.д.

Таким образом, ООО «ЭкоТекс», ООО «НИК» (ИНН 4632239915, ОГРН 1184632001817) и ООО «НИК» (ИНН 4632254582, ОГРН 1194632005732) осуществляют деятельность по производству и реализации прочих резиновых изделий, в том числе резиновой крошки и крошки EPDM.

На официальном сайте ООО «Эко Текс» «<https://rezipol.ru>» среди прочей производимой продукции указаны «Черная резиновая крошка» и «Крошка EPDM».

На сайте «<http://rti-kursk.ru>», посредством которого осуществляется хозяйственная деятельность ООО «НИК» (ИНН 4632239915, ОГРН 1184632001817) и ООО «НИК» (ИНН 4632254582, ОГРН 1194632005732) среди прочей производимой продукции указана «Резиновая и EPDM крошка».

Таким образом, из материалов и документов настоящего дела следует, что организации осуществляют производство и реализацию резиновой крошки и крошки EPDM.

Курским УФАС России в ходе рассмотрения настоящего дела проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке производства и реализации резиновой

крошки и крошки EPDM, которым установлено, что указанный рынок является конкурентным, а также, что ООО «ЭкоТекс», ООО «НИК» (ИНН 4632239915) и ООО «НИК» (ИНН 4632254582) являются конкурентами на рассматриваемом рынке.

3. Администратором доменного имени «<http://rti-kursk.ru>» является физическое лицо <...>.

Согласно официальным сведениям ФНС России (сервис АС МЭВ) <...> является учредителем и генеральным директором ООО «НИК» (ИНН 4632239915, ОГРН 1184632001817).

Определение о назначении дела №046/01/14.6-345/2023 от 16.06.2023г. к рассмотрению было получено ООО «НИК» (ИНН 4632239915) 19.06.2023г. (согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором №80094585187818).

После получения указанного определения, ООО «НИК» (ИНН 4632239915) 26.06.2023г. вх.№ 3369/23 представило письменные пояснения следующего содержания: «На сегодняшний день адрес страницы сайта с продукцией «Резиновая и EPDM крошка» «<http://rti-kursk.ru/epdm/>» обозначения «rezipol», сходного до степени смешения с товарным знаком «РезиПОЛ» (№431279) ООО «ЭкоТекс», не имеет.»

Таким образом, ООО «НИК» (ИНН 4632239915) и генеральный директор общества <...>. письмом вх.№3369/23 от 28.06.2023г. подтвердили, что на сайте «<http://rti-kursk.ru>» размещена информация о хозяйственной деятельности ООО «НИК» (ИНН 4632239915).

ООО «ЭкоТекс» в материалы настоящего дела представлены доказательства (вх. № 3783/23 от 25.07.2023), что реализация крошки EPDM осуществляется ООО «НИК» (ИНН 4632254582): накладная б/н от 07.07.2023г., аудиозапись процесса покупки от 07.07.2023г. Учредителем ООО «НИК» (ИНН 4632254582) является <...>.

Согласно ст.9 ФЗ «О защите конкуренции» группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам из следующих признаков:

1) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства);

2) юридическое лицо и осуществляющие функции единоличного исполнительного органа этого юридического лица физическое лицо или юридическое лицо;

3) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо на основании учредительных документов этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства) или заключенного с этим хозяйственным обществом (товариществом, хозяйственным партнерством) договора вправе давать этому хозяйственному обществу (товариществу, хозяйственному партнерству) обязательные для исполнения указания;

4) юридические лица, в которых более чем пятьдесят процентов количественного состава коллегиального исполнительного органа и (или) совета директоров (наблюдательного совета, совета фонда) составляют одни и те же физические лица;

5) хозяйственное общество (хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если по предложению такого физического лица или такого юридического лица назначен или избран единоличный исполнительный орган этого хозяйственного общества (хозяйственного партнерства);

6) хозяйственное общество и физическое лицо или юридическое лицо, если по предложению такого физического лица или такого юридического лица избрано более чем пятьдесят процентов количественного состава коллегиального исполнительного органа либо совета директоров (наблюдательного совета) этого хозяйственного общества;

7) физическое лицо, его супруг, родители (в том числе усыновители), дети (в том числе усыновленные), полнородные и неполнородные братья и сестры;

8) лица, каждое из которых по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7 настоящей части признаку входит в группу с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с любым из таких лиц в группу по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7 настоящей части признаку;

9) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство), физические лица и (или) юридические лица, которые по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 8 настоящей части признаков входят в группу лиц, если такие лица в силу своего совместного участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) или в соответствии с полномочиями, полученными от других лиц, имеют более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства).

Установленные антимонопольным законодательством запреты на действия (бездействие) на товарном рынке хозяйствующего субъекта распространяются на действия (бездействие) группы лиц, если федеральным законом не установлено иное.

ООО «НИК» (ИНН 4632239915), ООО «НИК» (ИНН 4632254582) и <...> являются группой лиц в соответствии со ст.9 ФЗ «О защите конкуренции» в силу следующего.

Учредителем и директором ООО «НИК» (ИНН 4632239915) является <...>.

Учредителем ООО «НИК» (ИНН 4632254582) является <...>.

Согласно сведений, представленных Управлением по вопросам миграции УМВД России по Курской области отцом <...> является <...>. Таким образом, <...> и <...> являются близкими родственниками.

Кроме того, представителем ООО «НИК» (ИНН 4632239915) при рассмотрении настоящего дела по доверенности от 03.07.2023г. является <...>.

Учитывая вышеизложенное ООО «НИК» (ИНН 4632254582), директор и учредитель ООО «НИК» (ИНН 4632239915) <...> привлечены к участию в рассмотрении настоящего дела в качестве ответчиков определением от 08.08.2023г. (исх.№. ЮК/2765/23 от 10.08.2023г.).

Таким образом, Комиссией установлено, что на сайте «<http://rti-kursk.ru>», владельцем которого является директор и учредитель ООО «НИК» (ИНН 4632239915) <...>, представлена хозяйственная деятельность, в том числе по производству и реализации «Резиновой и EPDM крошки» ООО «НИК» (ИНН 4632239915) и ООО «НИК» (ИНН 4632254582).

4. В материалы дела ООО «ЭкоТекс» представлены документы, свидетельствующие о наличии исключительных прав у заявителя на товарный знак «РезипОЛ» в соответствии со свидетельством о регистрации товарного знака РФ №431279 (дата приобретения исключительного права 19.11.2019 г.) с приоритетом от 27.01.2010г., срок действия истекает 27.01.2030 г.

ООО «Эко Текс» реализует свое исключительное право на вышеуказанный зарегистрированный товарный знак путем его использования для фирменного обозначения собственной производимой продукции, в том числе для резиновой крошки и крошки EPDM, а также путем его использования в латинской транслитерации в доменном имени своего официального сайта в сети «Интернет» по адресу «<https://rezipol.ru>», в адресе электронной почты «info@rezipol.ru».

На сайте «<http://rti-kursk.ru>» при переходе на страницу продукции «Резиновая SBR и EPDM крошка» адрес данной страницы «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm>» включало в себя слово «rezipol» в латинской транслитерации.

Курским УФАС России 10.05.2023г. был произведен осмотр сайта «<http://rti-kursk.ru>» и установлено следующее.

При поиске в поисковой строке поисковой системы «Яндекс» по запросу «резипол ерdm-крошка курск» поисковая система «Яндекс» выдает перечень активных ссылок. Шестой по счету результат поиска отражает ссылку на страницу сайта с адресом «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm/>» (скриншот 1).

При переходе по ссылке «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm/>» открывается страница сайта с описанием продукции «Резиновая SBR и EPDM крошка».

Адресная строка данной страницы содержит слово обозначение «rezipol» в латинской транслитерации (скриншот 2).

При переходе на главную страницу сайта «<http://rti-kursk.ru>» посредством нажатия на вкладку «Главная» открывается главная страница сайта, содержащая всплывающее изображение с текстом «EPDM крошка для напольных покрытий оптом от производителя» с активной ссылкой «Подробнее».

При переходе по активной ссылке «Подробнее» под текстом «EPDM крошка для напольных покрытий оптом от производителя» открывается страница сайта «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm/>» с описанием продукции «Резиновая SBR и EPDM крошка».

Адресная строка данной страницы содержит обозначение «rezipol» в латинской транслитерации (скриншот 2).

При переходе на страницу сайта «Продукция» по адресу «<http://rti-kursk.ru/product/>» посредством нажатия на вкладку «Продукция» открывается страница с визуальными ссылками на производимую ООО «НИК» продукцию. На данной странице размещена активная визуальная ссылка «Резиновая и EPDM крошка».

При переходе по ссылке «Резиновая и EPDM крошка» открывается страница сайта «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm/>» с описанием продукции «Резиновая SBR и EPDM крошка».

Адресная строка данной страницы содержит обозначение «rezipol» в латинской транслитерации (скриншот 2).

скриншот 1

скриншот 2

Таким образом, установлено, что на сайте «<http://rti-kursk.ru>» при переходе на страницу продукции «Резиновая SBR и EPDM крошка» «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm/>» в адресной строке данной страницы использовалось обозначение «rezipol».

Согласно п.1 ст. 1477 Гражданского кодекса РФ на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

В соответствии со ст. 1479 ГК РФ на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Согласно 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 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

В соответствии с п.2 ст. 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.

При этом в силу п. 3 ст. 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.

В п.13 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 13.12.2007г. №122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» указано, что **вопрос о сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта**; вопрос о сходстве до степени смешения двух словесных обозначений, применяемых на товарах истца и ответчика, может быть разрешен судом с позиции рядового потребителя и специальных знаний не требует.

Применяя по аналогии позицию Президиума ВАС РФ, изложенную в п.13 указанного Информационного письма, Комиссия Курского УФАС России оценила обозначение «rezipol», размещенное в адресной строке страницы «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm/>», на которой представлена продукция «Резиновая SBR и EPDM крошка» сайта «<http://rti-kursk.ru>» с товарным знаком по свидетельству №431279 «РезиПол» заявителя с позиции рядового потребителя, учитывая при этом следующее.

В п.41 «Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания и коллективных знаков»,

утвержденных Приказом Министерства экономического развития РФ от 20.07.2015г. №482 установлено, что **обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.**

Согласно п.41 «Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, Требований к документам, содержащимся в заявке на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака, и прилагаемым к ней документам и их форм, Порядка преобразования заявки на государственную регистрацию коллективного знака в заявку на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания и наоборот, Перечня сведений, указываемых в форме свидетельства на товарный знак (знак обслуживания), форме свидетельства на коллективный знак, формы свидетельства на товарный знак (знак обслуживания), формы свидетельства на коллективный знак» (далее - Правила), утв. Приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 N 482 **обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.**

В соответствии с п.2 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

Звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение;

Смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Схожие разъяснения содержатся и в «Руководстве по осуществлению административных процедур и действий в рамках предоставления государственной услуги по государственной регистрации товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака и выдаче свидетельств на товарный знак, знак обслуживания, коллективный знак, их дубликатов», утв. Приказом ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности от 20.01.2020 №12.

Спорное обозначение представляет собой слово «gezirol», выполненное буквами

латинского алфавита, являющееся элементом адресной строки страницы «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm/>», на которой представлена продукция «Резиновая SBR и EPDM крошка», сайта «<http://rti-kursk.ru>» ООО «НИК».

Противопоставленный товарный знак по свидетельству Российской Федерации N 431279 с приоритетом от 27.001.2010 представляет собой комбинированное обозначение, в котором доминирует словесный элемент «РезиПОЛ», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, так как он запоминается легче, чем графические элементы в виде прямых линий и написание данного слова бордовым, коричневым и желтым цветами, играющие второстепенную роль, служа лишь декоративным оформлением для указанного слова. Данный товарный знак охраняется, в частности, в отношении товаров следующих классов МКТУ:

- 17-го класса - материалы изоляционные; материалы звукоизоляционные; покрытия звукоизоляционные и звукопоглощающие в виде плиток и панелей; материалы уплотняющие герметические для соединений;

- 19-го класса - неметаллические строительные материалы; настилы неметаллические; плитки; плитки для настилов, полов; плитка тротуарная неметаллическая; покрытия;

- 27-го класса - ковры, циновки, маты, линолеум и прочие покрытия для полов; ковры, препятствующие скольжению; покрытия виниловые напольные; покрытия для полов.

В результате сопоставительного анализа спорного обозначения и противопоставленного товарного знака Комиссией Курского УФАС России установлено, что они ассоциируются друг с другом в целом в силу их фонетического тождества (РезиПОЛ- rezipol), поскольку соответствующие слова отсутствуют в словарях, то есть являются фантазийными, в силу чего слово «rezipol» является всего лишь транслитерацией буквами латинского алфавита слова «РезиПОЛ».

Доминирующим элементом в противопоставленном товарном знаке является словесный элемент «резипол».

Принимается во внимание положения подпункта 7.1.2.1 (а) «Руководства по осуществлению административных процедур и действий в рамках предоставления государственной услуги по государственной регистрации товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака и выдаче свидетельств на товарный знак, знак обслуживания, коллективный знак, их дубликатов», утв. Приказом ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности от 20.01.2020 №12, о признаках звукового сходства: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение.

Сходство сравниваемых знаков усиливается еще и за счет того, что указанные слова имеют одинаковую визуальную длину - одинаковое количество шрифтовых единиц (7 букв).

При этом некоторые отличия сравниваемых знаков по графическому критерию сходства обозначений (по шрифтовому исполнению и применению букв разных алфавитов, по внешней форме и цвету графических элементов) играют лишь второстепенную роль при восприятии этих фонетически тождественных знаков в целом.

Сравнительный анализ спорного слова «rezipol» и противопоставленного товарного знака «РезиПОЛ» показал, что они ассоциируются друг с другом в целом ввиду фонетического (звукового) сходства.

Данный вывод подтверждается мнением ФГБУ «Федерального института промышленной собственности», оформленного справкой от 09.06.2023г.

Согласно данной справке обозначение «rezipol» является сходным с товарным знаком по свидетельству №431279 «РезиПОЛ», поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического сходства словесных элементов «rezipol» и «РезиПОЛ», при этом товар, в отношении которого используется указанное обозначение, и товары, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству №431279, являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

Таким образом, слово «rezipol», являющееся элементом адресной строки страницы «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm/>», на которой представлена продукция «Резиновая SBR и EPDM крошка», сайта «<http://rti-kursk.ru>», является сходным до степени смешения с противопоставленным товарным знаком «РезиПОЛ» (№431279) ООО «ЭкоТекс».

Товарный знак «РезиПОЛ» (свидетельство о регистрации товарного знака РФ №431279) ООО «Эко Текс» зарегистрирован 27.01.2010г. и охраняется на территории Российской Федерации. Общество как правообладатель указанного товарного знака не давало разрешения ООО «НИК» (ИНН 4632239915), ООО «НИК» (ИНН 4632254582) и <...> на использование зарегистрированного товарного знака в каких-либо целях.

5. ООО «ЭкоТекс» и товарный знак «РезиПОЛ» широко известная потребителям в течение длительного времени. Торговая марка «РезиПОЛ» работает на российском рынке резино-полимерных покрытий уже более 15 лет.

Товарный знак «РезиПОЛ» по свидетельству №431279 зарегистрирован Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам 02.03.2011г.

ООО «ЭкоТекс» неоднократно становился победителем различных конкурсов, проводимых среди российских производственных компаний. Одно из последних достижений – победа в региональном этапе всероссийского конкурса программы «100 лучших товаров России» 2019 года. ООО «ЭкоТекс» является обладателем диплома победителя Всероссийского конкурса социальных проектов «Наш город» в номинации «Чистый город», имеет сертификаты соответствия в сфере утилизации опасных отходов.

ООО «ЭкоТекс» активно участвует в качестве поставщика в государственных закупках. За период с 2020г. по 2023г. ООО «ЭкоТекс» было заключено 30 государственных контрактов.

В период с 2019г. по 2023г. ООО «ЭкоТекс» было реализовано продукции «Крошка EPDM» на общую сумму более 650 миллионов рублей.

Организация имеет официальный сайт в сети Интернет «<https://rezipol.ru>», зарегистрированный 19.11.2015г., а также официальные аккаунты и страницы в следующих социальных сетях: «ВКонтакте» (<https://vk.com/rezipol46>), «Telegram» (<https://t.me/rezipol>).

Комиссией посредством поисковой системы «Яндекс» произведен поиск по слову «резипол». На первой странице среди результатов поиска присутствует 3 ссылки на сайт «<https://rezipol.ru>» ООО «ЭкоТекс».

ООО «НИК» (ИНН 4632239915) и его директор и учредитель <...> на момент регистрации юридического лица в 2018 году, ООО «НИК» (ИНН 4632254582) на момент регистрации юридического лица в 2019 году, объективно могло и должно было располагать информацией о товарном знаке «РезиПОЛ» заявителя – ООО «ЭкоТекс».

При этом, Комиссией Курского УФАС России установлено, что сообщение о начале производства цветной крошки EPDM ООО «НИК» размещено на сайте «<http://rti-kursk.ru>» 10.04.2018г.

Таким образом, в связи со значительными объемами деятельности, известностью ООО «ЭкоТекс» на рынке производства и реализации резиновой крошки и крошки EPDM, проведением активной хозяйственной деятельности на протяжении более 10 лет, известность товарного знака ООО «ЭкоТекс» не вызывает обоснованных сомнений.

6. Использование ООО «НИК» (ИНН 4632239915), ООО «НИК» (ИНН 4632254582) и <...> (директором и учредителем ООО «НИК» ИНН 4632239915) в адресной строке производимой и реализуемой продукции «Резиновая SBR и EPDM крошка» «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm>» словесного элемента «rezipol», сходного до степени смешения с товарным знаком «РезиПОЛ» (свидетельство №43 1279) ООО «ЭкоТекс», направлено на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности за счет создания у потребителей ложного впечатления о том, что данные организации связаны друг с другом, например: являются деловыми партнерами, аффилированными фирмами и т.п.

При этом, ответчики, используя словесный элемент в адресной строке страницы однородной продукции, сходный до степени смешения с товарным знаком заявителя, также используют и его многолетнюю известность и репутацию. Такие действия ответчиков способствуют экономии его собственных издержек на продвижение средств индивидуализации, а также могут вызвать отток клиентов (контрагентов) от ООО «ЭкоТекс».

Такие действия **могут причинить убытки** добросовестному конкуренту – ООО

«ЭкоТекс», в том числе в виде упущенной выгоды.

Согласно ч.2 ст.15 ГК РФ под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Из определения недобросовестной конкуренции следует, что данная норма не указывает на обязательное причинение убытков как на обстоятельство, устанавливающее факт недобросовестной конкуренции. Для признания указанного факта достаточно наличия доказательств возможности причинения убытков.

Использование ООО «НИК» (ИНН 4632239915), ООО «НИК» (ИНН 4632254582) и <...> (директором и учредителем ООО «НИК» ИНН 4632239915) в адресной строке производимой и реализуемой продукции «Резиновая SBR и EPDM крошка» «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm>» словесного элемента «rezipol», сходного до степени смешения с товарным знаком «РезиПОЛ» (свидетельство №431279) ООО «ЭкоТекс» может причинить убытки в виде недополученных доходов (упущенной выгоды) и нанести вред деловой репутации ООО «ЭкоТекс».

ООО «ЭкоТекс» (вх.№3783/23 от 25.07.2023г.) в материалы дела представлен примерный расчет упущенной выгоды от использования товарных знаков. По мнению заявителя, минимальный размер убытка в апреле 2023г. мог составить 723 720 рублей.

При этом бремя доказывания заявителем понесенных им убытков в рамках настоящего дела не предусмотрено для квалификации недобросовестной конкуренции ввиду следующего.

В силу прямого указания нормы п. 9 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции», для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления перечисленных в законе последствий и доказательств реального ущерба не требуется (**Постановление Арбитражного суда Поволжского округа по делу №А72-4515/2015, Постановление Арбитражного суда Уральского округа по делу № А60-4668/2015, и др.**)

Из определения недобросовестной конкуренции, изложенного в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, анализа части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции следует, что данная норма не указывает на обязательное причинение убытков как на обстоятельство, устанавливающее факт недобросовестной конкуренции. Для признания указанного факта достаточно наличия доказательств возможности причинения убытков (**Постановления АС Поволжского округа по делу N А72-16619/2013, по делу N А06-5878/2013, по делу N А65-29032/2010, Постановление АС Северо-Кавказского округа по делу N А32-32256/2014**).

Обзор практики Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского округа по рассмотрению споров, связанных с участием антимонопольных органов (утв. Постановлением Президиума ФАС Западно-Сибирского округа от 09.07.2010 N 5): «не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки

хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации. При этом отсутствует необходимость доказывать наличие убытков, поскольку закон относит к недобросовестной конкуренции действия, которые не только причинили убытки хозяйствующим субъектам, но и могут их причинить, либо могут нанести вред их деловой репутации.»

По смыслу нормы, содержащейся в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, недобросовестной конкуренцией признаются и такие действия, направленные на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, которые потенциально могут причинить убытки конкурентам и могут причинить вред их деловой репутации. Следовательно, в рассматриваемом случае не является обязательным доказывание антимонопольным органом возникновения конкретных убытков и вреда деловой репутации у конкурентов (**Решения Суда по интеллектуальным правам по делу N СИП-588/2017, по делу N СИП-587/2017, Постановление ФАС Западно-Сибирского округа по делу А46-878/2009**).

Создание смещения направлено на перераспределение спроса, что способно привести к убыткам в виде упущенной выгоды добросовестного конкурента (**Постановление Суда по интеллектуальным правам по делу N А59-592/2014, Постановление ФАС Волго-Вятского округа по делу N А29-4373/2011**).

Недобросовестные действия, направленные на перераспределение спроса, способны привести к убыткам добросовестного конкурента (**Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа по делу N А33-405/2010, Постановление АС Дальневосточного округа по делу № А59-2717/2014**).

Действия по введению в гражданский оборот продукции с использованием объекта интеллектуальной собственности без согласия правообладателей не могут не влиять на интересы хозяйствующих субъектов, обладающих правом введения в торговый оборот результатов интеллектуальной деятельности, а также на права авторов. Учитывая изложенное, для квалификации действий в качестве недобросовестной конкуренции, выразившейся во введении в оборот продукции с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности, достаточно установить факт ее продажи без согласия обладателей авторских и смежных прав (**Постановление Суда по интеллектуальным правам по делу N А69-1838/2013**).

В ходе рассмотрения дела ООО «НИК» (ИНН 4632239915) представило письменные и устные пояснения, о том, что производство и реализация резиновой крошки и крошки EPDM в период с 2018г. по 2023г. не осуществлялось.

ООО «НИК» (ИНН 4632254582) также представило письменные пояснения (вх.№ 4232/23 от 22.08.2023г.) о том, что деятельность организацией не ведется, реализацию продукции «Резиновая крошка и крошка EPDM» общество в период с 2019г. по 2023г. не осуществляло.

Однако, данные пояснения не соответствуют действительности и противоречат представленным ООО «ЭкоТекс» доказательствам (вх.№ 3783/23 от 25.07.2023), того, что реализация крошки EPDM осуществляется ООО «НИК» (ИНН 4632254582) в 2023 году. В качестве доказательства представлены следующие материалы:

1) Копия накладной б/н от 07.07.2023г. на приобретение крошки EPDM Ф2-5 в количестве 50 (пятидесяти) кг., по цене 140 (сто сорок) руб/кг., на общую сумму 7000 (семь тысяч) рублей. На накладной проставлена печать ООО «НИК» ИНН 4632254582, ОГРН 1194632005732. В строке «сдал» накладной имеется подпись «<...>».

2) Аудиозапись разговора сотрудников ООО «ЭкоТекс» с представителем ООО «НИК» (ИНН 4632254582) от 07.07.2023г. о контрольной закупке крошки по адресу г. Курск, Проспект Ленинского Комсомола 2Г. На аудиозаписи в промежутке между 25 минутами 13 секундами и 25 минутами 31 секундой представитель ООО «НИК» (ИНН 463225458) упоминает, что ранее была реализована крошка физическому лицу.

Учредителем ООО «НИК» (ИНН 4632254582) является <...>.

В ходе заседания Комиссии 04.07.2023г. представителем ООО «НИК» (ИНН 4632239915) <...> были даны следующие устные пояснения: информация о производстве и реализации крошки EPDM на сайте размещена, поскольку общество планировало производить и реализовывать данную продукцию в другие страны; информация о производстве крошки EPDM размещена на настоящее время, поскольку общество планируют работать с Республикой Беларусь.

В ходе заседания Комиссии 25.09.2023г., представителем ООО «ЭкоТекс» по проведению контрольной закупки было пояснено следующее: представитель заявителя связался с ООО «НИК» по телефону, указанному на сайте «<http://rti-kursk.ru>» (прим. Комиссии:<...>). Была достигнута договоренность по приобретению двух мешков крошки EPDM. Сотрудники заявителя выехали по адресу г. Курск, пр-т Ленинского Комсомола, зд.2, офис 5, литер В19. По свидетельству сотрудников ООО «ЭкоТекс» принимал оплату товара, оформлял накладную, отгружал закупленный товар представитель ООО «НИК» (ИНН 4632239915)<...>.

Учитывая вышеизложенное, группой лиц в составе ООО «НИК» (ИНН 4632239915), ООО «НИК» (ИНН 4632254582), <...> (директором и учредителем ответчика ООО «НИК» (ИНН 4632239915) осуществлялось и осуществляется реализация крошки EPDM.

7. В ходе рассмотрения дела ООО «НИК» (ИНН 4632239915) 26.06.2023г. вх.№ 3369/23, после получения определения от 16.06.2023г. о назначении настоящего дела к рассмотрению 19.06.2023г., представило письменные и устные пояснения о том, что адресная страница продукции «Резиновая и EPDM крошка» «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm>» сайта «<http://rti-kursk.ru>» на момент начала рассмотрения настоящего дела не имеет обозначения «rezipol», сходного до степени смешения с товарным знаком «РезиПОЛ» (№431279) ООО «ЭкоТекс».

Членами Комиссии Курского УФАС России произведен осмотр страницы продукции «Резиновая и EPDM крошка» сайта «<http://rti-kursk.ru>» 19.06.2023г. Осмотр оформлен актом от 19.06.2023г.

В ходе проведения осмотра, посредством функции «Яндекс» «Сохраненная копия» произведен осмотр копии страницы «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm>» «Резиновая SBR и

EPDM крошка» интернет-сайта ООО «НИК» «<http://rti-kursk.ru>» по состоянию на дату 14.06.2023г. следующим образом.

В строке поиска поисковой системы «Яндекс» введен поисковый запрос «курск резипол». Выполнен поиск по данному запросу.

После выполненного поиска по запросу «курск резипол» выведен список результатов поиска, среди которых на 4 месте присутствует ссылка на страницу сайта с адресом «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm>».

При наведении курсора на знак «...», располагающийся в правом верхнем углу указанной ссылки, появляется выпадающее меню, содержащее, в том числе, функцию «Сохраненная копия».

При переходе по ссылке «Сохраненная копия» открывается страница «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm>» «Резиновая SBR и EPDM крошка» интернет-сайта ООО «НИК» «<http://rti-kursk.ru>» по состоянию на дату 14.06.2023г. время 16:08:22 ч (приложение №4 (скриншот)).

Членами Комиссии установлено, что по состоянию на 14.06.2023г. 16:08:22 ч. страница «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm>» «Резиновая SBR и EPDM крошка» интернет-сайта ООО «НИК» «<http://rti-kursk.ru>» содержала словесный элемент «rezipol» (скриншот 3).

скриншот 3

На момент рассмотрения дела на заседании комиссии 25.09.2023г. страница продукции «Резиновая SBR и EPDM крошка» интернет-сайта ООО «НИК» «<http://rti-kursk.ru>» не содержит обозначения «rezipol».

На сайте «<http://rti-kursk.ru>» в новостных сообщениях за апрель 2018 года имеются сведения о том, что запущено в производство изготовление цветной резиновой SBR и EPDM крошки.

Таким образом, Комиссией установлено, что в период с апреля 2018г. по 14.06.2023г. страница продукции «Резиновая SBR и EPDM крошка» интернет-сайта ООО «НИК» «<http://rti-kursk.ru>» содержала обозначение «rezipol».

Таким образом, Комиссией установлены следующие обстоятельства, подтвержденные доказательствами:

1) ООО «НИК» (ИНН 4632239915), ООО «НИК» (ИНН 4632254582) и ООО «ЭкоТекс» являются конкурентами на рынке услуг по производству и реализации резиновой крошки и крошки EPDM;

2) слово «rezipol», являющееся элементом адресной строки страницы «

kursk.ru/rezipol-epdm/», на которой представлена продукция «Резиновая SBR и EPDM крошка», сайта «<http://rti-kursk.ru>», является сходным до степени смешения с противопоставленным товарным знаком «РезиПОЛ» (№431279) ООО «ЭкоТекс»;

3) товарный знак №431279 «РезиПОЛ» ООО «ЭкоТекс» имеет приоритет с 27.01.2010г.;

4) действия ООО «НИК» (ИНН 4632239915), ООО «НИК» (ИНН 4632254582) и <...> (директора и учредителя ООО «НИК» ИНН 4632239915) по использованию в адресной строке производимой и реализуемой продукции «Резиновая SBR и EPDM крошка» «<http://rti-kursk.ru/rezipol-epdm>» словесного элемента «rezipol», сходного до степени смешения с товарным знаком «РезиПОЛ» (свидетельство №431279) ООО «ЭкоТекс», направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности путем использования средства индивидуализации (товарного знака по свидетельству №431279 «РезиПОЛ» ООО «ЭкоТекс»), а также сложившейся деловой репутации и известности среди потребителей ООО «ЭкоТекс», экономию собственных издержек на продвижение;

5) действия ООО «НИК» (ИНН 4632239915), ООО «НИК» (ИНН 4632254582) и <...> (директора и учредителя ООО «НИК» ИНН 4632239915) противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости могут причинить убытки или могут нанести вред деловой репутации заявителя – ООО «ЭкоТекс»;

6) материалами дела подтверждается известность товарного знака по свидетельству №431279 «РезиПОЛ» ООО «ЭкоТекс» среди потребителей услуг, а также то, что ответчик объективно мог и должен был их знать.

При таких обстоятельствах, в действиях группы лиц в составе ООО «НИК» (ИНН 4632239915, ОГРН 1184632001817), ООО «НИК» (ИНН 4632254582, ОГРН 1194632005732), генерального директора и учредителя ООО «НИК» (ИНН 4632239915, ОГРН 1184632001817) <...> усматриваются все квалифицирующие признаки недобросовестной конкуренции в форме использования обозначения, сходного до степени смешения со товарным знаком хозяйствующего субъекта-конкурента, что является нарушением п.1 ст. 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Выводы Комиссии Курского УФАС подтверждаются сложившейся судебной практикой. Аналогичная правовая позиция изложена в судебных актах Суда по интеллектуальным правам от 12.10.2021 по делу №С01-1717/2021, от 29.07.2020 по делу №С01-801/2020, от 06.10.2021 по делу №СИП-835/2020, от 06.10.2021г. по делу №С01-1630/2021, в судебных актах по делу А38-6732/2020, А38-4009/2019 и др.

Комиссией Курского УФАС России в соответствии со ст. 48.1 ФЗ «О защите конкуренции» 25.09.2023г. было принято заключение об обстоятельствах дела №046/01/14.6-345/2023.

ООО «НИК» (ИНН 4632239915, ОГРН 1184632001817), ООО «НИК» (ИНН 4632254582, ОГРН 1194632005732), генеральным директором и учредителем ООО «НИК» (ИНН 4632239915, ОГРН 1184632001817) <...>, ООО «ЭкоТекс» не представлено возражений и дополнений к заключению об обстоятельствах настоящего дела.

При таких обстоятельствах, действия группы лиц в составе ООО «НИК» (ИНН 4632239915, ОГРН 1184632001817), ООО «НИК» (ИНН 4632254582, ОГРН 1194632005732), генерального директора и учредителя ООО «НИК» (ИНН 4632239915, ОГРН 1184632001817) <...> по использованию обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком хозяйствующего субъекта-конкурента, образуют нарушение п.1 ст. 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Нарушение п.1 ст.14.6 ФЗ «О защите конкуренции» является длящимся и начато 10.04.2018г. По состоянию на 10.05.2023г. нарушение не было прекращено (подтверждается актом осмотра, копирования материалов интернет-сайта «<http://rti-kursk.ru>»). На момент вынесения решения по настоящему делу, нарушение п.1 ст.14.6 ФЗ «О защите конкуренции» со стороны указанной группы лиц прекращено.

В связи с этим, в соответствии с п.5 ч.1 ст.49 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Курского УФАС России принимает решение не выдавать предписание о прекращении нарушения.

Руководствуясь п.1 ст. 14.6, ст.23, ч.1 ст.39, ч.1-4 ст.41, ст.49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать группу лиц в составе ООО «НИК» (ИНН 4632239915, ОГРН 1184632001817), ООО «НИК» (ИНН 4632254582, ОГРН 1194632005732), генерального директора и учредителя ООО «НИК» (ИНН 4632239915, ОГРН 1184632001817) <...> нарушившей п.1 ст.14.6 Федеральный закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание группе лиц в составе ООО «НИК» (ИНН 4632239915, ОГРН 1184632001817), ООО «НИК» (ИНН 4632254582, ОГРН 1194632005732), генерального директора и учредителя ООО «НИК» (ИНН 4632239915, ОГРН 1184632001817) <...> в связи с прекращением нарушения не выдавать.

3. Направить материалы дела №046/01/14.6-345/2021 уполномоченному должностному лицу Курского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дел об административной ответственности в соответствии с КоАП РФ.