

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 026/01/14.6-381/2019

08 июля 2019 г.

г.

Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе: Сапунов Д.Н. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления; Никитина И.О. - начальник отдела надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции; Верёвкина Т.В. - член Комиссии, главный специалист-эксперт отдела надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 026/01/14.6-381/2019 по признакам нарушения ИП Вартамяном Мартиросом Вартановичем /ИНН 263512366409, ОГРНИП 315265100068200, зарегистрирован в качестве ИП 07.12.2018 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 25 по Ростовской области/ статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в использовании в своей деятельности знака, сходного до степени смешения с товарным знаком (свидетельство № 500748 от 09.08.2012 г.), правообладателем которого является ИП Третьяков А.С., при создании ложных сайтов <https://синьора.рус> и <https://синьора.com>,

в присутствии представителя ИП Вартамяна М.В. по доверенности <...> (доверенность № <...> от 03.06.2019Г),

в присутствии представителя ИП Третьякова А.С. по доверенности б/н от 03.06.2019 г. <...>,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Ставропольского УФАС России 09.04.2019 г. (вх. 05/2095э) поступила жалоба ИП Третьякова А.С. (исх. № 31 от 09.04.2019 г.) /ИНН 263400025915, ОГРНИП 304263528000380, зарегистрирован в качестве

ИП 23.03.1995 г. администрацией города Ставрополя, <...>/ на действия ИП Вартаняна Мартироса Вартановича /ИНН 263512366409, ОГРНИП 315265100068200, зарегистрирован в качестве ИП 07.12.2018 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 25 по Ростовской области/.

Из жалобы ИП Третьякова А.С. стало известно следующее: ИП Третьякову А.С. принадлежит сайт <https://sinyora.ru>. На данный сайт начали поступать жалобы граждан на ненадлежащее качество предоставляемых услуг.

ИП Третьяковым А.С. была проведена проверка фактов, изложенных в данных жалобах и, было установлено, что создан ложный сайт <https://синьора.рус>.

Деятельность данного сайта ведется от имени ИП Иванова А.В. (ИНН 235606846191, ОГРНИП 316237500097741), но данное лицо не зарегистрировано на сайте налоговой службы.

Ложный сайт <https://синьора.рус> полностью по содержанию схож с сайтом ИП Третьякова А.С. <https://sinyora.ru>. На ложном сайте <https://синьора.рус> в разделе «О компании» размещена информация о реквизитах продавца и производителя продукции (п. 10):

п. 10.1 – Индивидуальный предприниматель Третьяков Андрей Станиславович.

п. 10.2 – Фактический адрес: 355001, г. Ставрополь, ул. Попова, д. 56, корп. А.

п. 10.3 – Места изготовления товара:

основной цех г. Ставрополь, ул. Попова, ул. Попова, д. 56, корп. А.

пиццерия г. Ставрополь, ул. Булкина 6.

пиццерия г. Ставрополь, ул. Пушкина 5 и т.д.

На ложном сайте <https://синьора.рус> размещен товарный знак, схожий с товарным знаком (свидетельство №500748 от 09.08.2012 г.), правообладателем которого является ИП Третьяков А.С.

Товарный знак (свидетельство №500748 от 09.08.2012 г.) представляет из себя сочетание слова «Sinyora» (зеленого цвета) с графическими фигурами (круг и перевернутый треугольник красного цвета).

На оригинальном сайте ИП Третьякова А.С. <https://sinyora.ru> в графическую фигуру «круг» вписано слово «sushi», в фигуру «треугольник» вписано слово «pizza». На ложном сайте <https://синьора.рус> написано слово «Senyora» (заменена буква «i» на букву «e»), в графическую фигуру «круг» вписано слово «pizza», в фигуру «треугольник» вписано слово «sushi».

На ложном сайте <https://синьора.рус> размещена ссылка на сайт ИП Третьякова А.С. <https://sinyora.ru> для предъявления жалоб и претензий.

ИП Третьяковым А.С. был предоставлен нотариально заверенный протокол осмотра доказательств от 01.04.2019г., в котором зафиксирован факт осмотра сайта <https://синьора.рус> (ложный сайт) и подтверждены факты, указанные в жалобе ИП Третьякова А.С.

Ставропольским УФАС России был направлен запрос на сервер «Whois» о принадлежности данного сайта. Из ответа с сервера «Whois» стало известно, что администратором данного ложного сайта <https://синьора.рус> является ИП Вартанян М.В. (<...>). Оплата за регистрацию данного сайта была осуществлена 18.02.2019 г. в 17.40 с карты: <...>.

Также из жалобы ИП Третьякова А.С. Ставропольскому УФАС России стало известно, что после заказа на ложном сайте <https://синьора.рус>, покупателю доставлялся заказ и вместо чека за заказ предоставлялся лист бумаги формата А4, в котором было указано следующее: «Гиро-Тун! Вкусно! Доставка 93-52-70, 24/7. Старомарьевское шоссе 7А, Тухачевского 26/4 и т.д.».

17.04.2019 г. (вх. № 05/2288э) от ИП Третьякова А.С. поступило дополнение к ранее направленной жалобе, из которой стало известно, что создан еще один ложный сайт «Синьора. com», на котором использован товарный знак сходный с товарным знаком (свидетельство №500748 от 09.08.2012 г.), правообладателем которого является ИП Третьяков А.С. Деятельность данного сайта ведется от имени ИП Иванова А.В. (ИНН 235606846191, ОГРНИП 316237500097741), но данное лицо не зарегистрировано на сайте налоговой службы. Данный сайт принадлежит также ИП Вартаняну М.В. Факты, указанные в дополнении к ранее поданной жалобе ИП Третьякова А.С. подтверждаются нотариально заверенным протоколом осмотра доказательств от 12.04.2019 г.

Согласно части 1 статьи 1225 ГК РФ результатами интеллектуальной

деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются: 1) произведения науки, литературы и искусства; 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); 3) базы данных; 4) исполнения; 5) фонограммы; 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); 7) изобретения; 8) полезные модели; 9) промышленные образцы; 10) селекционные достижения; 11) топологии интегральных микросхем; 12) секреты производства (ноу-хау); 13) фирменные наименования; 14) товарные знаки и знаки обслуживания; 15) наименования мест происхождения товаров; 16) коммерческие обозначения.

В соответствии с частью 1 статьи 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 частью 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.

Использование ИП Вартаняном М.В. в своей деятельности знака, сходного до степени смешения с товарным знаком (свидетельство №500748 от 09.08.2012 г.), правообладателем которого является ИП Третьяков А.С., при создании ложных сайтов <https://синьора.рус> и <https://синьора.com>, приводит к путанице, вводит в заблуждение потребителей, противоречит законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости, может нанести вред деловой репутации ИП Третьякова А.С. и причинить убытки ИП Третьякову А.С.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-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.

В соответствии со статьей 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-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.

Таким образом, в действиях ИП Вартадяна Мартироса Вартановича /ИНН 263512366409, ОГРНИП 315265100068200, зарегистрирован в качестве ИП 07.12.2018 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 25 по Ростовской области/ содержатся признаки нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На рассмотрении дела 08.07.2019 г. представитель ИП Вартадяна М.В. по доверенности <...> представил письменные возражения по делу №026/01/14.6-381/2019.

Из данных возражений следует, что для признания действий ИП Вартадяна М.В. недобросовестной конкуренцией подлежат установлению следующие обстоятельства:

- факт использования принадлежащего ИП Третьякову А.С. спорного обозначения (или сходного до степени смешения) в качестве товарного знака;
- известность ИП Вартадяна М.В. факта незаконного использования товарного знака, принадлежащего ИП Третьякову А.С.

По мнению представителя ИП Вартадяна по доверенности <...> при недоказанности хотя бы одного из элементов состава, действия ИП Вартадяна М.В. не могут быть признаны актом недобросовестной конкуренции.

Из данных письменных возражений стало известно, что ИП Вартадяна

М.В. не знал, что в результате работы через сайты <https://синьора.рус> и <https://синьора.com>, схожих с сайтом - оригиналом <https://sinyora.ru>, принадлежащем ИП Третьякову А.С., он использует товарный знак (свидетельство № 500748 от 09.08.2012 г.), правообладателем которого является ИП Третьяков А.С. ИП Вартамян М.В. при осуществлении своей предпринимательской деятельности не имел намерения воспользоваться чужой репутацией и узнаваемостью такого обозначения. По мнению представителя ИП Вартамяна М.В. по доверенности <...>, ИП Третьяков А.С. должен был уведомить ИП Вартамяна М.В. о том, что тот нарушает права ИП Третьякова А.С. на зарегистрированный товарный знак.

На основании фактов, изложенных в письменных возражениях, представитель ИП Вартамяна М.В. по доверенности <...> просит производство по делу №026/01/14.6-381/2019 прекратить.

Документы и информация, запрошенные в Определении об отложении рассмотрения дела № 026/01/14.6-381/2019 от 06.06.2019 года на рассмотрении дела 08.07.2019 года ИП Вартамяном М.В. представлены не были.

На рассмотрении дела 08.07.2019 года представитель по доверенности ИП Третьякова А.С. <...> поддержал доводы, указанные в жалобе.

На основании вышеизложенного, в целях наиболее полного, всестороннего и объективного выяснения обстоятельств дела, а также с целью соблюдения прав и законных интересов ИП Вартамяна М.В. и ИП Третьякова А.С. и в соответствии с частями 1, 5 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Отложить рассмотрение дела № 026/01/14.6-381/2019.
2. Назначить рассмотрение дела № 026/01/14.6-381/2019 **на 07 августа 2019 г. в 10 часов 30 мин** в кабинете 302 по адресу: г. Ставрополь, ул. Ленина, 384 (ЦНТИ), тел. 35-14-11.

3. ИП Вартаняну М.В. в срок до **05 августа 2019 года** представить в адрес Ставропольского УФАС России следующую информацию и документы:

- Копии учредительных документов (свидетельство о регистрации, ИНН, ОКВЭД) ИП Вартаняна М.В.

- Копию паспорта ИП Вартаняна М.В.

- Размер выручки ИП Вартаняна М.В., полученной от деятельности ресторанов и услуг по доставке продуктов питания за 2018 год и истекший период 2019 года (с НДС и без учета НДС; с разбивкой по годам и месяцам).

- Кем были разработаны (созданы) сайты <https://синьора.рус> и <https://синьора.com>?

- Предоставить договоры с разработчиками сайтов <https://синьора.рус> и <https://синьора.com>, счета на оплату оказанных услуг, акты приемки – передачи объектов исключительных прав и др.

- С какого времени сайты <https://синьора.рус> и <https://синьора.com> заблокированы и не работают?

- Иные объяснения по существу дела.

Копии всех документов и материалов должны быть заверены подписью и печатью индивидуального предпринимателя.

За непредставление в срок требуемой информации или представление сведений в неполном объеме или в искаженном виде предупреждаю Вас об ответственности по статье 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. **В случае не предоставления ИП Вартаняном М.В. указанных документов, назначить время и место составления протокола об административном правонарушении по части 6 статьи 19.8 КоАП РФ в отношении ИП Вартаняна М.В.: 07 августа 2019 г. в 10 часов 45 минут в Ставропольском УФАС России по адресу: г. Ставрополь, ул. Ленина, 384, каб. № 302.**

5. ИП Третьякову А.С. в срок до **05 августа 2019 года** представить в адрес Ставропольского УФАС России следующую информацию и документы:

- Информацию о сайте <https://sinyora.ru> – с какого периода действует, договоры на разработку данного сайта, макеты и др.

- Оригиналы и заверенные копии протоколов осмотра электронного документа от 12.04.2019 года и 01.04.2019 года, приложенные к жалобе ИП Третьякова А.С.

- Иные объяснения по существу дела.

Копии всех документов и материалов должны быть заверены подписью и печатью индивидуального предпринимателя.

За непредставление в срок требуемой информации или представление сведений в неполном объеме или в искаженном виде предупреждаю Вас об ответственности по статье 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Явка лиц участвующих в деле, с надлежащим образом оформленными доверенностями для участия в рассмотрении дела № 026/01/14.6-381/2019 о нарушении антимонопольного законодательства обязательна.

Председатель Комиссии
Сапунов

Д.Н.

Члены Комиссии
Никитина

И.О.

Т.В. Верёвкина