

Заявитель:

ИП <...>

Ответчик:

ИП <...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 045/01/14.6-23/2021

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

28 июня 2021 года г. Курган

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...>

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее – Курганское УФАС России) поступило заявление индивидуального предпринимателя <...> (далее – заявитель) на действия индивидуального предпринимателя <...> (далее – ответчик), выразившиеся в использовании товарного знака «zabiraikupon», сходного до степени смешения с коммерческим обозначением «zabiraikupon.ru».

Заявитель и ответчик осуществляют деятельность на одном товарном рынке услуг по продаже купонов, предоставляющих скидки на территории г. Кургана, то есть являются хозяйствующими субъектами-конкурентами на рынке по продаже купонов.

Заявитель зарегистрировал доменное имя «zabiraikupon.ru» 21.12.2016 года через аккредитованного регистратора национальных доменов .RU/.SU/.PF ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ». В подтверждение представлено свидетельство о регистрации доменного имени ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ».

Доменное имя «zabiraikupon.ru» используется заявителем при осуществлении предпринимательской деятельности по продаже купонов посредством использования интернет-сайта «<https://zabiraikupon.ru>», группы «В Контакте» Забирай Купон | Курган со ссылкой на указанный интернет-сайт, мобильное приложение Забирай Купон – купоны, скидки, акции и промокоды в Google Play Console со ссылкой на указанный интернет-сайт.

Ответчик зарегистрировал товарный знак «zabiraikupon» в государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 11.01.2021 г. с приоритетом товарного знака 01.06.2020 г. В подтверждение представлено свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 790838, выданное Федеральной службой по интеллектуальной собственности.

Ответчик зарегистрировал доменное имя «zabiraikupon.com» 02.12.2020 года через аккредитованного регистратора доменов ООО «Регистратор Р01». В

подтверждение представлена справка о праве администрирования доменного имени ООО «Регистратор Р01» по состоянию на 24.03.2021 года.

Доменное имя «zabiraikupon.com» используется ответчиком при осуществлении предпринимательской деятельности по продаже купонов посредством использования интернет-сайта «<https://zabiraikupon.com>».

Кроме того, ответчик использует в своей предпринимательской деятельности коммерческое обозначение «Покупончо» (РОКУПОНЧО) с 23.03.2012 года. Администратором домена «РОКУПОНЧО.RU» (Покупончо.ру) является ответчик, что подтверждается справкой о праве администрирования доменного имени от 13.02.2020 года выданной ООО «Регистратор Р01».

Заявитель на основании статьи 1539 Гражданского кодекса Российской Федерации считает, что ему принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения «zabiraikupon.ru» в качестве средства индивидуализации.

Статьей 1538 Гражданского кодекса РФ определено, что юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий (статья 132) коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

Коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий. Для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения (часть 2 статьи 1538 Гражданского кодекса РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 1539 Гражданского кодекса РФ правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети "Интернет", если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

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

Согласно части 1 статьи 1541 Гражданского кодекса РФ исключительное право на коммерческое обозначение, включающее фирменное наименование правообладателя или отдельные его элементы, возникает и действует независимо от исключительного права на фирменное наименование.

Ответчик в своих возражениях указывает, что наименование «За купон» (как указано на сайте [zabiraikupon.ru](http://zabiraikupon.ru)) не свидетельствует о недобросовестности ответчика в приобретении и использовании исключительного права на товарный знак [zabiraikupon](http://zabiraikupon.ru). Указывает на законность регистрации в качестве товарного знака обозначения, широко известного и использовавшегося ранее в коммерческом обороте, что подтверждено Конституционным Судом РФ в определении от 20.12.2001 № 287-0. Указывает, что факт использования обозначения в качестве коммерческого обозначения не может быть подтвержден единичными доказательствами и внутренними документами лица. Указывает на различие в обозначениях ответчика – [zabiraikupon](http://zabiraikupon.ru) и заявителя – «За купон». Считает, что доказательств, что «[zabiraikupon](http://zabiraikupon.ru)» является коммерческим обозначением, не представлено.

Если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее, либо в случаях установления конвенционного или выставочного приоритета средство индивидуализации, которое имеет более ранний приоритет (абзац 1 части 6 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ).

Согласно части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ) 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, 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.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона № 135-ФЗ, недобросовестной конкуренцией признаются 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.

Для признания действий какого-либо субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо одновременное выполнение следующих условий:

1. наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенных географических границ (на определенной территории), наличие соперничества, состязательности между ними на данном рынке;
2. при наличии конкурентных отношений совершение одним из хозяйствующих субъектов каких-либо действий, которые:
  - противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
  - направлены на приобретение преимуществ перед конкурентом;
1. в результате названных действий конкурентам могут быть причинены убытки или нанесен ущерб их деловой репутации.

При принятии решения о наличии или отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства, выражающегося в нарушении хозяйствующим субъектом запретов на недобросовестную конкуренцию в отношении иного хозяйствующего субъекта, руководствуясь понятиями конкуренции и недобросовестной конкуренции, а также статьей 14.6 Закона № 135-ФЗ, антимонопольный орган устанавливает товарный рынок, на котором данные хозяйствующие субъекты конкурируют.

По результатам рассмотрения Курганским УФАС России дела № 045/01/14.6-27/2020 (рассмотренного по заявлению ответчика на заявителя) установлено, что ответчик и заявитель осуществляют деятельность на одном товарном рынке услуг по продаже купонов, предоставляющих скидки на территории г. Кургана, т.е. являются конкурентами.

Из анализа имеющихся в Курганском УФАС России материалов и информации, антимонопольным органом усматривается, что в действиях ответчика имеются признаки нарушения части 1 статьи 14.6 Закона № 135-ФЗ, выразившегося в использовании обозначения «zabiraiкупон» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», тождественного с коммерческим обозначением «zabiraiкупон.ru», используемого в своей предпринимательской деятельности заявителем.

На основании изложенного издан Приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области от 11.06.2021 года № 75 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 14.6 Закона № 135-ФЗ

Установив основания, послужившие поводом к возбуждению дела и доказательства, которые свидетельствуют об их наличии, Председатель Комиссии, руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона № 135-ФЗ

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 045/01/14.6-23/2021 к рассмотрению на 15.07.2021 г. на 14 часов 00 минут местного времени по адресу: г. Курган, ул. М. Горького, 40 - каб. 211;
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя ИП <...>.
3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 045/01/14.6-27/2020 в качестве ответчика ИП <...>.
4. **Заявителю и ответчику** принять меры к ознакомлению с материалами дела, представить письменную нормативно обоснованную позицию о рассматриваемых обстоятельствах с учетом представленных возражений; представить информацию об иных конкурентах, оказывающих подобные услуги на территории Курганской области.
5. **Заявителю** представить информацию о понесенных убытках в связи с действиями ответчика.
6. **Ответчику** обосновать действия по блокировке группы «В Контакте» Забирай Купон I Курган, претензии в отношении ООО «Бегет».

Представителям лиц, участвующих в деле, для участия в заседании Комиссии по рассмотрению дела необходимо иметь при себе надлежащим образом оформленную доверенность на участие в рассмотрении дела; документы, удостоверяющие полномочия лица, правомочного представлять интересы организации без доверенности; документы, удостоверяющие личность.

В соответствии с частью 1 статьи 43 Закона № 135-ФЗ с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.

В целях ускорения процесса обмена информацией материалы, письменные позиции прошу направлять на официальный электронный адрес Курганского УФАС России: заблаговременно.

*Дополнительно разъясняется, что в силу части 5 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.*

Председатель Комиссии <...>

Исп. <...>

Тел. <...>