

Определение

о назначении дела № 027/01/14.4 - 1556/2022

о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

28 ноября 2022 года
Хабаровск

Г.

Председатель Комиссии Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛА:

На рассмотрении Хабаровского УФАС России находится заявление ООО «ЭНЕРГОПУСК» (ИНН 7721547346) (далее Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства (в части недобросовестной конкуренции) со стороны ООО «ЭНЕРГОПУСК» (ИНН 2721252664) (далее Ответчик).

Заявитель считает, что нарушение выразилось в том, что Ответчик, осуществляющий аналогичную деятельность, неправомерно использует в доменном имени обозначение «info.energo-pusk.ru», в адресе электронной почты обозначение (info.energo-pusk@mail.ru, сходное до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которого является Заявитель, а также незаконном приобретении и использовании фирменного наименования, схожего до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя, что приводит к смешению в обороте деятельности (товара) Заявителя и Общества и вызывает у потребителей ложное представление относительно реального продавца.

Проанализировав представленные заявителем документы, Хабаровское УФАС России пришло к выводу о наличии признаков нарушения Ответчиком части 1 статьи 14.4, пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее ФЗ «О защите конкуренции») на основании следующих обстоятельств.

В силу пункта 1 статьи 1225 Гражданского кодекса РФ (далее по тексту - ГК РФ) фирменные наименования и коммерческие обозначения являются средством индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана.

Пунктом 1 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. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим 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).

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

Пунктом 1 статьи 1477 ГК РФ установлено, что правом на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно части 1 статьи 1482 ГК РФ в качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации. Содержание исключительного права на товарный знак составляет возможность правообладателя использовать его любыми не противоречащими закону способами, примерный перечень которых предусмотрен в пункте 2 статьи 1484 ГК РФ.

В соответствии с пунктом 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.

В силу нормы пункта 3 статьи 1484 ГК РФ императивно установлен запрет на использование охраняемого в Российской Федерации товарного знака без разрешения его правообладателя. 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 соответствии с пунктом 1 статьи 1473 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

На основании пункта 1 статьи 1474 ГК РФ юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети «Интернет».

В силу пункта 3 статьи 1474 ГК РФ не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование

второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

Пунктом 4 статьи 1474 ГК РФ предусмотрено, что юридическое лицо, нарушившее правила пункта 3 данной статьи, по требованию правообладателя обязано по своему выбору прекратить использование фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию правообладателя или сходного с ним до степени смешения, в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым правообладателем, или изменить свое фирменное наименование, а также обязано возместить правообладателю причиненные убытки.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с частью 9 статьи 4 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.

Для признания действий актом недобросовестной конкуренцией они должны одновременно выполнять несколько условий, а именно:

- совершаться хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на одном товарном рынке (конкурентами);

- быть направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;

- противоречить законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

- причинить или быть способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанести ущерб его деловой

репутации (причинение вреда).

Только совокупность указанных действий признается актом недобросовестной конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 14.4 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее - средства индивидуализации).

Пунктом 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции», установлен запрет на недобросовестную конкуренцию 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.

Как следует из материалов дела, Заявитель зарегистрирован в качестве юридического лица 26.01.2006. Осуществляет фактическую деятельность по реализации электротехнической продукции на территории Российской Федерации, включая Хабаровский край.

Данный факт подтверждается документами, сопровождаемыми реализацию товаров, информацией, размещенной на сайте <http://energo-pusk.ru/>.

Ответчик, зарегистрирован в качестве юридического лица 16.11.2021, также осуществляет фактическую деятельность, связанную продажей электротехнического оборудования на территории Российской Федерации.

Таким образом, Заявитель и ответчик осуществляют аналогичную деятельность на одном товарном рынке, то есть являются конкурентами.

Общество с ограниченной ответственностью «ЭНЕРГОПУСК» (ОГРН 1067746137381, ИНН 7721547346) является правообладателем товарного знака «ЭНЕРГОПУСК Автоматизация и электропривод», что подтверждается свидетельством на товарный знак № 749624.

Данный товарный знак зарегистрирован Федеральной службой интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам Российской Федерации 05.03.2020 г. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении услуг 07, 09, 11, 42 классов МКТУ. В соответствии с заявкой № 2019738924 приоритет товарного знака «ЭНЕРГОПУСК» установлен с 07.08.2019.

Заявителем используется товарный знак, в том числе, для предложения к продаже товаров посредством веб-сайта <http://energo-pusk.ru/>.

Согласно представленным документам, Заявителем выявлено наличие в информационно-коммуникационной сети «Интернет» информационного ресурса, расположенного по адресу: <http://energo-pusk.ru/> (далее - Сайт). На Сайте осуществляется предложение поставки электротехнического оборудования, а также предоставление различных сервисных, инженерно-консультационных услуг производственного и научно-технического характера в области энергетики с указанием обозначения «ЭНЕРГОПУСК».

В ходе проведения осмотра и фиксации нарушения установлено, что администратором доменного имени energo-pusk.ru является Ответчик, что подтверждается информацией, полученной посредством сервиса доменных имен WHOIS. Данные в графе «Администратор домена» содержат сведения – «ENERGOPUSK, LLC» (ООО «ЭНЕРГОПУСК») и ИНН 2721252664. Информация, размещенная на сайте, включая раздел «Контакты» также подтверждает данное обстоятельство.

Установлено, что посредством интернет-сайта Ответчиком осуществлялось предложение к продаже продукции, что подтверждается протоколом осмотра доказательств (интернет-сайта) от 17.01.2022 г.

Также обозначение «energo-pusk» используется Ответчиком в адресе электронной почты.

Заявитель не передавал Ответчику права на использование товарного знака.

Арбитражным судом Хабаровского края по делу № А73-8473/2022, по исковому заявлению ООО «ЭНЕРГОПУСК» (ИНН 7721547346) к ООО «ЭНЕРГОПУСК» (ИНН 2721252664) о признании администрирования последним доменного имени energo-pusk.ru нарушением прав заявителя и запрете ООО «ЭНЕРГОПУСК» (ИНН 2721252664) использовать товарный знак № 749624 в доменном имени energo-pusk.ru в сети Интернет установлено, что зарегистрированный товарный знак, и обозначение «energo-pusk.ru», используемое ответчиком в доменном имени в целях предпринимательской деятельности, сходны до степени смешения.

Используя обозначение «energo-pusk.ru» в коммерческом обороте в составе доменного имени, Ответчик осуществлял предпринимательскую деятельность, привлекал пользователей сети «Интернет» на сайт <http://energo-pusk.ru/> путем создания сходства со средством индивидуализации Заявителя.

Ответчик осуществляет деятельность, конкурирующую с видами деятельности Заявителя, в связи с чем, у потребителей создается ложное впечатление, что сайт Ответчика принадлежит Заявителю.

При этом из обстоятельств дела следует, что Ответчик не мог не знать о том, что использование спорного доменного имени привлечет дополнительное внимание к предпринимателю и его товарам и услугам.

Действия ООО «ЭНЕРГОПУСК» (ИНН 2721252664), выразившиеся в незаконном использовании в доменном имени обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком Заявителя, квалифицированы судом как акт недобросовестной конкуренции.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ Заявитель приобрел исключительное право на полное фирменное наименование - Общество с ограниченной ответственностью «ЭНЕРГОПУСК» 14.08.2018, в то время как Ответчик, имея полное фирменное наименование - Общество с ограниченной ответственностью «ЭНЕРГОПУСК» зарегистрировано в 16.11.2021.

Анализ фирменных наименований Заявителя (ООО «ЭНЕРГОПУСК») и Ответчика (ООО «ЭНЕРГОПУСК») приводит к выводу об их сходстве до степени смешения за счет фонетического и грамматического сходства.

Исключительное право Заявителя в данном случае основывается на более ранней регистрации, а, следовательно, преимущественном приоритетном праве.

Данные обстоятельства указывают на то, что ООО «ЭНЕРГОПУСК» (ИНН 2721252664) незаконно приобрело исключительное право на средство индивидуализации - фирменное наименование Заявителя.

Факт использования Обществом фирменного наименования подтверждается тем, что согласно выписке из ЕГРЮЛ последний осуществляет свою деятельность под указанным фирменным наименованием, протоколом осмотра письменных доказательств (осмотра Интернет-сайта), произведенного нотариусом 18.05.2021.

К функциям фирменного наименования относят: 1) отличительную - именно фирменные наименования позволяют различать субъектов права между собой; 2) информационную - по фирменному наименованию окружающие лица могут составить представление об основных признаках данной организации; 3) репутационную - фирменное наименование составляет гудвилл компании, в совокупности с другими нематериальными активами создает имидж компании, и соответствии с которым контрагенты принимают решение о заключении с ней договоров.

Ответчик проигнорировал принципы надлежащей осмотрительности и недопущения недобросовестного использования экономических преимуществ, полученных Заявителем в результате продолжительного использования своего фирменного наименования.

Согласно части 6 статьи 1252 ГК РФ 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. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном настоящим Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

приобретению и использованию фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «ЭНЕРГОПУСК» (ИНН 7721547346), усматриваются все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции»:

1. Направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности выразилась в приобретении фирменного наименования, сходного до степени смешения с наименованием конкурента, и использовании его при предложении к реализации услуг, продвижении в Интернете. Общество имеет возможность не вкладывать материальные ресурсы в разработку собственного наименования и пользуется результатами деятельности, созданными другим юридическим лицом - Заявителем.

2. Противоречие действующему законодательству, а именно: пункту 3 статьи 1474 ГК РФ, пункту 3 статьи 1484 ГК РФ, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добросовестности, разумности и справедливости.

3. Указанные действия способны причинить убытки Заявителю, поскольку Общество, предлагая к реализации свои услуги под сходными с наименованием Заявителя обозначениями, неизбежно создает ситуацию смешения деятельности хозяйствующих субъектов, которая влечет (либо может повлечь) перераспределение потребительского спроса от услуг Заявителя к услугам Общества. Кроме того, Заявитель не получает ожидаемую отдачу от вложенных денежных средств в продвижение своих услуг на товарном рынке и повышение уровня своей узнаваемости, поскольку за счет этих вложений также продвигаются услуги, оказываемые Обществом, что было бы невозможно при нормальных условиях гражданского оборота.

Таким образом, действия ООО «ЭНЕРГОПУСК» (ИНН 2721252664) по использованию в доменном имени и адресе электронной почты обозначения «energo-pusk», сходного до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которого является Заявитель, а также незаконном приобретении и использовании фирменного наименования, схожего до степени смешения с фирменным наименованием ООО «ЭНЕРГОПУСК» (ИНН 7721547346) указывают на нарушение части 1 статьи 14.4, пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного издан приказ Хабаровского УФАС России от 28 ноября 2022 года № 505/22 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «ЭНЕРГОПУСК» (ИНН

2721252664, г. Хабаровск, ул. Дзержинского, д. 24, пом. 128) части 1 статьи 14.4, пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции»,

Руководствуясь частью 13 статьи 44 ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Назначить дело № 027/01/14.4-1556/2022 к рассмотрению на 12 января 2023 года в 10 часов 30 минут, которое состоится по адресу: г. Хабаровск, ул. Запарина, 67, каб. 28.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 027/01/14.4-1556/2022 в качестве:

ответчика – ООО «ЭНЕРГОПУСК» (ИНН 2721252664, г. Хабаровск, ул. Дзержинского, д. 24, пом. 128);

заявителя – ООО «ЭНЕРГОПУСК» (ИНН 7721547346108811, г. Москва, км Киевское шоссе 22-й (п. Московский), домовлад. 4, стр.1, этаж 8 блок б).

Явка ответчика по делу ООО «ЭНЕРГОПУСК» (ИНН 2721252664) или его представителя (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

3. ООО «ЭНЕРГОПУСК» (ИНН 2721252664) в срок до 30.12.2022 представить в Хабаровское УФАС России:

- пояснения по доводам, изложенным в определении;

- письменные сведения о географических границах (страна, область, город), в пределах которых ООО «ЭНЕРГОПУСК» осуществляет виды деятельности, указанные в определении;

- информацию о доходах, полученных от осуществления деятельности по продаже электротехнического оборудования за 2022 год.