

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 24 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

11 августа 2017 г.

г. Липецк

Председатель Комиссии Липецкого УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) на основании приказа Липецкого УФАС России от 11 августа 2017 года № 183 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Радио Супермаркет» (39842, г.Липецк, ул.Космонавтов д.110, пом.1, ИНН 4826111671, ОГРН 1144827010492) (далее ООО «Радио Супермаркет») части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в приобретении и использовании исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, а именно регистрации товарного знака, руководствуясь частью 6 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **УСТАНОВИЛ:**

В Липецкое УФАС России поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «Реклама везде» (398059, г.Липецк, ул.Советская, стр.64, оф.901, ИНН 4826043213, ОГРН 1044800180941) (далее – ООО «Реклама везде») о нарушении обществом с ограниченной ответственностью «Радио Супермаркет» (3980042, г.Липецк, ул.Космонавтов, д.110, пом.1, ИНН 4826111671, ОГРН 1144827010492) (далее ООО «Радио Супермаркет») ст. 14.4 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

Доводы заявителя сводятся к следующему:

ООО «Реклама везде» было создано 03.08.2004г., проект со слоганом «Радио Супермаркет» был придуман в 2007-2008гг. одним из учредителей общества – <...> (директор общества с 08.10.2015г.). С 22.03.2013г. по настоящее время ООО «Реклама везде» является администратором доменных имен RADIOSUPERMARKET.RU и РАДИОСУПЕРМАРКЕТ.РФ, что подтверждается информацией ООО «Артполитика» - выгрузкой из информационной системы АО «Региональный Сетевой Информационный Центр».

Являясь директором ООО «Реклама везде» (с 2012г. по 2015г.) <...> создала ООО «Радио Супермаркет» 10.10.2014г. Таким образом <...>присвоила придуманный в 2007-2008гг. проект «Радио Супермаркет», используя в качестве фирменного наименования своего общества и зарегистрировала 06.03.2017г. товарный знак с одноименным названием, нарушив права ООО «Реклама везде» на использование собственного проекта «Радио Супермаркет». До 06.03.2017г. ООО «Реклама везде» размещало под обозначением «Радио Супермаркет»

рекламную информацию для потребителей в сети интернет, а также посредством теле-и радиовещания.

Товарный знак №607765 содержит словесный элемент «Радио Супермаркет», таким образом, можно сделать вывод о наличии звукового (фонетического) сходства между узнаваемым элементом проекта ООО «Реклама везде» - «Радио Супермаркет» и товарным знаком со словесным обозначением «Радио Супермаркет» на основании следующих признаков: наличие совпадающих слогов и их расположение, число слогов в обозначениях, место совпадающих словосочетаний в составе обозначений, близость состава гласных, близость состава согласных, ударение.

Поскольку имеется фонетическое сходство между узнаваемым элементом проекта ООО «Реклама везде» - «Радио Супермаркет», можно сделать вывод о сходстве указанного товарного знака со словесным обозначением «Радио Супермаркет» до степени смешения.

Согласно Методическим рекомендациям по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство, утвержденным Приказом Роспатента от 31.12.2009 №197, обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Сходство обозначений связано с однородностью товаров, в отношении которых обозначения заявлены (зарегистрированы). При идентичности товаров, а также при их однородности, близкой к идентичности, больше вероятность смешения обозначений, используемых для индивидуализации товаров.

В результате приобретения исключительных прав на вышеуказанный товарный знак №607765 ООО «Радио Супермаркет» может беспрепятственно использовать известность проекта «Радио Супермаркет» ООО «Реклама везде» уже зарекомендовавшего себя на рынке, и получать незаконные преимущества в предпринимательской деятельности, что противоречит нормам Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» и Парижской конвенции.

Российская Федерация является участником Парижской конвенции по охране промышленной собственности, статья 10 bis которой возлагает на страны-участницы обязанность обеспечить гражданам стран, участвующих в союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции. Одной из форм недобросовестной конкуренции, предусмотренной в данной конвенции, являются все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов, промышленной или торговой деятельности конкурента.

Поскольку ООО «Радио Супермаркет» зарегистрировало вышеуказанный товарный знак, ООО «Реклама везде» не в праве зарегистрировать и использовать указанное обозначение. При этом ООО «Радио Супермаркет» обладает возможностью запрещать использовать свои товарный знак.

Действия ООО «Радио Супермаркет» по регистрации на свое имя товарного знака, тождественного и схожего до степени смешения с проектом «Радио Супермаркет» ООО «Реклама везде» и используемым обозначением этого проекта в сети интернет, теле – и радиовещании, противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, и кроме того, могут причинить убытки ООО «Реклама везде».

Кроме того, заявитель, ООО «Реклама везде» осуществляет следующие виды деятельности на территории Липецкой области:

73.11 – Деятельность рекламных агентств,

60.10 – Деятельность в области радиовещания,

60.20 – Деятельность в области телевизионного вещания;

Вместе с тем, ООО «Радио Супермаркет» осуществляет следующие виды деятельности на территории Липецкой области:

73.11 – Деятельность рекламных агентств,

60.10 – Деятельность в области радиовещания,

60.20 – Деятельность в области телевизионного вещания,

69.10 Деятельность в области права,

69.20 Деятельность по оказанию услуг в области бухгалтерского учета, по проведению финансового аудита, по налоговому консультированию,

78.10 Деятельность агентств по подбору персонала.

Следовательно, ООО «Реклама везде» и ООО «Радио Супермаркет» осуществляют деятельность на одних товарных рынках – рынок рекламных услуг в области теле – радиовещания являются конкурентами.

Согласно ст. 1225 Гражданского кодекса РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются, в том числе товарные знаки и знаки обслуживания. Интеллектуальная собственность охраняется законом.

В соответствии со ст. 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 по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается Кодексом.

В соответствии со ст. 1477, 1479, 1484 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.

Согласно п.3 ст.1483 ГК РФ не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

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.

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.

Конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (часть 7 статьи 4 Закона).

Под недобросовестной конкуренцией понимаются 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 (пункт 9 статьи 4 названного Закона).

Из приведенных норм следует, что для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения необходимо, чтобы:

-лицо, совершившее данное деяние, являлось хозяйствующим субъектом;

-его действия противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, заключались в приобретении и использовании исключительного права на средства индивидуализации другого юридического лица, его средства индивидуализации продукции, работ или услуг, были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;

-совершенные действия причинили или могли бы причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта.

Необходимо отметить, что для установления факта недобросовестной конкуренции достаточно и вероятности того, что одно лицо, используя в товарном знаке словесный элемент другого (или сходное с ним до степени смешения), может осуществлять такие же виды деятельности.

Согласно п.9 ст.4 Федерального закона «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.14.4 Федерального закона «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).

Согласно п.6 ч. 2 ст. 1512 ГК РФ предоставление правовой охраны товарному знаку может быть оспорено и признано недействительным полностью или частично в течение всего срока

действия правовой охраны, если действия правообладателя, связанные с предоставлением правовой охраны товарному знаку или сходному с ним до степени смешения другому товарному знаку, признаны в установленном порядке злоупотреблением правом либо недобросовестной конкуренцией.

Таким образом, в действиях ООО «Радио Супермаркет» усматриваются признаки нарушения ч. 1 ст. 14.4 Закона о защите конкуренции.

#### ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 24 к рассмотрению на **07 сентября 2017 года на 15 часов 30 минут** по адресу: г. Липецк, пл. Плеханова, д. 1, каб. 517а.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 24 в качестве заявителя – ООО «Реклама везде» (398059, г.Липецк, ул.Советская, д.64, оф.901, ИНН 4826043213, ОГРН 1044800180941).
3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 24 в качестве ответчика – ООО «Радио супермаркет» (398042, г.Липецк, ул.Космонавтов, д.11, пом.1, ИНН 4826111671, ОГРН 1144827010492).
4. ООО «Радио Супермаркет» в срок **до 06.09.2017 г.** представить в Липецкое УФАС России, следующие копии документов (надлежащим образом заверенные):

- письменные пояснения по фактам, изложенным в определении;

- иные документы и материалы, имеющие отношение к делу, по своему усмотрению.

В случае, если лицо, у которого антимонопольным органом истребуется информация (сведения, документы), не имеет возможности их представить вообще или представить в установленный срок, оно обязано известить об этом антимонопольный орган с указанием причин непредставления или несвоевременного представления.

Явка ответчика по делу или его представителя и лиц, участвующих в деле (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.