

ИП А<...>.

305038, г. Курск,

ул. Косухина, д.22, кв. 87

<...>

ИП Ж<...>.

603003, г. Нижний Новгород,

ул. Исполкома, д.6, кв.10

<...>

Решение

по делу №052/01/14.6-151/2022

Резолютивная часть Решения объявлена 19 апреля 2022 года.

Решение изготовлено в полном объеме 26 апреля 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

- <...> -
председатель Комиссии, вр.и.о заместителя руководителя управления;
- <...> - член Комиссии, главный специалист – эксперт отдела контроля рекламы,
недобросовестной конкуренции и связями с общественностью;
- <...> - член Комиссии, главный специалист – эксперт отдела контроля рекламы,
недобросовестной конкуренции и связями с общественностью

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи материалы дела №052/01/14.6-151/2022, возбужденного в отношении ИП Ж<...>. (<...>) по заявлению ИП А<...>. (<...>) по признакам нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии:

- индивидуального предпринимателя Ж<...>.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение ИП А<...> (далее - Заявитель) (вх.№34382-ИП/21) на действия ИП Ж<...>., содержащие, по мнению заявителя, признаки недобросовестной конкуренции, противоречащие требованиям ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»).

ИП А<...>. является владельцем товарного знака «Курский завод грануляторов» по свидетельству №772080 по классам МКТУ 06, 07.

Заявитель сообщил, что на сайте <https://yandex.ru/> при запросе «Курский завод грануляторов» в поисковой выдаче появляется рекламное предложение с заголовком «Курские грануляторы – производитель» и ссылкой на сайт <https://ru-gran.ru/>.

По утверждению заявителя, действия ИП Ж<...>. содержат признаки недобросовестной конкуренции, противоречащие требованиям ст. 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с указанными обстоятельствами, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 26 января 2022 года издал приказ №23/22 о возбуждении дела №052/01/14.6-151/2022 по признакам нарушения статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ИП Ж<...>.

Рассмотрение дела состоялось 19.04.2022 в присутствии ответчика и отсутствии представителя заявителя, уведомленного о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом.

В рамках рассмотрения дела Нижегородским УФАС России установлено следующее.

ИП А<...>. зарегистрирован 18.11.2015 за основным государственным регистрационным номером <...> в городе Курске согласно выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (далее - ЕГРИП), основной вид экономической деятельности ОКВЭД: 28.30.89 (производство прочего оборудования для сельского хозяйства, садоводства, лесного хозяйства, птицеводства или пчеловодства, не включенного в другие группировки).

ИП А<...> осуществляет деятельность по разработке, изготовлению и реализации грануляторов и линий гранулирования в границах Российской Федерации.

ИП А<...>. является владельцем товарного знака «Курский завод грануляторов» по свидетельству №772080 и осуществляет предпринимательскую деятельность с использованием коммерческого обозначения «Курский гранулятор».

ИП Ж<...>. зарегистрирован 19.09.2018 за основным государственным регистрационным номером <...> в городе Нижнем Новгороде согласно выписке из ЕГРИП №<...> от 01.11.2021, основной вид экономической деятельности ОКВЭД: 28.30 (производство машин и оборудования для сельского и лесного хозяйства). Дополнительный вид экономической

деятельности 28.30.89 (производство прочего оборудования для сельского хозяйства, садоводства, лесного хозяйства, птицеводства или пчеловодства, не включенного в другие группировки), 46.61 (торговля оптовая машинами, оборудованием и инструментами для сельского хозяйства).

ИП Ж<...> осуществляет деятельность по разработке, изготовлению и реализации грануляторов и линий гранулирования в границах Российской Федерации.

Таким образом, ИП Ж<...>. и ИП А<...>. осуществляют деятельность на одном товарном рынке производства и реализации грануляторов и линий гранулирования в границах Российской Федерации и являются конкурентами.

ИП <...>. является производителем оборудования для производства гранул из различных составов, а также пеллетайзеров «Соловей» для производства топливных пеллет, грануляторов.

В целях индивидуализации производимой продукции ИП А<...>. введены в гражданский оборот и используются следующие объекты интеллектуальной собственности: товарный знак (знак обслуживания) «Курский завод грануляторов» №772080, а также коммерческое обозначение «Курский гранулятор» и доменное имя в сети «Интернет» <https://грануляторы-курск.рф>.

21 октября 2019 года заявителем получен патент на полезную модель №193260 – гранулятор с водяным охлаждением.

18 августа 2020 года заявителем получено свидетельство на комбинированный товарный знак №772080 (словесное обозначение «Курский завод грануляторов» с использованием графического изображения, исполненного в голубом, синем и белом цвете) в отношении 06 и 07 классов Международного классификатора товаров и услуг (далее – МКТУ). Словесное обозначение «Курский завод грануляторов» является неохраняемым элементом товарного знака.

В информационной сети «Интернет» по адресу <https://грануляторы-курск.рф>. размещен сайт, принадлежащий заявителю и содержащий информацию о деятельности компании.

Заявитель сообщил, что на сайте <https://yandex.ru/> при запросе «Курский завод грануляторов» в поисковой выдаче появляется рекламное предложение с заголовком «Курские грануляторы – производитель» и ссылкой на сайт <https://ru-gran.ru/>. Данный факт подтверждается протоколом осмотра доказательств 46 АА 1565334 от 18.10.2021, заверенный нотариусом Курского городского нотариального округа Курской области Х<...>.

По данным о предоставлении информации справочной службы Whois регистратором доменного имени RU-GRAN.RU является ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (REGRU-RU).

ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» сообщил, что администратором сайта <https://ru-gran.ru/> является <...> (вх.№36590-ЭП/21 от 18.11.2021).

Нижегородское УФАС направило в адрес ИП Ж<...>. запрос о предоставлении информации (исх.№ОШ/26233/21 от 23.11.2021).

ИП Ж<...>. сообщил, что занимается предпринимательской деятельностью по реализации машин и оборудования для сельского и лесного хозяйства, в том числе грануляторов (вх. №39093-ЭП/21 от 08.12.2021).

<...>является правообладателем доменного имени RU-GRAN.RU. В информационной сети «Интернет» по адресу <https://ru-gran.ru> размещен сайт ИП Ж<...>., содержащий информацию о деятельности компании.

По утверждению ИП Ж<...>, товарный знак ИП А<...>. в рекламных целях им не использовался.

Для размещения и показа рекламы использовались ключевые словосочетания «Курский гранулятор» в поисковой строке «Яндекс», а также словосочетание «Грануляторы Курск РФ», что подтверждается «сканом отчета о ключевых словах. Словосочетание, о котором говорит заявитель, а именно «Курские грануляторы – производитель» в рекламе не использовались».

Специалистами Нижегородского УФАС России осуществлен осмотр результатов поисковой выдачи сайта «Yandex.ru» при введении в поисковой строке словосочетания «Курский завод грануляторов».

Установлено следующее:

Курский завод грануляторов. Официальный сайт...

<https://грануляторы-курск.рф>. – Официальный сайт...

Реклама. Грануляторы для комбикорма. Для сена. Для опила. Для люцерны. Для зерна. Для жома. Гарантия 1 год. Оплата при получении. Запчасти всегда в наличии.

Отзывы. Контакты. Оплата и доставка.

Контактная информация +7(800)505-XX-XX Показать. ежедневно 9:00-18:00

Курские грануляторы. Производитель.

<https://ru-gran.ru> Курские грануляторы...

Реклама. Скидки до 15%. Долговечные и производительные, большой выбор в наличии, выгодные цены! Для комбикорма. Для зерна. Для люцерны. Для травы. Для сена. Для опила.

Гарантия 1г. Все запчасти в наличии. Доставка по РФ. 120-1000 кг/час

Контактная информация +7(800)222-XX-XX Показать. будни 8:00-17:00, перерыв 12:00 -13:00
Нижний Новгород.

По данному факту составлен акт наблюдения от 29.10.2021.

Специалистами Нижегородского УФАС России осуществлен осмотр результатов поисковой выдачи сайта «Yandex.ru» при введении в поисковой строке словосочетания «Курский гранулятор».

Установлено следующее:

1. Курские грануляторы завод. Наш сайт...

<https://грануляторы-курск.рф>. – Курские-грануляторы...

Реклама. Грануляторы для комбикорма. Доставка по всей России. Оплата при получении. Запчасти всегда в наличии. От производителя. Полная комплектация. Гарантия 1 год. Наличие. Запчасти. Гарантия.

Отзывы. Контакты. Оплата и доставка.

Контактная информация +7(800)505-XX-XX Показать. ежедневно 9:00-18:00

2. Курские грануляторы. Производитель.

<https://ru-gran.ru> Курские грануляторы...

Реклама. Скидки до 15%. Долговечные и производительные, большой выбор в наличии,

выгодные цены»! Для комбикорма. Для зерна. Для люцерны. Для травы. Для сена. Для опила.

Гарантия 1г. Все запчасти в наличии. Доставка по РФ. 120-1000 кг/час

Контактная информация +7(800)222-XX-XX Показать. будни 8:00-17:00, перерыв 12:00 -13:00
Нижний Новгород.

По данному факту составлен акт наблюдения от 19.11.2021.

Таким образом, ИП Ж<...> использовал словосочетание «Курские грануляторы – производитель» в рекламе в качестве ключевых слов в поисковой системе «Яндекс».

ИП Ж<...>. направил в Нижегородское УФАС России скриншот его переписки с компанией «Яндекс» от 02.12.2021. В вышеуказанной переписке представитель ИП Ж<...> сообщает об удалении вышеуказанных словосочетаний из ключевых слов рекламной кампании.

ИП Ж<...>. пояснил, что предпринимательская деятельность ведется им «по всей России, в том числе и в Курской области. В связи с этим, предприятие использует такие ключевые слова как: «Российские грануляторы, грануляторы Новосибирск, гранулятор в Красноярске, грануляторы в Воронеже, что так же подтверждается отчетами по ключевым словам. В словосочетании «Курский гранулятор», слово «курский» означало место реализации товара на территории Курской области, чтобы потребитель мог найти продукцию на территории своей области...»

Отчет о ключевых словах, представленный ИП Ж<...>. в Нижегородское УФАС России, содержит следующие словосочетания, используемые в рекламной кампании: курские грануляторы, гранулятор в Белгороде, гранулятор в Воронеже –купить, Гранулятор в Екатеринбурге – купить, Гранулятор в Краснодаре – купить, Гранулятор в Красноярске – купить, Гранулятор в Омске, Гранулятор в Ростове на Дону – купить, Гранулятор в Самаре, Гранулятор в Ставрополе, Гранулятор в Уфе и т.д.

Из указанного отчета, можно сделать вывод о том, что ИП Ж<...>при использовании словосочетания «курские грануляторы» указывал строчные буквы и прилагательное «курские», в других словосочетаниях индивидуальный предприниматель использовал заглавные буквы и названия городов в качестве места реализации товара, например, «Грануляторы в Краснодаре».

Производство грануляторов ИП Ж<...>в городе Курске не осуществляется, таким образом вышеуказанная реклама в поисковой системе «Яндекс» в сети «Интернет» является недостоверной и вводит в заблуждение потенциальных покупателей продукции о месте происхождения товара, об изготовителе и продавце товара, поскольку рекламируемые товары в городе Курске не производятся, ИП Ж<...>. не является производителем и продавцом курских грануляторов и не имеет правоотношений с лицами, осуществляющими производство и реализацию грануляторов в городе Курске.

С учетом вышеизложенного, ИП Ж<...>использует в рекламе в качестве ключевых слов коммерческое обозначение и часть словесного элемента товарного знака, принадлежавших ИП А<...>. при осуществлении деятельности на товарном рынке производства и реализации грануляторов и линий гранулирования в границах РФ.

Исключительное право на коммерческое обозначение возникает, если его употребление известно на определенной территории, и оно обладает достаточными различительными признаками.

В целях продвижения коммерческого обозначения «Курские грануляторы» и товарного знака «Курский завод грануляторов» ИП А<...>вкладывает большие средства в рекламу. В качестве доказательства, ИП А<...>. представил в Нижегородское УФАС России (вх.№6115-ЭП/22 от

04.03.2022) платежные поручения об оплате услуг по продвижению рекламы ООО «Кех Екоммерц» №2222 от 27.12.2021 на сумму 20000 руб., №2183 от 15.12.2021 на сумму 20000 руб., №2149 от 06.12.2021 на сумму 20000 руб., №2085 от 30.11.2021 на сумму 41000 руб., №1964 от 08.11.2021 на сумму 22000 руб., №1737 от 24.09.2021 на сумму 57500 руб., №1673 от 14.09.2021 на сумму 10000 руб., №1578 от 26.08.2021 на сумму 45000 руб., №1428 от 29.07.2021 на сумму 35000 руб., №1253 от 21.06.2021 на сумму 40000 руб., №1102 от 25.05.2021 на сумму 5000 руб., №996 от 04.05.2021 на сумму 32500 руб., №707 от 19.03.2021 на сумму 34500 руб., №575 от 25.02.2021 на сумму 35000 руб., а также по продвижению рекламы ООО «Яндекс» №2226 от 28.12.2021 на сумму 60000 руб., №2219 от 23.12.2022 на сумму 48000 руб., №2191 от 20.12.2021 на сумму 42000 руб., №2168 на сумму 42000 руб., №2157 от 10.12.2021 на сумму 42000 руб., №2146 от 06.12.2021 на сумму 36000 руб., №2120 от 02.12.2021 на сумму 36000 руб., №2064 от 26.11.2021 на сумму 45000 руб., №2038 от 22.11.2021 на сумму 36000 руб., №1999 от 15.11.2021 на сумму 36000, №1971 от 09.11.2021 на сумму 36000, №1938 от 03.11.2021 на сумму 43200 руб., №1886 от 27.10.21 на сумму 36000 руб., №1865 от 22.10.2021 на сумму 36000 руб., №1848 от 18.10.21 на сумму 36000 руб., №1823 от 14.10.2021 на сумму 30000 руб., №1726 от 23.09.2021 на сумму 36000 руб., №1692 от 16.09.2021 на сумму 36000 руб., №1576 от 26.08.2021 на сумму 36000 руб., №1536 от 18.08.2021 на сумму 36000 руб., №1510 от 12.08.2021 на сумму 30000 руб., №1435 от 02.08.2021 на сумму 30000 руб., №1414 от 22.07.2021 на сумму 30000 руб., №1377 от 13.07.2021 на сумму 30000 руб., №1325 от 05.07.2021 на сумму 30000 руб., №1271 от 28.06.2021 на сумму 24000 руб., №1244 от 18.06.2021 на сумму 24000 руб., №1184 от 08.06.2021 на сумму 30000 руб., №1167 от 07.06.2021 на сумму 18189,73 руб., №1078 от 21.05.2021 на сумму 48000 руб., №661 от 12.03.2021 на сумму 24000 руб., №511 от 15.02.2021 на сумму 18000 руб.

Таким образом, ИП А<...> тратит денежные средства для рекламирования и продвижения используемого им коммерческого обозначения «Курский гранулятор» и товарного знака «Курский завод грануляторов».

Также, ИП А<...> представил в Нижегородское УФАС России статистику с сайта «wordstat.yandex.ru» о количестве запросов (852) потенциальных покупателей со словосочетанием «курский гранулятор».

Таким образом, в результате продвижения заявителем коммерческого обозначения «Курские грануляторы», оно приобрело различительную способность и ассоциируется у потребителей с ИП А<...>., как с производителем грануляторов и линий гранулирования из Курской области.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», недобросовестной конкуренцией являются 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 хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо исходить из признаков недобросовестной конкуренции, изложенных в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции». Такими признаками являются:

- хозяйствующие субъекты должны осуществлять предпринимательскую деятельность;
- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны быть направлены на получение преимуществ;
- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны быть противозаконны;
- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны причинить или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам.

Закон обязывает квалифицировать действия хозяйствующего субъекта как недобросовестную конкуренцию только при наличии в его действиях всех признаков недобросовестной конкуренции, предусмотренных Федеральным законом «О защите конкуренции».

Лица, в отношении которых осуществлена недобросовестная конкуренция, также, как и лица, действия которых могут быть квалифицированы в качестве недобросовестной конкуренции, должны быть хозяйствующими субъектами и осуществлять деятельность на одном товарном рынке. Недобросовестная конкуренция возможна только в процессе осуществления хозяйствующими субъектами – конкурентами предпринимательской деятельности на одном товарном рынке при введении в оборот товара.

Перечень актов недобросовестной конкуренции приведен в главе 2.1 «Недобросовестная конкуренция».

Согласно пункту 172 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», в силу которого использование рекламодателем при размещении контекстной рекламы в сети «Интернет» в качестве критерия для показа рекламного объявления ключевых слов (словосочетаний), тождественных или сходных до степени смешения с принадлежащим другому лицу средством индивидуализации, с учетом цели такого использования может быть признано актом недобросовестной конкуренции (статья 14.6 Закона «О защите конкуренции», статья 10.bis Парижской конвенции).

Согласно статье 14.6 Федерального закона «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, 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.

Согласно разъяснениям ФАС России «Об использовании средств индивидуализации в качестве ключевых слов» от 21.10.2019 № АК/91352/19 возможность смешения возникает в случае, если под воздействием конкретного содержания контекстной рекламы у пользователя может возникнуть впечатление, что при переходе по рекламной ссылке он будет переадресован на сайт правообладателя средства индивидуализации либо сайт, иным образом связанный с правообладателем средства индивидуализации. Например, к этому может приводить последовательное перечисление в тексте рекламного объявления двух фирменных наименований либо коммерческих обозначений (правообладателя и предполагаемого нарушителя) без уточнения о том, что это различные организации, реализующие одни и те же товары (услуги), особенно в случае, если указанные обозначения имеют общие элементы.

Заявитель представил в Нижегородское УФАС России жалобу ИП Б<...>, направленную в адрес ИП А<...> «Завода «Курский гранулятор» о введении индивидуального предпринимателя в заблуждение относительно размещенной на сайте «Яндекс» рекламы «курского гранулятора» ИП Ж<...>., ООО «ГармТех» и ООО «ПеллетПарк» (390093-ЭП/21 от 08.12.2021): «В поисковой системе в сети Интернет <https://yandex.ru/> при запросе «курский завод грануляторов» всплывает рекламное предложение сайта <https://ru-gran.ru/> с заголовком «Курские грануляторы – производитель». Исходя из информации на вышеуказанном сайте, предпринимательскую деятельность осуществляет ИП Ж<...> ... и/или ООО «Русский гранулятор» (ИНН 5263131637) ... Считаю действия вышеуказанных лиц являются

незаконными и вводящими меня как покупателя в заблуждение. Я уже заключил договор с вышеуказанными лицами и только позднее понял, что меня ввели в заблуждение, и я расторгнул договоры...»

Комиссия Нижегородского УФАС России считает доказанным факт наличия в действиях ИП Ж<...>. недобросовестной конкуренции в силу следующего.

1. ИП Ж<...>. и ИП А<...>. осуществляют деятельность на одном товарном рынке производства грануляторов и линий гранулирования в границах Российской Федерации и, следовательно являются конкурентами, что подтверждается имеющимися материалами дела документами.

2. Действия ИП Ж<...>. противоречат требованиям действующего законодательства.

В силу пункта 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — 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 (статья 1481 ГК РФ).

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 указанного кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Пункт 2 данной статьи устанавливает, что 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 соответствии с пунктом 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.

Согласно сведениям из Реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации Заявителю принадлежит исключительное право на товарный знак № 772080 по свидетельству от 18.08.2020 (дата приоритета 24.12.2019).

Указанный товарный знак является комбинированным товарным знаком, зарегистрированным в отношении товаров 06 (металлы обычные и их сплавы, руды; материалы металлические строительные; конструкции и сооружения передвижные металлические; тросы и проволока металлические, неэлектрические; изделия мелкие металлические и скобяные; контейнеры металлические для хранения и транспортировки; сейфы) и 07 (машины, оборудование машинное и инструменты с механическим приводом; двигатели, за исключением

предназначенных для наземных транспортных средств; соединения и элементы передач, за исключением предназначенных для наземных транспортных средств; орудия сельскохозяйственные, иные, чем орудия с ручным управлением; инкубаторы для яиц; автоматы торговые) классов МКТУ.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1539 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК 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 упаковке, 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 (пункт 2 статьи 1539 ГК РФ). Лицо, нарушившее правила пункта 2 настоящей статьи, обязано по требованию правообладателя прекратить использование коммерческого обозначения и возместить правообладателю причиненные убытки.

Статьей 1541 ГК РФ предусмотрено, что исключительное право на коммерческое обозначение, включающее фирменное наименование правообладателя или отдельные его элементы, возникает и действует независимо от исключительного права на фирменное наименование. На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом (статья 1226 ГК РФ).

В силу пункта 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. Юридическое лицо, которое приобрело исключительное право на средство индивидуализации ранее другого лица, использующего тождественное или сходное до степени смешения обозначение, вправе требовать в отношении фирменного наименования или коммерческого обозначения полного или частичного запрета на использование.

Согласно пункту 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы.

В соответствии со статьей 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В пункте 13 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации (далее – ВАС РФ) от 13.12.2007 №122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» указано, что вопрос о степени сходства обозначений. Применяемых на товарах, является вопросом факта и по общему правилу может быть разрешен судом без назначения экспертизы, с позиции рядового потребителя.

Согласно правовой позиции ВАС РФ, изложенной в Постановлении Президиума от 18.07.2006 №3691/06, для признания сходства обозначений уже достаточно самой опасности, а не реального смешения обозначений в глазах потребителя.

Заявитель представил в Нижегородское УФАС России жалобу ИП Б<...>., направленную в адрес «Завода «Курский гранулятор» о введении индивидуального предпринимателя в заблуждение относительно размещенной на сайте «Яндекс» рекламы «курского гранулятора» ИП Ж<...>.

3. Действия ИП Ж<...>. направлены на получение преимуществ.

В результате использования заявителем словосочетания «Курский завод грануляторов» обозначение «курский гранулятор» приобрело различительную способность и ассоциируется у потребителей с ИП А<...>., как с производителем грануляторов и линий гранулирования.

Таким образом, действия ИП Ж<...>. направлены на получение необоснованного преимущества за счет использования в рекламе известного потребителю коммерческого обозначения «Курский завод грануляторов».

4. В результате вышеуказанных действий ИП Ж<...>. заявитель может понести убытки в виде упущенной выгоды и уменьшения выручки.

Вышеуказанные действия индивидуального предпринимателя направлены на повышение спроса потребителей к своим товарам и, соответственно, могут привести к оттоку потребителей от добросовестных конкурентов.

Следовательно, такие действия могут причинить убытки указанным добросовестным конкурентам.

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).

При этом, 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.

Оценив в совокупности все имеющиеся в деле доказательства и обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения дела, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что является установленным факт осуществления ИП Ж<...>. действий по использованию в рекламе в сети «Интернет» в качестве ключевых слов словосочетания «курские грануляторы - производитель» сходное до степени смешения с коммерческим обозначением «Курский гранулятор» и частью товарного знака «Курский завод грануляторов», принадлежащего ИП А<...>., приводят к получению ИП Ж<...>. необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности на товарном рынке производства и реализации грануляторов и линий гранулирования в границах Российской Федерации, а так же вводят в заблуждение потенциальных покупателей товара и контрагентов заявителя, что содержит признаки нарушения ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Таким образом, Комиссия Нижегородского УФАС России считает, что действия ИП Ж<...>. являются недобросовестной конкуренцией и противоречат требованиям статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела ИП Ж<...>А. не признал нарушение пункта 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции». Индивидуальный предприниматель направил в Нижегородское УФАС России доводы по Заключению об обстоятельствах дела (вх.№5940-ЭП/21 от 10.03.2021).

Комиссия не может согласиться с письменной позицией ИП Ж<...>. по Заключению об обстоятельствах дела:

1. ИП Ж<...> утверждает, что не использовал в рекламе товарный знак, принадлежавший ИП А<...>, и неохраняемые элементы товарного знака или какую-либо часть словесного элемента товарного знака.

Это утверждение противоречит материалам дела.

Данный факт подтверждается протоколом осмотра доказательств 46 АА 1565334 от 18.10.2021, заверенный нотариусом Курского городского нотариального округа Курской области Х<...>, а также актами наблюдений Нижегородского УФАС России от 29.10.2021 и от 19.11.2021.

Вышеуказанные документы подтверждают использование ИП Ж<...>. на сайте <https://yandex.ru/> словосочетания «Курские грануляторы – производитель».

2. ИП Ж<...>. считает, что заявителем не доказан факт того, что словосочетание «курский гранулятор» является коммерческим обозначением ИП А<...>. Это утверждение не подтверждено действующим законодательством и документами дела.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1538 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1539 ГК 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 упаковке, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Материалы дела содержат документы, подтверждающие, что ИП А<...>. вкладывал денежные средства в рекламу в целях продвижения коммерческого обозначения «Курские грануляторы» и товарного знака «Курский завод грануляторов». Материалы дела содержат представленные ИП А<...> платежные поручения об оплате услуг по продвижению рекламы на сайте «Авито» (ООО «Кех Екоммерц»), а также по продвижению рекламы на сайте <https://yandex.ru/> (ООО «Яндекс»).

Также ИП А<...>. представлены коммерческие предложения с использованием словосочетания «Курский завод грануляторов».

3. ИП Ж<...> полагает, что словосочетание «курский гранулятор» используется в общеупотребительном значении и материалы дела не содержат доказательств, что данное словосочетание обладает достаточными различительными признаками, а также доказательств известности широкой аудитории.

ИП А<...>. осуществляет деятельность по разработке, изготовлению и реализации грануляторов и линий гранулирования с 2015 года. ИП А<...> является крупнейшим производителем грануляторов в Курске.

ИП А<...> представил в Нижегородское УФАС России метрику посещаемости сайта <https://грануляторы-курск.рф>, согласно которой количество просмотров сайта за март 2022 года составляет 35630, что подтверждает известность широкой аудитории «курских грануляторов».

4. ИП Ж<...>. считает, что словосочетание «курский гранулятор» и «Грануляторы в Курске» являются синонимичными.

Согласно определению, указанному на сайтах <https://sinonim.org/>, <https://ru.wikipedia.org/> синонимы — это слова, относящиеся к одной части речи, которые пишутся по-разному, но имеют одинаковое или близкое смысловое значение.

Слово «Курский» является прилагательным, «в Курске» – существительное, следовательно, «курский гранулятор» и «Грануляторы в Курске» не являются синонимами.

Кроме того, словосочетание «Грануляторы в Курске» является общим понятием, а словосочетание «курский гранулятор» частным.

Общее понятие — это понятие, объем которого включает класс однородных предметов.

Частное – это значит, что что-то принадлежит одному человеку или же относительно небольшой группе людей.

Таким образом, словосочетание «Грануляторы в Курске» обозначает производство или реализацию любых грануляторов в городе Курске, а словосочетание «курский гранулятор» характеризует производителя, осуществляющего деятельность по производству грануляторов на территории города Курска.

Доводы, указанные в письме ИП Ж<...>, изучены Комиссией и им дана оценка в Решении по делу №052/01/14.6-151/2022.

Каких-либо документов, опровергающих доказательства, имеющиеся в материалах дела, или обстоятельства, исследованные в ходе рассмотрения дела, ИП <...>. не представил.

Оценив в совокупности все имеющиеся в деле доказательства и обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения дела, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что является установленным факт осуществления ИП Ж<...>. действий по использованию в рекламе в сети «Интернет» в качестве ключевых слов словосочетания «курские грануляторы - производитель» сходное до степени смешения с коммерческим обозначением «Курский гранулятор» и частью товарного знака «Курский завод грануляторов», принадлежащего ИП А<...>.

Действия ИП А<...>. являются недобросовестной конкуренцией и противоречат требованиям пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», пунктом 3.41 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ИП Ж<...>. по использованию в рекламе в качестве ключевых слов словосочетания «курские грануляторы - производитель» сходное до степени смешения с коммерческим обозначением «Курский гранулятор» и частью товарного знака «Курский завод грануляторов», принадлежащего ИП А<...>. - недобросовестной конкуренцией, противоречащей требованиям пункта 1 статьи 14.6 Федерального Закона «О защите конкуренции».
2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Нижегородского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его вынесения.

<...>

<...>

<...>

<...>

<...>

<...>