

РЕШЕНИЕ

№037/01/14.6-19/2022

г. Иваново

Резолютивная часть решения оглашена 21 апреля 2022 года

В полном объеме решение изготовлено 26 апреля 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии: ХХХ – заместителя руководителя – начальника отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти,

членов Комиссии:

ХХХ – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти,

ХХХ – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти,

ХХХ – начальника аналитического отдела,

в присутствии на заседании:

от Заявителя - представителей ООО «ХХХ»;

от Ответчика - Индивидуального предпринимателя,

рассмотрев дело №037/01/14.6-19/2022, возбужденное по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем частей 1,2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «КЛ» от 25.10.2021 о нарушении индивидуальным предпринимателем

антимонопольного законодательства путем незаконного использования обозначений, тождественных товарным знакам по свидетельствам №715346, №606918, №599050, №831776, принадлежащих Заявителю.

Из заявления следует, что ООО «КЛ» является правообладателем товарных знаков:

- №715346, с установлением приоритета с 31.01.2018 и сроком действия по 31.01.2028 (свидетельство Федеральной службы интеллектуальной собственности №715346, зарегистрированное в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания 07.06.2019);

- №606918, с установлением приоритета с 29.02.2016 и сроком действия по 28.02.2026 (свидетельство Федеральной службы интеллектуальной собственности №606918, зарегистрированное в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания 27.02.2017);

- №599050, с установлением приоритета с 20.01.2016 и сроком действия по 20.01.2026 (свидетельство Федеральной службы интеллектуальной собственности №599050, зарегистрированное в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания 16.12.2016);

- №831776, с установлением приоритета с 20.08.2020 и сроком действия по 20.08.2030 (свидетельство Федеральной службы интеллектуальной собственности №831776, зарегистрированное в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания 11.10.2021).

Территория, на которой Заявитель осуществляет деятельность, обширна, сеть кофе-баров под брендом «COFFEE LIKE» Заявитель развивает долгое время, следовательно, на сегодняшний день имеет определенную деловую репутацию и известность на рынке оказания услуг общественного питания.

На момент подачи обращения Заявителем в Ивановское УФАС России вся актуальная информация о количестве действующих кофе-баров находилась в открытом доступе на сайте Заявителя в сети Интернет по адресу: <https://coffee-like.com/>, аккаунтам в социальных сетях ВКонтакте (<https://vk.com/coffeelikeru>) и INSTAGRAM (<https://www.instagram.com/coffeelikeru>, до момента приостановления деятельности ресурса). Согласно материалам, представленным Заявителем в подтверждение указанного выше, павильоны по адресу XXX, отсутствуют в списке действующих кофе-баров в городе Иваново Ивановской области, которым предоставлено право использования обозначений.

Заявителем при проведении проверки тайным гостем павильонов кофе-баров, арендуемых ИП на территории города Иваново, был установлен факт использования обозначений, тождественных товарным знакам по свидетельствам №715346, №606918, №599050, №831776, принадлежащих Заявителю, по следующим адресам:

XXX – 30.06.2021, 02.09.2021;

XXX – 08.07.2021, 02.09.2021, 19.11.2021.

ООО «КЛ» к обращению приложило фотоматериалы и сканы комментариев сотрудников Управляющей компании «КЛ» в системе «Битрикс24» о проведенных проверках павильонов кофе-баров, арендуемых ИП на территории города Иваново, подтверждающих факт использования Товарных знаков по свидетельствам №715346, №606918, №599050, №831776.

Исходя из содержания представленного заявления и материалов к нему следует, что 06.07.2018 между ООО «КЛ» (лицензиар) и Индивидуальным предпринимателем (лицензиат) был заключен комплексный лицензионный договор (простая (неисключительная) лицензия) №278 от 06.07.2018 (далее - договор), согласно которому лицензиар обязался предоставить лицензиату право использования в предпринимательской деятельности результаты интеллектуальной деятельности за вознаграждение. Территорией для целей Договора признается: город Иваново, Российская Федерация (в ред. Дополнительного соглашения от 15.08.2018 к комплексному лицензионному договору №278 от 06.07.2018). Договор заключен сторонами сроком на 3 (три) года без права пролонгации, соответственно, срок действия договора истек 05.07.2021. Следовательно, с 06.07.2021 у ИП отсутствуют правовые основания для использования указанных обозначений в своей предпринимательской деятельности.

Тем самым, ООО «КЛ» пришло к выводу о нарушении ИП части 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

ИП в письменных пояснениях от 29.11.2021 вх. №4730 подтвердил, что действительно являлся партнером-франчайзи данной компании с 2018 года на основании комплексного лицензионного договора №278 от 06.07.2018 (копия договора приложена к пояснениям). В связи с неблагоприятной эпидемиологической обстановкой из-за вспышки коронавирусной инфекции и в связи с неудовлетворительным финансовым положением ИП, об окончании срока действия договора Ответчик забыл. В сентябре 2021 года Ответчик от постоянного покупателя узнал, что кофе-бары ИП не отображаются на картах Яндекс и 2gis, в связи с чем Ответчик стал выяснять причину. Связавшись с компанией «КЛ», ИП узнал, что срок действия договора истек. На запрос ИП о перезаключении договора и продолжении сотрудничества Заявитель до настоящего времени так не дал ответа. Таким образом, Ответчик с 20 сентября 2021 года стал предпринимать действия по проведению ребрендинга кофе-баров. 20.09.2021 ИП заказал дизайн фирменных стаканов, что подтверждается приложенным к пояснениям макетом печати развертки стакана для напитков с обозначением «8AM Coffee». Товарные знаки, принадлежащие Заявителю, в данный момент ИП не использует.

По результатам рассмотрения заявления ООО «КЛ», Управлением

Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области издан приказ №1 от 21.01.2022 о возбуждении дела №037/01/14.6-19/2022 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 24.01.2022 рассмотрение дела №037/01/14.6-19/2022 назначено на 16.02.2022.

На заседании Комиссии 16.02.2022 представитель Заявителя – поддержала позицию, изложенную в заявлении, а также дополнила требованием следующего содержания: о незаконном использовании ИП результатов интеллектуальной деятельности - секреты производства (ноу-хау), которые принадлежат Заявителю, а именно: вывесок, внешнего и внутреннего оформления кофе-бара в целом, доступ в Базу знаний Coffee Like, в которой выкладывались все разработанные Заявителем макеты меню. Данное требование Комиссией Ивановского УФАС России принято к рассмотрению.

Ответчик - И П на заседании Комиссии поддержал позицию, изложенную ранее в письменных пояснениях. В ходе заседания Комиссии Ответчик пояснил, что с 20 сентября 2021 года стал обращаться в компанию ООО «КЛ» для выяснения вопроса о прекращении договора, а также о перезаключении лицензионного договора и продолжении сотрудничества с Заявителем. Также Ответчик пояснил, что сотрудники ООО «КЛ» не связывались и не предупреждали о прекращении действия лицензионного договора. В системе «Битрикс24» информации относительно прекращения договора не видел.

Определением от 16.02.2022 рассмотрение дела №037/01/14.6-19/2022 отложено на 10.03.2022 в целях предоставления сторонами дополнительных доказательств.

Во исполнение Определения от 16.02.2022 ООО «КЛ» по делу представлены письменные пояснения по обстоятельствам, изложенным в определении.

Определением от 10.03.2022 рассмотрение дела №037/01/14.6-19/2022 отложено на 05.04.2022.

На заседании Комиссии 05.04.2022 сторонами поддержаны позиции, изложенные в заявлении и письменных пояснениях.

Определением от 05.04.2022 рассмотрение дела №037/01/14.6-19/2022 отложено на 21 апреля 2022 года в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

Возражений на Заключение об обстоятельствах дела от сторон не поступило. При этом, от ИП поступили письменные пояснения и материалы по

делу №037/01/14.6-19/2022 (от 20.04.2022 вх. №1357), в том числе скриншоты фотографий кофе-баров, расположенных по следующим адресам: ХХХ, по факту частичного устранения нарушения антимонопольного законодательства. Из осмотра представленных Ответчиком материалов (фотографии кофе-баров) видно, а также подтверждено лично ИП на заседании Комиссии, что в оформлении помещения кофе-бара по адресу ХХХ Иваново до сих пор используется товарный знак «DO WHAT you Like», который принадлежит Заявителю.

Заслушав объяснения и доводы лиц, участвующих в деле, исследовав имеющиеся в материалах дела доказательства в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

Отношения сторон в части защиты прав на товарный знак регулируются следующими нормами права. В статьях 1225, 1226, 1229, 1252, 1477, 1482, 1484 Гражданского кодекса РФ (далее — ГК РФ) закреплены нормы права, детально регламентирующие правовой режим товарных знаков.

Товарные знаки и знаки обслуживания отнесены ст. 1225 ГК РФ к охраняемым результатам интеллектуальной деятельности и средствам индивидуализации.

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).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации

лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом (ч. 1 ст. 1229 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1477 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).

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 (ч. 1 ст. 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.

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 случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными настоящим Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством (ч. 7 ст. 1252 ГК РФ).

В ходе рассмотрения дела №037/01/14.6-19/2022, Комиссией Ивановского УФАС России установлены следующие фактические обстоятельства.

Заявитель ООО «КЛ» - является компанией, которая управляет сетью кофе-баров на территории Российской Федерации. Сеть кофе-баров развивается на основании лицензионных договоров о предоставлении прав на объекты авторских прав и ноу-хау. ООО «КЛ» является правообладателем товарных знаков:

- №715346, с установлением приоритета с 31.01.2018 и сроком действия по 31.01.2028 (свидетельство Федеральной службы интеллектуальной собственности №715346, зарегистрированное в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания 07.06.2019), изображение (воспроизведение) товарного знака, знака обслуживания: . Класс МКТУ 35, 43. Изображение товарного знака выполнено в цветовом сочетании: белый, черный, зеленый.

- №606918, с установлением приоритета с 29.02.2016 и сроком действия по 28.02.2026 (свидетельство Федеральной службы интеллектуальной собственности №606918, зарегистрированное в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания 27.02.2017), изображение (воспроизведение) товарного знака, знака обслуживания: . Класс МКТУ 30, 32, 43. Изображение товарного знака выполнено в цветовом сочетании: белый, зеленый.

- №599050, с установлением приоритета с 20.01.2016 и сроком действия по 20.01.2026 (свидетельство Федеральной службы интеллектуальной собственности №599050, зарегистрированное в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания 16.12.2016), изображение (воспроизведение) товарного знака, знака обслуживания: . Класс МКТУ 29, 30, 32, 43. . Изображение товарного знака выполнено в цветовом сочетании: белый, черный, зеленый.

- №831776, с установлением приоритета с 20.08.2020 и сроком действия по 20.08.2030 (свидетельство Федеральной службы интеллектуальной собственности №831776, зарегистрированное в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания 11.10.2021), изображение (воспроизведение) товарного знака, знака обслуживания: . Класс МКТУ 21, 25, 35, 43. Изображение товарного знака выполнено в цветовом сочетании: черный.

06.07.2018 между ООО «КЛ» (лицензиар) и Индивидуальным предпринимателем (лицензиат) был заключен комплексный лицензионный договор (простая (неисключительная) лицензия) №278 от 06.07.2018 (далее - Договор). Договор №278 от 06.07.2018 приложен к материалам дела №037/01/14.6-19/2022.

Согласно условиям договора, лицензиар обязался предоставить лицензиату право использования в предпринимательской деятельности результаты

интеллектуальной деятельности за вознаграждение.

Территорией для целей Договора признается: город Иваново, Российская Федерация (в ред. Дополнительного соглашения от 15.08.2018 к комплексному лицензионному договору №278 от 06.07.2018).

Договор заключен сторонами сроком на 3 (три) года без права пролонгации, соответственно, срок действия договора истек 05.07.2021. Срок использования результатов интеллектуальной деятельности по Договору истекает одновременно с окончанием срока действия Договора (п.3.5 Договора). Следовательно, с 06.07.2021 у ИП отсутствуют правовые основания для использования указанных обозначений в своей предпринимательской деятельности.

Заявителем при проведении проверки тайным гостем павильонов кофе-баров, арендуемых ИП на территории города Иваново, установлен факт использования обозначений, тождественных товарным знакам по свидетельствам №715346, №606918, №599050, №831776, принадлежащих Заявителю, по следующим адресам:

XXX – 30.06.2021, 02.09.2021;

XXX – 08.07.2021, 02.09.2021, 19.11.2021.

Более того, Заявителем также установлен факт использования макетов меню, разработанного Заявителем, а именно: меню «Осень 2020»; меню «Живи со вкусом»; меню «Кофе-позитив Sweet Green»; меню «Фирменные напитки» и отличительные характеристики кофе-бара, включая его дизайн, цветовую гамму, оборудование, расстановку оборудования, вывески, внутренний и внешний вид кофе-бара в целом.

Названные факты подтверждаются приложенными Заявителем фотоматериалами и сканами комментариев сотрудников ООО «КЛ» в системе «Битрикс24» о проведенных проверках павильонов кофе-баров, арендуемых ИП на территории города Иваново.

Таким образом, Комиссия антимонопольного органа считает, что право ИП на использование товарных знаков и результатов интеллектуальной деятельности Заявителя прекратилось с 06.07.2021, по окончании которого ИП не мог использовать средства индивидуализации и результатов интеллектуальной деятельности Заявителя при осуществлении своей предпринимательской деятельности.

Статьей 14.6 Закона 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 пункте 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции указаны действия, относящиеся к недобросовестной конкуренции, связанные с незаконным использованием средств индивидуализации хозяйствующего субъекта - конкурента, такие как 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.

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 (п. 9 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Для выявления акта недобросовестной конкуренции необходимо наличие в действиях хозяйствующего субъекта всех признаков недобросовестной конкуренции, установленных в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, а именно:

- осуществление действий хозяйствующим субъектом - конкурентом;
- направленность действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие указанных действий положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинение или способность причинения указанными действиями убытков другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанесения ущерба его деловой репутации.

Таким образом, актом недобросовестной конкуренции признаются действия противоправного характера, целью которых является приобретение хозяйствующим субъектом-конкурентом преимущественного положения на конкретном товарном рынке (при сопоставимости товаров по продуктовым и географическим границам определенного товарного рынка).

Аналитическим отделом Ивановского УФАС России подготовлен аналитический отчет о состоянии конкуренции на товарном рынке по рассматриваемым обстоятельствам дела.

В соответствии с главой 1 Порядка №220 по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1 - 14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции проводится в объеме, установленном пунктом 10.6 Порядка №220, и включает в себя следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка. Определение продуктовых границ товарного рынка может производиться исходя из предмета договоров, заключаемых хозяйствующим субъектом (в том числе, в отношении которого поданы в антимонопольный орган заявление, материалы) по поводу товара, предлагаемого им к продаже;
- в) определение географических границ товарного рынка;
- г) определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки, либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации».

Исследование ограничивается изучением характеристик рассматриваемого товарного рынка, которые сложились до момента проведения исследования, следовательно, проводится ретроспективный анализ состояния конкуренции на товарном рынке, в соответствии с особенностями товарного рынка.

Заявитель указывает, что 06.07.2018 между ООО «КЛ» (лицензиар) и Индивидуальным предпринимателем (лицензиат) был заключен комплексный лицензионный договор (простая (неисключительная) лицензия) №278 (далее - договор), согласно которому лицензиар обязуется предоставить лицензиату право использования в предпринимательской деятельности результаты интеллектуальной деятельности за вознаграждение. *Территорией для целей Договора признается: город Иваново, Российская Федерация (в ред. Дополнительного соглашения от 15.08.2018 к комплексному лицензионному договору №278 от 06.07.2018).* Договор заключен сторонами сроком на 3 (три) года без права пролонгации, соответственно, срок действия договора истек 05.07.2021.

Из заявления следует, что Заявителем был установлен факт использования Товарных обозначений до степени смешения схожих с обозначениями №1,2,3,4, принадлежащих Заявителю, по следующим адресам:

- ХХХХ – 30.06.2021, 02.09.2021;
- ХХХХ – 08.07.2021, 02.09.2021, 19.11.2021.

27.10.2021 сотрудниками Ивановского УФАС России был осуществлен осмотр кофе-баров «COFFEE LIKE», расположенных по следующим адресам: г. Иваново, пл. Революции, 8-а (около торгового центра «КАСКАД») и г. Иваново, пр. Ленина 20А (около торгового центра «Вертикаль»). Проведенный осмотр кофе-баров зафиксирован в акте осмотра кофе-бара от 27.10.2021 и в акте осмотра кофе-бара от 27.10.2021 .

При осмотре павильонов кофе-бара под брендом «COFFEE LIKE», расположенных по адресам: ххх, установлено использование в оформлении кофе-бара обозначений, схожих до степени смешения с зарегистрированными ООО «КЛ» товарными знаками.

На основании п.2 Порядка, временной интервал исследования товарного рынка принят: 2018, 2019, 2020, 2021 год.

Продуктовые границы товарного рынка определены на основании «ОК 034-2014 (КПЕС 2008). Общероссийский классификатор продукции по видам экономической деятельности» (утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 №14-ст) (ред. от 07.10.2021) - «Услуги ресторанов и услуги по доставке продуктов питания» (ОКВЭД 56.10).

В рамках настоящего Аналитического отчета для описания продуктовых границ рынка также использована Международная классификация товаров и услуг (МКТУ) - перечень классов товаров и услуг для регистрации товарных знаков.

Класс МКТУ 21: емкости термоизоляционные; емкости термоизоляционные для напитков; посуда фарфоровая; посуда фаянсовая; стаканчики бумажные или пластмассовые; стаканы (емкости); стаканы для напитков; термосы; фляги карманные; фляги спортивные; чашки.

Класс МКТУ 25: кепки (головные уборы); носки; пончо; пуловеры/свитера; футболки.

Класс МКТУ 29: Мясо, рыба, птица и дичь; экстракты мясные; овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке; желе, варенье, компоты; яйца; молоко, сыр, масло, йогурт и другие молочные продукты; масла и жиры пищевые.

Класс МКТУ 30: бисквиты; блины; бриоши; булки; вафли; заменители кофе; изделия пирожковые; йогурт замороженный (мороженое); какао; какао-продукты; карамель (конфеты); конфеты; кофе; кофе-сырец; кушанья мучные; макарон (печенье миндальное); марципан; мед; мороженое; муссы десертные (кондитерские изделия); муссы шоколадные; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки чайные;

напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки на базе какао; орехи в шоколаде; пастилки (кондитерские изделия); печенье; пироги; пирожные; пицца; пряники; птифуры (пирожные); сладости; сорбет (мороженое); сэндвичи; тарты; торты; хлеб; чай; шоколад.

Класс МКТУ 32: воды (напитки); квас (безалкогольный напиток); коктейли безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; смузи (напитки на базе фруктовых или овощных смесей); соки овощные (напитки); соки фруктовые.

Класс МКТУ 35: демонстрация товаров; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация напитков и продуктов питания на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение продаж напитков и продуктов питания для третьих лиц; прокат рекламных материалов; распространение рекламных материалов; реклама; управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; управление потребительской лояльностью; управление процессами обработки заказов товаров; услуги розничной продажи напитков и продуктов питания; услуги снабженческие для третьих лиц (закупка и обеспечение предпринимателей товарами).

Класс МКТУ 43: закусочные; кафе; кафетерии; прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; прокат палаток; прокат передвижных строений; рестораны; рестораны самообслуживания; услуги баров; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом.

В МКТУ принята следующая группировка по классам.

С 1 по 34 класс — классы товаров,

с 35 по 45 класс — классы услуг.

На основании комплексного лицензионного договора №278 от 06.07.2018 лицензиатом является юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, осуществляющий предпринимательскую деятельность по изготовлению и розничной реализации продукции в кофе барах формата «кофе с собой».

Таким образом, в соответствии с ОКВЭД, МКТУ и лицензионным договором продуктовые границы товарного рынка определены как *«Деятельность по изготовлению и розничной реализации продукции в формате «кофе с собой»»*.

Географическими границами товарного рынка *«Деятельность по изготовлению и розничной реализации продукции в формате «кофе с собой»* является территория города Иванова.

Географические границы определялись на основании комплексного лицензионного договора №278 от 06.07.2018.

В соответствии с п.4.5 Порядка №220 выявление географических границ товарного рынка проводилось с использованием метода установления фактических районов продаж (местоположения приобретателей), хозяйствующих субъектов (продавцов), осуществляющих продажи на рассматриваемом товарном рынке (товарных рынках).

Провести «Тест гипотетического монополиста» в соответствии с п.4.6 Порядка №220 не представляется возможным.

Определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке (товарных рынках), проводилось на основании подпункта «г» пункта 10.6 Порядка №220, а именно путем установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации».

Вся актуальная информация о количестве действующих кофе-баров, использующих Товарные обозначения до степени смешения схожих с обозначениями 1, 2, 3, 4, находится в открытом доступе на сайте Заявителя в сети Интернет по адресу: <https://coffee-like.com/>, аккаунтам в социальных сетях ВКонтakte (<https://vk.com/coffeelikeru>) и INSTAGRAM (<https://www.instagram.com/coffeelikeru>).

Согласно материалам, представленным Заявителем, павильоны по адресу г. Иваново, пл. Революции, 8а и г. Иваново, проспект Ленина 20а отсутствуют в списке действующих кофе-баров в городе Иваново Ивановской области, которым предоставлено право использования обозначений.

В рамках подготовки Аналитического отчета было выявлено большое количество хозяйствующих субъектов, действующих на указанном товарном рынке.

Наиболее известные (популярные) хозяйствующие субъекты, например:

- McDonald's, «Макдоналдс» - крупнейшая в мире сеть ресторанов быстрого питания, работающая по системе франчайзинга,
- KFC (Kentucky Fried Chicken (с англ. — «Жареный цыплёнок из Кентукки»)), международная сеть ресторанов общественного питания, специализирующаяся на блюдах из курицы,

также осуществляют деятельность по изготовлению и розничной реализации продукции в формате «кофе с собой».

Таким образом, в состав хозяйствующих субъектов, действующих на исследуемом рынке «Деятельность по изготовлению и розничной реализации продукции в формате «кофе с собой»» на территории города Иванова,

включаются все предприятия, осуществлявшие данный вид деятельности в 2018, 2019, 2020, 2021 году.

Между ООО «КЛ» и ИП выявлены конкурентные отношения на товарном рынке «Деятельность по изготовлению и розничной реализации продукции в формате «кофе с собой»» на территории города Иванова.

Согласно пункту 30 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 №2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства», при доказывании недобросовестной конкуренции необходимо установить как специальные признаки, предусмотренные статьями 14.1 - 14.7 Закона о защите конкуренции, так и общие, предусмотренные пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции и статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 (в редакции от 02.10.1979) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В частности, подлежат запрету:

- 1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;
- 2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;
- 3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Комиссия Ивановского УФАС России оценила с позиции рядового потребителя вопрос о наличии сходства до степени смешения обозначений, используемых в оформлении вывески, внутреннего и внешнего вида кофе-баров ИП с зарегистрированными по свидетельствам №715346, №606918, №599050, №831776 товарными знаками, и пришла к следующим выводам.

При рассмотрении настоящего дела Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области было установлено, что ИПу ИП Казакова А.Д. на основании договора аренды от 20.02.2020 г. (в редакции Дополнительного соглашения от 21.01.2021 к договору аренды от 20.02.2020) арендует торговое место площадью 5,0 кв.м. находящееся по адресу: г. Иваново, для установки павильона розничной торговли (розничная торговля

кофе и кондитерских изделий).

Между ООО «ХК «Оригинал» и ИП заключен договор №4 аренды торгового места от 20.10.2021, согласно которому арендатору предоставлено во временное владение и пользование за плату торговое место площадью 4м x 2м, расположенное на земельном участке по адресу: г. Иваново, для размещения торгового павильона (кофе, молочные коктейли, смузи, милкшейк, напитки, чай, лимонад, сэндвич, пончик, шоколад, круассан, торт, пирожное, вода питьевая).

Также, Ивановским УФАС России осуществлен мониторинг кофе-баров, расположенных по следующим адресам:xxx, по факту использования в оформлении кофе-баров обозначений, схожих до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками по свидетельствам: №715346, №606918, №599050, №831776, а также использования сезонных акций и меню.

Проведенный осмотр кофе-баров зафиксирован в акте осмотра кофе-бара от 27.10.2021 (г. Иваново, пл. Революции, 8-а) и в акте осмотра кофе-бара от 27.10.2021 (г. Иваново, пр. Ленина 20А).

В соответствии с абзацем 2 пункта 32 Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденных приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 г. №482 (далее - Правила №482), к словесным обозначениям относятся слова, сочетания букв, имеющие словесный характер, словосочетания, предложения, а также их сочетания.

Согласно пункту 42 Правил №482 словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы. Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

Согласно пункту 37 Обзора практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 23.09.2015, при выявлении сходства до степени смешения используемого ответчиком обозначения с товарным знаком истца учитывается общее впечатление, которое производят эти обозначение и товарный знак (включая неохранные элементы) в целом на среднего потребителя соответствующих товаров или услуг.

Согласно пункту 13 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 №122 "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности" вопрос о сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта и по общему правилу может быть разрешен с позиции рядового потребителя и

специальных знаний не требует.

Таким образом, нарушением исключительного права владельца товарного знака признается использование не только тождественного товарного знака, но исходного с ним до степени смешения обозначения.

При осмотре павильона кофе-бара под брендом «COFFEE LIKE», расположенного по адресу: xxx установлено, что на фасаде павильона кофе-бара по адресу xxx размещена вывеска «COFFEE LIKE» с элементами рисунка стаканчика и флажка: надпись «COFFEE LIKE» изображена белыми буквами на черном фоне; рисунок стаканчика изображен с цветовым сочетанием белого, черного, зеленого цвета; рисунок флажка выполнен в зеленом цвете.

Под вывеской расположена растяжка меню с наименованием и изображением напитков: «Классические напитки», «Осень-Зима 21/22», «Авторские напитки», «Фирменные напитки», а также с указанием цен. Внизу меню расположен график работы павильона и надпись следующего содержания: «Подпишись: coffeelikeivanovo» (см. Фотоматериал №2 акта осмотра кофе-бара от 27.10.2021).

Так же на верхнем левом углу фасада павильона кофе-бара размещен световой короб с изображением стаканчика на черном фоне с цветовым сочетанием белого, черного, зеленого цвета (см. фотоматериал №1 акта осмотра кофе-бара от 27.10.2021).

Кроме того, при визуальном осмотре оформления помещения кофе-бара по адресу xxx установлено, что на стене напротив входной двери расположена надпись «DO WHAT you Like». Изображение надписи выполнено белыми буквами на черном фоне.

Также на данной стене имеется растяжка меню с наименованием и изображением напитков: «Классические напитки», «Осень-Зима 21/22», «Авторские напитки», «Фирменные напитки», «Живи со вкусом» (см. Фотоматериал №3 акта осмотра кофе-бара от 27.10.2021) с указанием цен.

На прилавке кофе-бара стоят подставки с меню ассортимента предлагаемых покупателю напитков. Данные меню выполнены в печатном формате А2. С левой стороны прилавка расположено меню под названием «Холодные напитки»: «Капучино Черничное облако», «Латте Черешневое настроение», «Раф Дынный драйв» с изображением данных напитков (см. Фотоматериал №3 акта осмотра кофе-бара от 27.10.2021). С правой стороны расположено меню с надписями – «РАФ Кукурузи», «КАПУЧИНО Морконни» «КАПУЧИНО Лимонелли» «Айс латте Ириска» (см. Фотоматериал №4 акта осмотра кофе-бара от 27.10.2021).

В ходе осмотра павильона кофе-бара под брендом «COFFEE LIKE», расположенного по адресу: xxx, установлено, что на фасаде павильона

кофе-бара по адресу xxx размещена вывеска «COFFEE LIKE» с элементами рисунка стаканчика и флажка: надпись «COFFEE LIKE» изображена белыми буквами на черном фоне; рисунок стаканчика изображен с цветовым сочетанием белого, черного, зеленого цвета; рисунок флажка выполнен в зеленом цвете (см. Фотоматериал №1 акта осмотра кофе-бара от 27.10.2021).

Под вывеской расположена растяжка меню с наименованием и изображением напитков: «Классические напитки», «Осень-Зима 21/22», «Авторские напитки», «Фирменные напитки», а также с указанием цен. Внизу меню расположен график работы павильона и надпись следующего содержания: «Подпишись: coffeelikeivanovo».

Так же на верхнем левом углу фасада павильона кофе-бара размещен световой короб с изображением стаканчика на черном фоне с цветовым сочетанием белого, черного, зеленого цвета.

Кроме того, при визуальном осмотре оформления помещения кофе-бара по адресу xxx установлено, что на стене напротив входной двери расположена надпись «DO WHAT you Like». Изображение надписи выполнено белыми буквами на черном фоне (см. фотоматериал №2 акта осмотра кофе-бара от 27.10.2021).

Также на данной стене имеется растяжка меню с наименованием и изображением напитков: «Классические напитки», «Осень-Зима 21/22», «Авторские напитки», «Фирменные напитки» (см. фотоматериал №2 акта осмотра кофе-бара от 27.10.2021) с указанием цен.

На прилавке кофе-бара стоят подставки с меню ассортимента предлагаемых покупателю напитков. Данные меню выполнены в печатном формате А2. С левой стороны прилавка расположено меню под названием «Холодные напитки»: «Капучино Черничное облако», «Латте Черешневое настроение», «Раф Дынный драйв» с изображением данных напитков (см. Фотоматериал №3 акта осмотра кофе-бара от 27.10.2021). С правой стороны расположено меню с надписями – «РАФ Кукурузи», «КАПУЧИНО Морконни» «КАПУЧИНО Лимонелли» «Айс латте Ириска» (см. Фотоматериал №3 акта осмотра кофе-бара от 27.10.2021).

Таким образом, Комиссия Ивановского УФАС России на основании указанных выше документов установила, что в оформлении павильонов кофе-баров, расположенных по адресу: xxx, используются обозначения, схожие до степени смешения с зарегистрированными ООО «КЛ» товарными знаками по свидетельствам: №715346 (заявка №2018703419), №606918 (заявка №2016705818), №599050 (заявка №2016701238), №831776 (заявка №2020745585) для индивидуализации предприятий общественного питания, а также используются сезонные акции и меню.

Как следует из пункта 41 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки

на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных Приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482 (ред. от 23.11.2020), обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с п. 43 вышеуказанных Правил изобразительные и объемные обозначения, в том числе представленные в виде трехмерных моделей в электронной форме, сравниваются с изобразительными, объемными, в том числе представленными в виде трехмерных моделей в электронной форме, и комбинированными обозначениями, в композиции которых входят изобразительные или объемные элементы.

Сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков: внешняя форма; наличие или отсутствие симметрии; смысловое значение; вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное); сочетание цветов и тонов. Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

При осмотре данных изображений Комиссия пришла к выводу, что они схожи по визуальным, звуковым и семантическим критериям с изображениями, зарегистрированными товарными знаками по свидетельствам: №715346, №606918, №599050, №831776.

Учитывая вышеизложенное, Комиссией установлено, что изображения, использованные в оформлении павильонов кофе-бара, расположенных по адресу: xxx в целом ассоциируются с товарными знаками по свидетельствам: №715346, №606918, №599050, №831776, принадлежащими ООО «КЛ» и являются сходными с ними до степени смешения.

Кроме того, из пояснений по делу №037/01/14.6-19/2022 от 08.02.2022 следует, что ИПне отрицает, что на момент проверки сотрудниками Ивановского УФАС России 27.10.2021 в оформлении павильонов кофе-бара, расположенных по адресу: проспект Ленина, д. 20А г. Иваново (около торгового центра «Вертикаль») и пл. Революции, д.8а г. Иваново (около торгового центра «КАСКАД»), присутствовали обозначения, схожие до степени смешения с зарегистрированными ООО «КЛ» товарными знаками по свидетельствам: №71534, №606918, №599050, №831776. Ответчик также указал, что по состоянию на 08.02.2022 все рекламные вывески полностью обновлены, любые упоминания компании КЛ демонтированы, в том числе наклейки, стаканчики для кофе и прочая брендированная продукция. В доказательство изложенного, ИП к письменным пояснениям приложил фотоматериал помещений кофе-баров.

Комиссия, оценив данные фотоматериалы, установила следующее. На фасаде павильонов кофе-баров с вывеской «8AM COFFEE» по адресам: xxx размещены растяжки меню с наименованием и изображением напитков:

«Классические напитки», «Осень-Зима 21/22», «Авторские напитки», «Фирменные напитки», с указанием цен. Внизу меню расположен график работы павильона и надпись следующего содержания: «Подпишись: coffeelikeivanovo».

Также из осмотра представленных Ответчиком материалов (фотографии кофе-баров) видно, что отличительные характеристики кофе-бара, включая его дизайн, цветовую гамму, оборудование, расстановку оборудования, внутренний и внешний вид кофе-бара в целом, не изменились.

Таким образом, данные фотоматериалы не могут быть приняты в качестве доказательства прекращения использования товарных знаков и результатов интеллектуальной деятельности, принадлежащих Заявителю.

Вместе с тем, по условиям комплексного лицензионного договора (простая (неисключительная) лицензия) №278 от 06.07.2018 предусмотрено, что в случае прекращения действия Договора, Лицензиат обязуется осуществить следующие действия:

- немедленно прекратить обслуживание гостей в кофе-барах с использованием стандартов качества, инструкций, правил, регламентов, прекратить использование в своей деятельности любых сведений, полученных от Лицензиара: методов, ноу-хау, конфиденциальной информации, предоставленной Лицензиату в связи с исполнением настоящего Договора;

- удалить полученные в электронном виде от Лицензиара Результаты интеллектуальной деятельности, указанные в п. 2.3 Договора; безвозвратно уничтожать все сведения, а также любые иных предметы, материалы и документы, принадлежащие Лицензиару, находящиеся на бумажном носителе с момента получения уведомления о прекращении их использования по требованию Лицензиара;

- в течение 5 (пяти) календарных дней с момента получения требования Лицензиара демонтировать и снять любые вывески, плакаты, надписи, конструкции и рекламное оформление, а также любые элементы отделки и оформления помещения, в котором расположен кофе-бар, предусмотренные дизайн-проектом, соответствующие стандартам качества, разработанных Лицензиаром (п. 10.2 Договора).

В ходе заседания Комиссии 16.02.2022, ИП указал, что в связи с неблагоприятной эпидемиологической обстановкой из-за вспышки коронавирусной инфекции и в связи с неудовлетворительным финансовым положением индивидуального предпринимателя, Ответчик об окончании срока действия лицензионного договора, заключенного с ООО «КЛ», забыл. Сотрудники ООО «КЛ» не связывались и не предупреждали Ответчика о прекращении действия лицензионного договора. В системе «Битрикс24» информацию относительно прекращения договора не видел.

При этом Комиссия Ивановского УФАС России находит несостоятельными данные доводы ИП, на основании следующего.

В ходе рассмотрения дела Заявителем представлены дополнительные документы, подтверждающие направление Заявителем в адрес ИП уведомлений об окончании срока действия лицензионного договора №278 от 06.07.2018 и о предложении заключить договор на новый срок:

- скриншот задачи №617983 из системы «Битрикс24», поставленной для подписания договора с Ответчиком от 15.06.2021;
- скриншот переписки менеджера отдела развития ООО «КЛ» и ИП в мессенджере WhatsApp от 28.06.2021;
- скриншот переписки менеджера отдела развития ООО «КЛ» и ИП в системе «Битрикс24» от 17.06.2021.

Кроме того, Заявителем с дополнительными пояснениями представлены документы, подтверждающие фиксацию даты и времени входа и выхода в системе «Битрикс24»: скриншот из Базы Знаний о последней активности пользователя – ИП

Как пояснил Заявитель, информация о времени входа и выхода системы в течение всего периода с момента регистрации в системах «Битрикс24» и Базы Знаний Coffee Like не сохраняется, поскольку фиксируется только дата последнего входа.

Вместе с тем, дата последнего входа Пользователя – ИП в Базу Знаний Coffee Like – 18.02.2022, что подтверждает тот факт, что ИП продолжал совершать вход в свой аккаунт, пытаясь получить доступ к Базе Знаний Coffee Like.

Кроме того, Комиссия Ивановского УФАС России приходит к выводу, что обстоятельства, указанные Ответчиком, а именно тяжелое финансовое положение ИП в период пандемии коронавирусной инфекции, не являются основанием для освобождения Ответчика от исполнения обязательств, возникших перед Заявителем.

Таким образом, доводы Ответчика о том, что он не располагал информацией об окончании срока действия комплексного лицензионного договора №278 от 06.07.2018, заключенного с ООО «КЛ», являются необоснованным и опровергаются материалами дела.

Комиссией Ивановского УФАС России рассмотрено требование Заявителя о том, что ООО «КЛ» предоставило ИП на срок три года (с 06.07.2018 по 05.07.2021) простую (неисключительную) лицензию на использование в своей предпринимательской деятельности секретов производства (ноу-хау), которые являются результатом интеллектуальной деятельности, деловой

репутации и коммерческого опыта Заявителя, содержащиеся в Базе знаний ООО «КЛ» на территории города Иваново Российской Федерации. При этом после окончания срока действия договора и в нарушение его условий Ответчик незаконно продолжает использовать результаты интеллектуальной деятельности ООО «КЛ» в своей предпринимательской деятельности, о чем свидетельствуют фотоматериалы и сканы комментариев сотрудников ООО «КЛ» в системе «Битрикс24» о проведенных проверках павильонов кофе-баров, арендуемых ИП на территории города Иваново.

В рамках проведенных осмотров павильонов ИП ООО «КЛ» и Ивановским УФАС России был установлен факт использования макетов меню, разработанного Заявителем, а именно: меню «Осень 2020»; меню «Живи со вкусом»; меню «Кофе-позитив Sweet Green»; меню «Фирменные напитки» и отличительные характеристики кофе-бара, включая его дизайн, цветовую гамму, оборудование, расстановку оборудования, вывески, внутренний и внешний вид кофе-бара в целом.

Согласно статьи 1465 ГК РФ секрет производства (ноу-хау) - это результат интеллектуальной деятельности, имеющий действительную или потенциальную коммерческую ценность вследствие неизвестности их третьим лицам, если к таким сведениям у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и обладатель таких сведений принимает разумные меры для соблюдения их конфиденциальности, в том числе путем введения режима коммерческой тайны.

В силу пункта 1 статьи 1233 ГК РФ только правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).\

Согласно пункту 1 статьи 1235 ГК РФ по лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах.

В соответствии со статьями 309, 310 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов; односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных законом.

В подпункте 1 пункта 6 статьи 1235 ГК РФ указано, что лицензионный договор должен предусматривать предмет договора путем указания на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, право использования которых предоставляется по договору, с указанием в соответствующих случаях номера и даты выдачи документа, удостоверяющего исключительное право на такой результат или на такое средство (патент, свидетельство).

Согласно п. 1.5 Комплексного лицензионного договора №278 от 06.07.2018, результаты интеллектуальной деятельности – это продукты умственного труда Лицензиара, а также приравненные к ним иные нематериальные объекты, за которыми установлены интеллектуальные права.

Согласно п. 1.8 Договора, ноу-хау – сведения экономического, технического, организационного характера, сведения о способах осуществления предпринимательской деятельности, которые имеют действительную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам и в отношении которых Лицензиаром введен режим коммерческой тайны.

Ноу-хау включает в себя:

- методы, способы, процедуры и технологии ведения деятельности по оказанию услуг общественного питания;
- спецификации и описание оборудования, используемые в работе кофе-бара при его строительстве и (или) ремонте;
- отличительные характеристики кофе-бара, включая его дизайн, цветовую гамму, оборудование, расстановку оборудования, вывески, внутренний и внешний вид кофе-бара в целом;
- процедуры, касающиеся работы кофе-бара, а равно методы организации управления кофе-баров, управляющего контроля, документооборота, контроля товарно-материальных ценностей;
- методы подбора персонала, его подготовки;
- стандарты внешнего вида и фирменной одежды (униформы) персонала;
- стандарты маркетингового продвижения на рынке;
- ERP-система;
- любые иные стандарты, требования, разработки, рекомендации, способы, процедуры, технологии, используемые для деятельности по оказанию услуг общественного питания, включая информацию, составляющую коммерческую тайну Лицензиара и объекты интеллектуальной собственности, права на которые принадлежат Лицензиару.

Согласно п. 2.3 Договора, результаты интеллектуальной деятельности, использование которых предоставляется по Договору, включает в себя:

2.3.1. право на использование коммерческого обозначения «COFFEE LIKE», принадлежащего Лицензиару, характеристика и графическое изображение которого находится в Базе Знаний в «Руководстве по использованию логотипа и фирменного стиля»;

2.3.2. подключение к ERP-системе;

2.3.3. доступ в Базу Знаний, принадлежащую Лицензиару. Для доступа к Базе Знаний Лицензиар формирует для Лицензиата уникальные логотип и пароль, передавая которые, стороны подписывают Акт приема-передачи доступа к Базе Знаний. Подписывая такой Акт, сведения, составляющие Результат интеллектуальной деятельности Лицензиара, считаются предоставленными Лицензиату;

2.3.4. методы, способы, процедуры и технологии ведения деятельности по оказанию услуг общественного питания;

2.3.5. спецификации и описание оборудования, используемые в работе кофе-бара при его строительстве и (или) ремонте;

2.3.6. отличительные характеристики кофе-бара, включая его дизайн, цветовую гамму, оборудование, расстановку оборудования, вывески, внутренний и внешний вид кофе-бара в целом;

2.3.7. процедуры, касающиеся работы кофе-бара, а равно методы организации управления кофе-баров, управляющего контроля, документооборота, контроля товарно-материальных ценностей;

2.3.8. методы подбора персонал, его подготовки;

2.3.9. стандарты внешнего вида и фирменной одежды (униформы) персонала;

2.3.10. стандарты маркетингового продвижения на рынке;

2.3.11. любые иные стандарты, требования, разработки, рекомендации, способы, процедуры, технологии, используемые для деятельности по оказанию услуг общественного питания, включая информацию, составляющую коммерческую тайну Лицензиара и объекты интеллектуальной собственности, права на которые принадлежат Лицензиару.

Согласно пункту 2 статьи 1233 ГК РФ к договорам о распоряжении исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, в том числе к договорам об отчуждении исключительного права и к лицензионным (сублицензионным) договорам, применяются общие положения об обязательствах (статьи 307 - 419 ГК РФ) и о

договоре (статьи 420 - 453 ГК РФ), поскольку иное не установлено правилами настоящего раздела и не вытекает из содержания или характера исключительного права.

Согласно условиям Договора, установлен порядок передачи лицензиаром лицензиату результатов интеллектуальной деятельности в виде предоставления доступа в Базу Знаний Лицензиара, подключения к программному обеспечению для ЭВМ «Битрикс24», ERP –системе, почтовой рассылке Лицензиара. В материалы дела Заявителем представлен акт приема-передачи от 15.05.2018 к опционному соглашению от 15.05.2018, в подтверждение передачи уникальных логина и пароля, позволяющих получить доступ к Базе Знаний, содержащую информацию, составляющую ноу-хау, принадлежащую ООО «КЛ».

В соответствии с п. 1.9 Договора «Битрикс24» - это прикладное программное обеспечение, находящееся в сети Интернет, предназначенное для взаимодействия пользователей и их оповещения, автоматизации бизнес-процессов, контроля работы пользователей, управления задачами и отслеживание их решений.

Согласно п. 1.6 Договора, База Знаний – электронная база, находящаяся в сети Интернет по адресу: <http://online.coffee.com/>, содержащая в себе ноу-хау, стандарты качества, инструкции, правила, регламенты, разработанные Лицензиаром, являющиеся неотъемлемой частью настоящего Договора, и предоставляемые Лицензиату для использования в осуществлении своей предпринимательской деятельности.

База Знаний ООО «КЛ» разработана на платформе сервиса UserEcho. В подтверждение того, что правообладателем электронной базы «База Знаний» является ООО «КЛ» в материалы рассматриваемого дела Заявителем представлены следующие документы: скриншоты из настроек Базы Знаний ООО «КЛ» на платформе UserEcho о параметрах проекта и о платежах за проект; скриншот сайта сервиса UserEcho <https://userecho.ru/>.

Как указал в письменных пояснениях Заявитель, сведения, относительно стандартов по внешнему и внутреннему оформлению бара, ассортименту напитков и т.д., включая меню и их макеты, в рамках п.п. 1.5, 1.8, 2.3 Договора, являются результатами интеллектуальной деятельности, поскольку составляют коммерческую ценность в силу неизвестности третьим лицам, являются продуктами умственного труда ООО «КЛ», а также у третьих лиц к ним нет свободного доступа.

В процессе разработки меню и после фотосессии напитков, ООО «КЛ» составляет Техничко-технологические карты для каждого меню – документ, разрабатываемый на новую продукцию и устанавливающий требования к качеству сырья и пищевых продуктов, рецептуру продукции, требования к технологическому процессу изготовления, к оформлению, реализации и хранению, показатели качества и безопасности, пищевую ценность

продукции общественного питания, а также разрабатывает готовые макеты меню, и выкладывает их в системе «Битрикс24» и Базе Знаний, доступ к которым есть только у сотрудников ООО «КЛ» и партнеров-франчайзи.

Меню и концепция напитков разрабатывается шеф-баристом ООО «КЛ» в соответствии с Планом-проектом разработки меню на определенный календарный год, а также с маркетинговым планом запуска продуктов на определенный календарный год, который ведется сотрудниками шеф-бариста компании в гугл-таблицах. Информация о концепции, составе напитков, сроках ввода и вывода меню, а также макетах меню, разрабатываемых сотрудниками дизайн студии, выкладывается для всех партнеров в системе «Битрикс24», а также в Базе Знаний.

В подтверждение своей позиции Заявителем представлены в материалы дела:

- скриншот главной страницы Базы Знаний ООО «КЛ»;
- скриншот статьи из Базы Знаний «Стандарты Coffee Like»;
- скриншот статьи из Базы Знаний «Ассортиментная матрица напитков»;
- скриншот статьи из Базы Знаний «Руководство по внешнему и внутреннему оформлению» кофе-баров;
- скриншот статьи из Базы Знаний «Руководство использования фирменного стиля Coffee Like»;
- скан План-проекта разработки меню на 2021 год от 11.01.2021;
- технико-технологические карты меню «Осень 2020»;
- технико-технологические карты меню «Кофе-позитив Sweet Green»;
- технико-технологические карты меню «Весна-лето 2021» (Живи со вкусом);
- технико-технологические карты меню «Фирменные напитки».

В силу ст. 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883 г.) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В силу п. 2 ст. 14.6 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: копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот

хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Под смешением понимается ситуация, когда потребитель товара или услуги отождествляет его с товаром или услугой другого производителя, либо допускает, не смотря на имеющиеся отличия, вероятность производства указанных товаров или услуг одним лицом.

Квалифицирующим признаком для признания действий, нарушающими данную статью является именно возникновение смешения в отношении предприятия, продуктов, промышленной или торговой деятельности конкурентов.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимущества в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность получить субъекту такие преимущества. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое позволяет увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий, то есть действия хозяйствующего субъекта могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующему субъекту увеличить получаемую прибыль либо предотвратить ее неизбежное снижение.

Использование при оформлении кофе-баров Ответчика цветового решения внешних стен предприятий общественного питания, архитектурных решений, в совокупности с оформлением внутренней части кофе-баров, а также включая его дизайн, оборудование, вывески, ассортимент напитков и т.д., включая меню и их макеты, создает сходство до степени смешения с международной сетью кофеен формата «Кофе с собой» правообладателя ООО «КЛ».

Использование средств индивидуализации и результатов интеллектуальной деятельности Заявителя создает для ИП преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности.

Действия Ответчика противоречат действующему законодательству, а именно пункту 1 части 3 статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающему все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Действия ИП направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям

добропорядочности, разумности и справедливости, предъявляемым к участникам гражданского оборота.

В силу требований части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №037/01/14.6-19/2022 в силу статьи 48 Закона о защите конкуренции отсутствуют.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В силу пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает обязательные для исполнения предписания, в частности, о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Поскольку не установлено, что нарушение антимонопольного законодательства со стороны ИП прекращено, Комиссия Ивановского УФАС России полагает необходимым выдать Ответчику предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Ивановского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать нарушением пунктов 1 и 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ИП, выразившиеся в незаконном использовании товарных знаков и знаков обслуживания, результатов интеллектуальной деятельности, принадлежащих ООО «КЛ», а именно: вывески, внешнего и внутреннего оформления кофе-бара, доступ в Базу знаний Coffee Like, в которой выкладывались все разработанные Заявителем макеты меню и сезонных акций, исключительное право на которые принадлежат ООО «КЛ».
2. Выдать ИП предписание о прекращении нарушения антимонопольного

законодательства.

3. Основания для прекращения дела №037/01/14.6-19/2022 в соответствии со статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» отсутствуют.
4. Передать уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России материалы настоящего дела для принятия решения в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.