

**Заявитель:**

ИП Мороз А.Л.

**Ответчик:**

ИП Дуксин А.В.

78/36032/20 19.11.20

**РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №078/01/14.4-117/2020**

Резолютивная часть оглашена «10» ноября 2020 года Санкт-Петербург  
В полном объеме решение изготовлено «19» ноября 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель:

члены:

рассмотрев дело № 078/01/14.4-117/2020 по признакам нарушения ИП Дуксиным А.В. (ОГРНИП 317784700323037, ИНН 780247160575, зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 28.11.2017) части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) выразившегося в недобросовестной регистрации товарного знака № 661748 с обозначением «SCP Foundation Secure, Contain, Protect»,

в присутствии представителей:

от ИП Мороза А.Л. —

от ИП Дуксина А.В. — .

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) поступило заявление ИП Морозова А.Л. (вх. № 34013/19 от 18.11.2019) (далее - Заявитель) относительно возможного нарушения ИП Дуксиным А.В. части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — также Закон о защите конкуренции), выразившегося в недобросовестной регистрации товарного знака № 661748.

В результате анализа заявления и представленных документов, установлено следующее.

Заявитель осуществляет деятельность по розничной продаже сувенирной

продукции, посвященной тематике «The SCP Foundation» с сентября 2016 года.

Ответчик, также реализует продукцию посвященную тематике «The SCP Foundation», которая включает в себя книги и иную печатную продукцию, а также сувенирную продукцию.

С учётом изложенного, упомянутые хозяйствующие субъекты являются конкурентами на рынке реализации сувенирной продукции, посвященной тематике «The SCP Foundation». Эти выводы также подтверждаются анализом состояния конкуренции на товарном рынке, который провело Санкт-Петербургское УФАС России.

При этом, согласно пояснениям ИП Дуксина А.В. (2981-ЭП/20 от 31.01.2020) обозначение «SCP Foundation Secure, Contain, Protect», было зарегистрировано для издания книг и защиты сувенирной продукции, которая планируется к созданию, поскольку на момент подачи заявки на регистрацию, ИП Дуксин А.В. не осуществлял продажу сувенирной и иной продукции с обозначением «The SCP Foundation», за исключением книг.

Заявителем была размещена продукция с обозначением «SCP Foundation» на принадлежащем Заявителю веб-сайте <http://rusvoentorg.ru/>, а так же в группе, в социальной сети «ВКонтакте» по адресу: <https://vk.com/club170656132>.

Согласно пояснениям Заявителя (вх. №. 2903-ЭП/20 от 30.01.2020) и представленным доказательствам, группа «ВКонтакте» по адресу: <https://vk.com/club170656132> была заблокирована по запросу правообладателя – ИП Дуксина А.В. Сайт [rusvoentorg.ru](http://rusvoentorg.ru/) также был временно закрыт.

Материалы распространялись Заявителем и другими лицами по Открытой лицензии Creative Commons Attribution-Share Alike ( Атрибуция — С сохранением условий) 3.0 Непортированная (CC BY-SA 3.0).

ИП Дуксин А.В. является правообладателем товарного знака по свидетельству о регистрации товарного знака № 661748 от 05.07.2018 г.

В соответствии с пояснениями ИП Дуксина А.В. (2981-ЭП/20 от 31.01.2020) обозначение «SCP Foundation Secure, Contain, Protect», было зарегистрировано для издания книг и защиты продукции, которая планируется к созданию, поскольку на момент подачи заявки на регистрацию, ИП Дуксин А.В. не осуществлял продажу сувенирной и иной продукции с обозначением «The SCP Foundation», за исключением книг.

Согласно имеющимся документам и информации, ИП Дуксину А.В. было известно о факте использования обозначения «The SCP Foundation» иными лицами до даты подачи им заявки на регистрацию обозначения «SCP Foundation Secure, Contain, Protect» в качестве товарного знака.

Статьей 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

Согласно части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее - средства индивидуализации).

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу от 18 февраля 2020 года №82/20 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ИП Дуксиним А.В. пункта 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Согласно письму ФАС России от 26.08.2019 N АК/74286/19 "Об особенностях рассмотрения дел о нарушении запрета, установленного статьей 14.4 Закона "О защите конкуренции" не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

При этом под недобросовестной конкуренцией подразумеваются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации (пункт 9 статьи 4 Закона "О защите конкуренции").

Таким образом, 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.

Недоказанность хотя бы одного из вышеперечисленных признаков исключает признание действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции.

При этом СИП указывает, что установлению подлежит вся совокупность вышеназванных обстоятельств, поскольку при недоказанности хотя бы одного из элементов состава действия лица не могут быть признаны актом

недобросовестной конкуренции (например, судебные дела N N СИП-131/2017, СИП-501/2017, СИП-522/2017, СИП-754/2018 и другие).

В свою очередь, антимонопольный орган осуществляет рассмотрение заявления и приложенных к нему доказательств в том объеме, в котором они представлены заявителем, а также оценивает те действия лица, которые заявителем указываются в качестве нарушения антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения настоящего дела, было выявлено, что товарный знак №661748 зарегистрирован в отношении следующих классов МКТУ:

09 - магниты декоративные; программы для компьютеров; программы игровые для компьютеров; публикации электронные загружаемые.

16 - авторучки; альбомы; афиши, плакаты; блокноты; блокноты (канцелярские товары); буклеты; журналы (издания периодические); закладки для книг; издания печатные; изображения графические; календари; карандаши; книги; книжки-комиксы; конверты (канцелярские товары); подложки-коврики для рабочего стола; принадлежности школьные (канцелярские товары); фигурки (статуэтки) из папье-маше; флаги бумажные.

28 - игры комнатные; игры настольные.

35 компьютеризированные услуги онлайн магазинов розничной продажи; маркетинг; презентация товаров на всех медиасредствах, с целью розничной продажи; продвижение продаж третьих лиц; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; услуги магазинов по розничной продаже товаров.

41 - издание книг; информация по вопросам отдыха; информация по вопросам развлечений; киностудии; микрофильмирование; монтаж видеозаписей; обеспечение интерактивными электронными публикациями, незагружаемыми; предоставление видео файлов онлайн, незагружаемых; предоставление музыкальных файлов онлайн, незагружаемых; предоставление незагружаемых фильмов через сервисы "видео по запросу"; производство кинофильмов, за исключением производства рекламных роликов; развлечения.

Согласно представленным в материалах дела доказательствам, ИП Дуксин А.В. и ИП Мороза А.Л. являются конкурентами на рынке реализации сувенирной продукции, посвященной тематике «The SCP Foundation».

Однако, в ходе рассмотрения дела, были предоставлены дополнительные доказательства, из которых следует, что на момент подачи заявки на регистрацию спорного обозначения в качестве товарного знака № 661748 от 05.07.2018 г., ИП Дуксин А.В. не осуществлял реализацию сувенирной продукции в отношении зарегистрированных классов МКТУ, Заявитель же реализовывал футболки с логотипами посвященные тематике «The SCP Foundation», которые не подпадают под зарегистрированные классы МКТУ.

С учетом изложенного выше, Управления нет доказательств наличия на момент подачи ответчиком заявки на регистрацию спорного обозначения в качестве товарного знака конкурентных отношений между ИП Морозовым А.Л. и ИП Дуксиным А.В.

Наличие конкурентных отношений на момент подачи заявки на товарный знак является одним из совокупности обстоятельств подлежащих установлению в делах данной категории. Как указывается в письме ФАС России от 26.08.2019 N АК/74286/19 установлению подлежит вся совокупность вышеназванных обстоятельств поскольку при недоказанности хотя бы одного из элементов состава действия лица не могут быть признаны актом недобросовестной конкуренции

Соответственно, в связи с отсутствием конкурентных отношений на момент подачи заявки на регистрацию товарного знака, Управление не может установить в действиях ИП Дуксиным А.В. всех признаков недобросовестной конкуренции установленных статьей 14.4 Закона "О защите конкуренции".

Кроме того, факт использования спорного обозначения ИП Морозовом А.Л. до даты подачи ИП Дуксиным А.В. заявки на регистрацию спорного обозначения в качестве товарного знака, так же не подтвержден.

На основании изложенного выше. Управление не усматривает признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 14.4 Закона о защите конкуренции в действиях ИП Дуксина А.В., поскольку в действиях ИП Дуксина А.В. не установлены все элементы правонарушения, необходимые для квалификации правонарушения по статье 14.4.

Однако, в материалах дела, есть доказательства, что обозначение «The SCP Foundation» разработал и создал не ИП Дуксин А.В., а третьи лица, что указывает на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением исключительного права на средства индивидуализации, что не допускается в силу статьи 14.8 Федерального закона "О защите конкуренции".

Согласно представленным в материалы дела документам, ИП Дуксин А.В. и ИП Мороза А.Л. в настоящее время являются конкурентами на рынке реализации сувенирной продукции, посвященной тематике «The SCP Foundation».

Кроме того, в заявлении ИП Мороза А.Л. (вх.№ 34013/19 от 18.11.2019) указано, что ИП Дуксиным А.В. посредством социальной сети «ВКонтакте» направлялись претензии пользователям в социальной сети «ВКонтакте», которые распространяли сувенирную продукцию, посвященную тематике «The SCP Foundation», в том числе пользователю Fear Phantom (<https://vk.com/fearphantom>), являющимся администратором группы «ВКонтакте» по адресу: <https://vk.com/club170656132>, через которую, Заявитель реализовывал продукцию со спорным обозначением, помимо Веб-сайта <http://rusvoentorg.ru/>.

Группа в социальной сети «ВКонтакте» по адресу: <https://vk.com/club170656132> заблокирована по запросу ИП Дуксина А.В. Данный факт ИП Дуксин А.В. подтвердил в своих пояснениях.

В рассматриваемом случае, в связи с блокировкой группы «ВКонтакте» по адресу: <https://vk.com/club170656132>, ИП Мороз А.Л. понес убытки в форме упущенной выгоды.

По мнению Управления, упомянутые действия ответчика могут быть самостоятельным актом недобросовестной конкуренции, поскольку действия ИП

Дуксина А.В., направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, а так же причинили убытки другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, при использовании словесного обозначения «The SCP Foundation» в отношении товаров, работ и (или) услуг, для индивидуализации которых (в отношении которых) охрана по товарному знаку по свидетельству №661748 не распространяется.

В связи с многообразием форм и методов недобросовестной конкуренции законодателем предусмотрен общий запрет на совершение актов недобросовестной конкуренции. Так, не допускаются не только формы недобросовестной конкуренции, предусмотренные статьями 14.1-14.7 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», но и иные формы недобросовестной конкуренции. Общий запрет на иные формы недобросовестной конкуренции установлен статьёй 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно части 3 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выдача предупреждения в период рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если при рассмотрении такого дела установлены признаки нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 данного Федерального закона, которые не были известны на момент возбуждения такого дела.

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усмотрела в действиях ИП Дуксина А.В. признаки нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции и выдала предупреждение от 20.10.2020 исх. № 78/31705/20 о необходимости принятия мер по устранению последствий действий ИП Дуксина А.А., содержащих признаки нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции, путём отзыва запроса о блокировке группы в социальной сети «ВКонтакте» по адресу: <https://vk.com/club170656132> и совершении ИП Дуксиным А.В. иных действий, необходимых для снятия блокировки указанной группы.

Данное предупреждение было исполнено Ответчиком о чем свидетельствует письмо (вх. № 40015-ЭП/20 от 05.11.2020) с приложенными доказательствами.

Согласно части 7 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Поскольку ИП Дуксин А.А. выполнил предупреждение, у Управления нет оснований для принятия решения о возбуждении дела, о нарушении антимонопольного законодательства.

С учётом изложенного, на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» комиссия

#### **РЕШИЛА:**

Прекратить рассмотрение дела № 078/01/14.4-117/2020 в связи с отсутствием в

действиях ИП Дуксина А.В. (ОГРНИП 317784700323037, ИНН 780247160575, зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 28.11.2017) нарушения антимонопольного законодательства .

Председатель

Члены

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.