

## РЕШЕНИЕ № 9-А/17

г. Горно-Алтайск

Резолютивная часть решения оглашена «14» февраля 2018г.

В полном объеме решение изготовлено «01» марта 2018г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...>, рассмотрев 14.02.2018г. дело № 9-А/17 от 26.12.2017г. по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем <...> пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в отсутствие ИП <...>, в отсутствие заявителя – ООО «Мобил ТелеКом» (ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя вх.№454 от 12.02.2018г.),

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление ООО «Мобил ТелеКом» (вх. № 3213 от 26.09.2017г.) по факту использования такси «NEW Престиж» слогана «Пора ехать», имеющего сходство с товарным знаком, правообладателем которого является ООО «Мобил ТелеКом» по свидетельству № 607459, зарегистрированным 02.03.2017г. с датой приоритета с 04.03.2016г. (копия свидетельства приложена).

Кроме того, Обществом приложены фотоматериалы, визуальный осмотр которых показал, что на бортах транспортных средств имеются наклейки желтого цвета с названием такси «New Престиж» и текст «Пора ехать» на белом фоне.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации к результатам интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальная собственность), относятся, в том числе фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

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

ответственность, установленную ГК РФ, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается ГК РФ.

Согласно пункту 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «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 и при других способах адресации.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В целях установления сходства логотипа «Пора ехать» с товарным знаком по свидетельству №607459 УФАС по РА направило запрос (исх.№3886/05 от 04.12.2017г.) в Федеральную службу по интеллектуальной собственности.

Из ответа Федерального государственного бюджетного учреждения Федеральный институт промышленной собственности (ФИПС) Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 12.12.2017г. (вх. № 4155) следует, что в результате исследования, проведенного в отношении изобразительного товарного знака по свидетельству № 607459, установлено, что представленное словесное обозначение «Пора ехать!» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 607459, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического, семантического тождества словесных элементов «Пора ехать!», «ПОРА ЕХАТЬ».

Следовательно, Федеральным институтом промышленной собственности подтверждено, что словесное обозначение «Пора ехать» в виде наклейки, нанесенной на борт такси «NEW Престиж», сходно до степени смешения с товарным знаком «Пора ехать», принадлежащим ООО «Мобил ТелеКом» на основании свидетельства № 607459, зарегистрированного 02.03.2017г. с датой приоритета с 04.03.2016г.

УФАС по Республике Алтай в ходе рассмотрения заявления ООО «Мобил ТелеКом»

(вх. № 3213 от 26.09.2017г.) установлено, что обслуживание (прием заказов, заключение договоров с собственниками транспортных средств и т.д.) такси «NEW Престиж» осуществляется ИП <...> (ИНН <...>, ОГРН <...>).

ИП <...> является управляющим Контакт-центра «Макс плюс», занимающегося обработкой телефонных звонков служб такси, в том числе «NEW Престиж», то есть предоставляет услуги аутсорсинга.

Индивидуальный предприниматель заключает договоры с заказчиками (собственники транспортных средств, таксистами), по условиям которых автомобиль Заказчика должен содержать логотип с наименованием программного обеспечения, установленного Исполнителем образца (п. 3.7 договора).

На основании ч. 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции приказом от 26.12.2017г. № 124 УФАС по Республике Алтай возбуждено дело № 9-А/17 в отношении ИП <...> по признакам нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции. Рассмотрение дела назначено на 26.01.2018г. в 10:30 часов.

приказа о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 26.12.2017г. № 124 и определения о назначении дела № 9-А/17 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению направлены заявителю по адресу электронной почты: law@taximaxim.ru (письмо от 26.12.2017г. № 4120/05).

Копии вышеназванных документов направлены в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением №64900017533042 (вручено 10.01.2018г.).

Согласно ходатайству ООО «Мобил ТелеКом» (вх.242 от 25.01.2018г.) заявитель просит рассмотреть дело в отсутствие его представителя.

26.01.2018г. Комиссия УФАС по РА приняла решение о проведении заседания Комиссии в отсутствие представителя заявителя.

На заседании Комиссии УФАС по РА 26.01.2018г. ИП <...> были даны пояснения о том, что в пункте 3.7 договоров, заключенных с заказчиками, предусмотрено нанесение наклеек с названием такси «NEW Престиж» и фразой «Пора ехать». Нанесение данных наклеек происходит после подписания договора собственником транспортного средства с ИП <...>, с дальнейшей выгрузкой фотографий (фотоотчет автомобиля с наклейками) в электронную базу Контакт-центра «Макс плюс».

Кроме того, индивидуальный предприниматель пояснил, что фразу «Пора ехать» он нашел в информационно-телекоммуникационной сети Интернет на запрос о вариантах логотипа, подходящего для рекламирования деятельности такси. О том, что это зарегистрированный товарный знак он не знал.

Согласно правовой позиции, изложенной в постановлениях Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.07.2006 № 2979/06, от 17.04.2012 N 16577/11, в пункте 37 «Обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 23.09.2015, вывод о сходстве до степени смешения обозначений делается на основе восприятия не

отдельных элементов, а общего впечатления, которое производят это обозначение и товарный знак в целом на среднего потребителя соответствующих товаров или услуг.

В рамках рассматриваемого дела Управлением был проведен опрос граждан в сети «Интернет» на сайте Алтайского республиканского УФАС России (<http://altr.fas.gov.ru/>) и на официальной странице в социальной сети «ВКонтакте» ([https://vk.com/ufas\\_ra](https://vk.com/ufas_ra)). Управлением был задан вопрос: «При выборе такси, на что Вы обращаете внимание в первую очередь: на название такси (New Престиж, Maxim) или на оформление такси (Пора ехать)?».

Результаты опроса показали, что при выборе такси большинство (33 опрошенных) респондентов в первую очередь обращают внимание на название такси (New Престиж, Maxim), 16 опрошенных обращают внимание на оформление такси (Пора ехать).

Следовательно, визуальное оформление автомобиля (картинки, фразы, цветовая гамма) также оказывает влияние при выборе потребителем такси, хоть и в меньшей степени, чем само название такси.

Таким образом, Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что в действиях ИП <...>, выразившихся в использовании фразы «Пора ехать» при оформлении внешнего облика такси «New Престиж», схожей до степени смешения с товарным знаком «Пора ехать», правообладателем которого является ООО «Мобил ТелеКом» на основании свидетельства №607459, зарегистрированного 02.03.2017г. с датой приоритета с 04.03.2016г., усматриваются признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

На заседании Комиссии УФАС по РА 26.01.2018г. ИП <...> представлены доказательства в виде фотоматериалов, подтверждающих прекращение использования товарного знака «Пора ехать» при оформлении автомобилей такси, а именно, в настоящее время на все транспортные средства нанесены наклейки «28-000 NEW.RU ПРЕСТИЖ» желтого цвета с уклоном по диагонали.

26.01.2018г. Комиссия УФАС по РА на основании пункта 3 части 1.1 статьи 47, частей 1, 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции отложила рассмотрение дела №9-А/17 от 26.12.2017г. в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела. Комиссия УФАС по РА назначила рассмотрение дела на 14.02.2018г. в 10:00 часов.

Заключение об обстоятельствах дела было получено ИП <...> по электронной почте 02.02.2018г., ООО «Мобил ТелеКом» по электронной почте 02.02.2018г.

Возражений на заключение об обстоятельствах дела от ИП <...>, ООО «Мобил ТелеКом» в адрес УФАС по РА не поступало.

В адрес УФАС по РА поступило ходатайство от ООО «Мобил ТелеКом» (вх.№454 от 12.02.2018г.) о рассмотрении дела в отсутствие их представителя.

14.02.2018г. рассмотрение дела было продолжено.

До начала заседания Комиссии УФАС по РА по телефону поступило устное ходатайство от ИП <...> о рассмотрении дела в его отсутствие.

На запрос УФАС по РА ООО «Мобил ТелеКом» представило пояснения (вх.№455 от 12.02.2018г.), согласно которым общество использует товарный знак «Пора ехать» в коммерческих целях на всей территории Российской Федерации с даты его государственной регистрации, т.е. с 02.03.2017г. Данный товарный знак используется в комплексе исключительных прав, образующих бренд «Сервис заказа такси «Максим». Указать точный размер причиненных заявителю убытков или материальное выражение вреда деловой репутации не представляется возможным по причине отсутствия разработанной методики оценки таких категорий. Вместе с тем, считает, что своими действиями ИП <...> ущемляет его права как правообладателя.

Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что действия ИП <...>, выразившиеся в использовании при оформлении внешнего облика автомобилей такси «NEW Престиж» слогана «Пора ехать», имеющего сходство с товарным знаком, правообладателем которого является ООО «Мобил ТелеКом» нарушают требования пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

При решении вопроса о выдаче предписания Комиссия УФАС по РА руководствовалась тем фактом, что представленные ИП <...> доказательства в виде фотоматериалов, подтверждают прекращение использования товарного знака «Пора ехать» при оформлении автомобилей такси (в настоящее время на все транспортные средства нанесены наклейки «28-000 NEW.RU ПРЕСТИЖ» желтого цвета с уклоном по диагонали), на основании чего выдача предписания нецелесообразна.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать в действиях индивидуального предпринимателя <...> нарушение пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в использовании при оформлении внешнего облика автомобилей такси «NEW Престиж» слогана «Пора ехать», имеющего сходство с товарным знаком, правообладателем которого является ООО «Мобил ТелеКом» (свидетельство от 02.03.2017г. №607459).

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Республике Алтай для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении лица, виновного в нарушении антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.