

## РЕШЕНИЕ

г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена 17 марта 2016 года

В полном объеме решение изготовлено 28 марта 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 20-08/2015 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:	<...>	заместитель руководителя – начальник отдела - контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	<...>	главный специалист-эксперт отдела контроля - за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
	<...>	специалист-эксперт отдела контроля за - рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

рассмотрев дело, возбужденное по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем <...> (ИНН 745201536229) пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося во введении в оборот товара с незаконным использованием товарных знаков № 358197, № 520626 правообладателя ООО «Равис-птицефабрика Сосновская», в отсутствие сторон, надлежащим образом уведомленных о дате, месте и времени рассмотрения настоящего дела,

### УСТАНОВИЛА:

ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» обратилось в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) с заявлением о недобросовестных конкурентных действиях ИП <...>, выразившихся в незаконном использовании товарного знака правообладателя ООО «Равис-птицефабрика Сосновская».

ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» обладает исключительным правом на использование следующих товарных знаков:

товарного знака, удостоверенного свидетельством Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам № 358197 (дата приоритета 05.02.2007), содержащего словесный элемент «РАВИС» в русской транскрипции;

изобразительного товарного знака, удостоверенного свидетельством Федеральной службы по интеллектуальной собственности № 520626 (дата приоритета 06.05.2013), содержащего изображение стилизованной буквы «Р».

Сотрудниками ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» выявлен факт незаконного использования ИП <...>, который осуществляет деятельность по розничной торговле в магазине по адресу: г. Челябинск, ул. Барбюса, д. 11 обозначений тождественных и сходных до степени смешения с зарегистрированными ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» товарными знаками, а именно: на лицевой стороне дома, в котором расположен магазин, на входной группе магазина, на ценниках, что подтверждается протоколом осмотра вещественных доказательств от 06.08.2015, составленным нотариусом <...>

Использование вышеуказанных средств индивидуализации юридического лица в соответствии со статьей 138 Гражданского кодекса РФ может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя.

ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» не давало разрешение ИП <...> на использование зарегистрированных товарных знаков или обозначений, тождественных и сходных до степени смешения с указанными товарными знаками. Договоры, дающие право ИП <...> на использование товарных знаков или обозначений, тождественных и сходных до степени смешения с товарными знаками ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» в том числе лицензионный договор и договор коммерческой концессии, с ИП <...> заключались.

При использовании ИП <...> данных обозначений, происходит смешение в зрительном и смысловом восприятии с зарегистрированными товарными знаками ООО «Равис-птицефабрика Сосновская». ИП <...> незаконно использует товарный знак в оформлении магазина, на ценниках своими действиями вводит потребителей в заблуждение, создавая у них мнение о том, что надлежащее качество реализуемой в магазине продукции гарантировано ООО «Равис-птицефабрика Сосновская».

ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» также указало, что на одной улице с магазином ИП <...>, а именно ул. Барбюса, д. 61 находится фирменный магазин ООО «Равис-птицефабрика Сосновская». Нахождение торгового объекта ИП <...> по адресу: г. Челябинск, ул. Барбюса, д. 11 со схожим внешним оформлением может увеличить у данного предприятия количество потребителей.

Заявитель указывает, что пытался урегулировать вопрос с <...>, направив в его адрес письменную претензию о прекращении использования товарных знаков. Однако ответ на претензию не поступил.

05 ноября 2015 года Челябинским УФАС России возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ИП <...>

ИП <...> на рассмотрение дела не явился, письменных объяснений не представил.

Представитель ООО «Равис-птицефабрика Сосновская», на заседании Комиссии, состоявшейся 17 декабря 2015 года, пояснил, что какие-либо договорные отношения между ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» и ИП <...> отсутствуют. По имеющейся информации у ООО «Равис-птицефабрика Сосновская», ИП <...>

закупает продукцию ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» у третьих лиц и реализует её. ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» не возражает против реализации своей продукции ИП <...>, однако согласие на использование в оформлении магазина ИП <...> товарных знаков правообладателя ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» последнему не давало.

ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» письмом вх. №37 от 27.01.2016 представило в Челябинское УФАС России фотоматериалы, из которых усматривается, что ИП <...> прекратил использование товарных знаков № 358197, № 520626 правообладателя ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» на конструкциях путем замены словесного элемента «РАВИС» на слово «Ряба», изображения стилизованной буквы «Р» на эмблему круга с изображением птицы (курицы).

*Изучив материалы дела, мнения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.*

Заявитель зарегистрирован в качестве юридического лица 13.07.2007 года Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 22 по Челябинской области. Основным видом деятельности заявителя является разведение сельскохозяйственной птицы, дополнительный вид деятельности – розничная торговля мясом и мясом птицы, включая субпродукты.

ИП <...> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 04.06.2015 Инспекцией Федеральной налоговой службы по Ленинскому району г. Челябинска. ИП <...> осуществляет в том числе розничную торговлю мясом и мясом птицы, включая субпродукты.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с пунктом 5 названной статьи хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Из пункта 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, что конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В силу указанных положений ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» и ИП <...> являются конкурентами, поскольку осуществляют аналогичные виды деятельности

(розничная реализация мясных продуктов) в пределах одних географических границ (г. Челябинск).

В соответствии с частью 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, указанными в законе.

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:

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;

при выполнении работ, оказании услуг;

на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

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.

Действие исключительного права на товарный знак распространяется на всю территорию Российской Федерации (ст. 1479 Гражданского кодекса РФ).

Согласно статье 10 bis «Парижской конвенции по охране промышленной собственности» от 20 марта 1883 г. подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В силу части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. СССР подписал Конвенцию 12 октября 1967 года, Российская Федерация как правопреемник СССР является государством участником конвенции (часть 3 статьи 1 Федерального Закона от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»).

Заявитель не давал своего согласия на использование его товарных знаков, о чем свидетельствует отсутствие лицензионного соглашения, а также непосредственное обращение заявителя за защитой своих нарушенных прав.

Материалами, представленными ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» подтверждается наличие исключительного права заявителя на товарные знаки № № 358197, 520626, соответственно, обозначения, использованные ИП <...> ассоциируются исключительно с заявителем и их использование иными лицами обеспечивает возможность увеличить потребительский спрос в их пользу.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции») недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно пункту 4 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Вместе с тем, указанное положение антимонопольного законодательства Федеральным законом от 05.10.2015 № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» признано утратившем силу, наряду с чем, указанным нормативным правовым актом Федеральный закон «О защите конкуренции» дополнен главой 2.1 «Недобросовестная конкуренция» (статьи 14.1-14.8).

Статьей 14.6. Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения. 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:

1) 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 со статьей 4 Федерального закона «О защите конкуренции» товаром признается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В действиях ИП <...> по использованию обозначений тождественных и сходных до степени смешения с зарегистрированными ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» товарными знаками, а именно на входной группе магазина по адресу: г. Челябинск, ул. Барбюса, д. 11, на лицевой стороне дома, в котором расположен указанный магазин, присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ИП <...> направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности путем привлечения к себе потребителей, которые были или могут стать потребителями заявителя, ООО «Равис-птицефабрика Сосновская». Кроме того, ИП <...> получает преимущества, поскольку, не вкладывая материальных ресурсов в разработку собственных обозначений, фактически использует результаты предпринимательской деятельности, которые были созданы другим хозяйствующим субъектом заявителем. Также такие действия позволяют получать преимущества перед конкурентами, которые воздерживаются от незаконного использования товарных знаков заявителя.

2. Противоречие действующему законодательству, а именно пункту 3 статьи 1474 ГК РФ, требованиям добросовестности, разумности и справедливости.

3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что у Заявителя в результате действий ИП <...> может снизиться размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании ИП <...> от указанных действий (упущенная выгода), поскольку данные действия способствует привлечению потребителей ИП <...> и оттоку потребителей от заявителя.

Таким образом, изложенные в заявлении факты нашли свое подтверждение. Заявителем представлены доказательства, отвечающие принципам относимости и допустимости, подтверждающие факт незаконного использования товарных знаков заявителя № № 358197, 520626 Ответчиком на входной группе магазина по адресу: г. Челябинск, ул. Барбюса, д. 11, а также на лицевой стороне дома, в котором расположен указанный магазин.

Статьей 1487 ГК РФ установлено, что не является нарушением исключительного права на товарный знак использование этого товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия.

Таким образом, гражданское законодательство допускает использование зарегистрированного товарного знака без согласия его правообладателя при условии, что товары, в отношении которых товарный знак используется, введены в гражданский оборот самим правообладателем или с его согласия.

Из объяснений ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» следует, что в данном случае Ответчиком приобреталась у третьих лиц и реализовывалась продукция

ООО «Равис-птицефабрика Сосновская», которое является правообладателем зарегистрированных товарных знаков № № 358197, 520626. Таким образом, правообладатель самостоятельно ввел в гражданский оборот товар, впоследствии такой товар приобретался Ответчиком на законных основаниях, что позволяет ему в силу статьи 1487 ГК РФ использовать в отношении таких товаров товарный знак правообладателя, в данном случае на ценниках продукции «Равис».

При рассмотрении дела, установлено, что ИП <...> прекратил использование товарных знаков № 358197, № 520626 правообладателя ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» во внешнем оформлении объекта путем замены словесного элемента «РАВИС» на слово «Ряба», изображения стилизованной буквы «Р» на эмблему круга с изображением птицы (курицы), что подтверждается письмом ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» вх. 937 от 27.01.2016 и фотоматериалами от 25.01.2016, в связи с чем у Комиссии отсутствуют основания для выдачи предписания об устранении нарушений антимонопольного законодательства

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ИП <...> по использованию обозначений тождественных и сходных до степени смешения с зарегистрированными ООО «Равис-птицефабрика Сосновская» товарными знаками № 358197, 520626, а именно на входной группе магазина по адресу: г. Челябинск, ул. Барбюса, д. 11, на лицевой стороне дома, в котором расположен указанный магазин, нарушением пункта 1 статьи 14.6. Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Предписание ИП <...> о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ИП <...>

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