ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА

№018/01/14.6-1048/2019

20 июля 2020 года г. Ижевск

Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии «…» – заместитель руководителя Удмуртского УФАС России; члены Комиссии: «…» – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; «…» – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; «…» – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует), кворум соблюден,

рассмотрев дело № 018/01/14.6-1048/2019, возбужденное в отношении ООО «Торгово-производственная компания «Дайра Технолоджи» (адрес: 426063, г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, д. 2, литер В1, ОГРН 1151841004710, ИНН 1841051485) по признакам нарушения пункта 1) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии:

- представителя ООО «Торгово-производственная компания «Дайра Технолоджи» - «…», действующего на основании доверенности от 25.05.2020;

- заинтересованного лица – ИП «…»;

в отсутствии:

представителя ООО «Режем все», уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовое отправление № 80081050637909 от 10.07.2020);

представителя ООО «Интернет-компания «Парус», уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовое отправление № 80081050637916 от 11.07.2020),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) поступило заявление ООО «Интернет-компания «Парус» (далее - Заявитель) и ООО «Режем все» (от 09.09.2019 вх. № 6739) о

неправомерном использовании ООО ТПК «Дайра Технолоджи» в сети интернет, своего сайта с наименованием «РежемВсем», сходного до степени смешения с товарным знаком «Режем все». Кроме того, по мнению заявителя, дизайн сайта ООО ТПК «Дайра Технолоджи», является схожим с дизайном сайта заявителя, а именно: по цветовой гамме, расположению навигационных инструментов, шапке, обозначению предоставляемых услуг, расположению наименования, что содержит признаки нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Приказом № 154 от 09.12.2020 возбуждено дело № 018/01/14.6-1048/2019 по признакам нарушения пункта 1) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» отношении ООО «Торгово-производственная компания «Дайра Технолоджи» (адрес: 426063, г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, д. 2, литер В1, ОГРН 1151841004710, ИНН 1841051485).

Определением от 09.12.2019 рассмотрение дела № 018/01/14.6-1048/2019 было назначено на 23.01.2020 в 09 часов 30 минут, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и сведения.

Определением от 23.01.2020 рассмотрение дела отложено на 20.02.2020 в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определением от 20.02.2020 рассмотрение дела отложено на 31.03.2020 в связи с принятием заключения по обстоятельствам дела.

Определением от 27.03.2020 рассмотрение дела отложено на 27.04.2020 в связи с объявлением 31.03.2020 нерабочим днем (Указ Президента Российской Федерации от 25.03.2020 № 206 Об объявлении в Российской Федерации нерабочих дней»).

Определением от 07.04.2020 рассмотрение дела отложено на 25.05.2020 в связи с объявлением 27.04.2020 нерабочим днем (Указ Президента Российской Федерации от 02.04.2020 № 239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19).

Определением от 25.05.2020 рассмотрение дела отложено на 29.06.2020 в связи с удовлетворением ходатайства представителя ООО «Торгово-производственная компания «Дайра Технолоджи», а

также в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определением от 29.06.2020 рассмотрение дела отложено на 20.07.2020 связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и привлечения к делу в качестве заинтересованного лица – ИП «…».

17.07.2020 ИП «…» представил копию договора № 05/06/2018 от 05.06.2018 на выполнение работ по созданию Интернет-сайта, копию акта № 76 от 16.10.2018.

20.07.2020 на заседании Комиссии Удмуртского УФАС России представитель ООО «ТПК «Дайра Технолоджи» представил письменное пояснение (исх. № 49 от 20.07.2020), согласно которому Общество осуществляет деятельность по производству и продаже теплового оборудования и металлокассет для вентилируемых фасадов. Доходы поступают лишь от указанной деятельности. Продукция выпускается под брендом «Daire».

Обществу принадлежит сайт daire.ru, содержащий информацию по оказываемым услугам, а именно: порошковая покраска, лазерная резка, штамповка, вальцовка, резка металла, гибка профиля, гибка труб, гибка листового металла, сварка металла.

Производство основано с 2003 года под наименованием ООО «Мост-Клаимат», в дальнейшем осуществлялось под другими наименованиями. С 2015 года производство осуществляется от имени ООО «ТПК «Дайра Технолоджи».

Учитывая, что производство носит сезонный характер в 2018 году было принято решение расширить спектр оказываемых услуг. С указанной целью принято решение создать одностраничный сайт – лазерная резка металла, заключен договор с ИП «…» для создания данного сайта. Предпринимателем была разработана символика и структура сайта. В техническом задании отсутствовало упоминание о оформлении сайта Заявителя, поскольку Обществу не было известно о существовании ООО «Режем все». Сайт был создан в 2018 году, развить направление по лазерной резке металла не удалось, договоры на оказание данной услуги заключены не были. Сайт прекратил свое существование в сентябре 2019 года.

Также, представителем ООО «ТПК «Дайра Технолоджи» были приобщены копия договора от 05.06.2018, заключенного с ИП «…» на

создание Интернет-сайта, копии договоров поставки тепловой техники № 18-04/2017 от 04.04.2017, № 20-04/2017 от 04.04.2017, № 22-04/2017 от 04.04.2017, №19-04/2017 от 04.04.2017, № 1-05/2018 от 15.05.2018, № 00048 от 20.20.2018, № 23/07 от 20.07.2018, копии дилерских договоров от 25.10.2019, 29.10.2019, 02.07.2019 о предоставлении тепловой техники для реализации.

Изучив материалы дела, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «Режем все» (ИНН 1828029593) дата присвоения ОГРН 06.09.2017 располагается на территории Удмуртской Республики, специализируется на выполнении услуг в сфере металлообработки и производстве металлоконструкций, а именно: лазерная резка, гидроабразивная резка, плазменная резка, токарка, фрезеровка, гибка, покраска, пробивка металла, а также слесарные работы, разработка и оцифровка чертежей).

Обществу принадлежат сайты http://rezhemvse.ru/ и http://izh.rezhemvse.ru/, согласно сведениям whois-сервис для проверки доменов (http://www.whois-service.ru/), домены rezhemvse.ru и izh.rezhemvse.ru созданы 15.06.2016.

06.08.2019 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации зарегистрирован товарный знак «Режем ВСЕ!» № 7219602, правообладателем которого является ООО «Интернет-компания Парус».

Письмом исх. № 56 от 06.08.2019 ООО «Интернет-компания Парус» дало согласие ООО «Режем все» на использование указанного товарного знака.

Согласно данным ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Режем все» является обработка металлических изделий механическая (ОКВЭД 25.62).

Исходя из информации, размещенной на сайте rezhemvse.ru ООО «Режем все» оказывает услуги по металлообработке.

18.05.2015 в Единый государственный реестр юридических лиц внесена запись о регистрации юридического лица - ООО ТПК «Дайра Технолоджи». Одним из видов деятельности ООО «ТПК «Дайра Технолоджи» является обработка металлов и нанесение

покрытий на металлы (ОКВЭД 25.61).

05.06.2018 между ООО «ТПК «Дайра Технолоджи» и ИП «…» заключен договор № 05/06/2018 на выполнение работ по созданию Интернет-сайта для размещения информации об оказании услуг по резке металла любым методом от рубки до лазерной и газорезки. Также, в рамках выполнения указанного договора разработан логотип «РЕЖЕМ ВСЕ» для размещения на данном сайте и определено доменное имя - rezhemvsem.ru. Выполнение и оплата услуг подтверждаются копией акта выполненных работ № 78 от 16.10.2018.

Исходя из сведений whois-сервиса для проверки доменов (http://www.whois-service.ru/), домен rezhemvsem.ru создан 02.10.2018 и зарегистрирован ООО «ТПК Дайра Технолоджи».

Согласно информации, размещенной на указанном сайте, ООО «ТПК Дайра Технолоджи» оказывает все виды услуг по обработке металла – лазерная резка, точечная сварка, гибка, вальцовка и порошковая покраска.

Сайт rezhemvse.ru

Сайт izh.rezhemvse.ru

Сайт rezhemvsem.ru

Так, главные страницы сайтов http://rezhemvse.ru/, http://izh.rezhemvse.ru и http://rezhemvsem.ru/ имеют следующее композиционное расположение:

1) в левом верхнем углу расположена плашка с наименованием «Режем ВСЕ!» и «РЕЖЕМ ВСЕМ» (rezhemvse.ru, izh.rezhemvse.ru и rezhemvsem.ru соответственно), правее от данной плашки расположена контактная информация (телефоны);

2) ниже расположена навигационная панель;

3) ниже на плашках шириной во всю страницу сайта расположена текстовая информация:

- на сайтах rezhemvse.ru и izh.rezhemvse.ru: «РЕЖЕМ ВСЕ – ЕДИНЫЙ ЦЕНТР МЕТАЛЛООБРАБОТКИ Мы активно сотрудничаем со всеми ведущими предприятиями РФ, чья сфера деятельности связана с изготовлением продукции из металлов и сплавов. * Круглосуточное выполнение работ *Бесплатная доставка по РФ *Гарантия лучшей цены»;

- на сайте rezhemvsem.ru: «Центр металлообработки в Ижевске Все виды услуг по обработке металла - лазерная резка, точечная сварка, гибка, вальцовка и порошковая покраска *Расчет стоимости в день обращения *Гарантия лучшей цены *Доставка по УР и Ижевску»;

4) ниже на сайтах rezhemvse.ru и izh.rezhemvse.ru: «Услуги компании Режем ВСЕ» с изображением стилизованных картинок и наименования услуги;

на сайте rezhemvsem.ru: «Мы выполняем все услуги по обработке металла» с изображением стилизованных картинок и наименования услуги.

На основании заключения Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 08.11.219 исх. № 41-36487-12 (вх. № 8624 от 20.11.2019):

- фирменное наименование «Режем все» и словесное обозначение «РежемВсем» являются сходными до степени смешения в силу фонетического сходства;

- доменное имя «rezhemvse.ru» и доменное имя «rezhemvsem.ru» является сходными до степени смешения в силу фонетического

сходства;

- словесное обозначение «РежемВсем» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №721960 поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического сходства словесных элементов «РежемВсем» и «РежемВСЕ»;

- страницы из сети Интернет http://rezhemvsem.ru/ и http://rezhemvse.ru/ являются сходным до степени смешения в целом, в силу фонетического сходства словесных элементов «РЕЖЕМ ВСЕМ» и «Режем ВСЕ», сходства композиционного расположения и цветового исполнения элементов.

Доказательств иного материалы дела не представлено.

В целях определения наличия конкурентных отношений между ООО «Режем все» и ООО «ТПК Дайра Технолоджи» Удмуртским УФАС России был проведен анализ рынка, по результатам которого составлен аналитический отчет от 04.02.2020 о состоянии конкурентной среды на рынке услуг по обработке металла на территории Удмуртской Республики.

Временной интервал исследования рынка определен периодом с 02.10.2018 по 09.12.2019.

Продуктовые границы рынка установлены как услуги по обработке металла.

Географическими границами рынка была определена территория Удмуртской Республики.

По итогам проведения анализа рынка, между ООО «Режем все» и ООО «ТПК Дайра Технолоджи» установлены конкурентные отношения на рынке услуг по обработке металла в территориальных границах Удмуртской Республики.

Согласно статье 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания, коммерческие обозначения являются средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.

В соответствии с частью 1 статьи 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическому лицу принадлежит

исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети «Интернет».

Согласно части 1 статьи 1538 Гражданского кодекса Российской Федерации юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

В соответствии с частью 1 статьи 1539 Гражданского кодекса Российской Федерации правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети «Интернет», если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

В соответствии с частью 6 статьи 1252 Гражданского кодекса Российской Федерации если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее, либо в случаях установления конвенционного или выставочного приоритета средство индивидуализации, которое имеет более ранний приоритет.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса

Российской Федерации на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно статье 1481 Гражданского кодекса Российской Федерации на товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков, выдается свидетельство на товарный знак, которое удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

ООО «Режем все» наделено правом по использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации при осуществлении своей деятельности с 06.09.2017.

Право на использование товарного знака «Режем ВСЕ!» № 7219602 возникло у ООО «Режем все» с 06.08.2019 (письмо ООО «Интернет-компания Парус» исх. № 56 от 06.08.2019).

Учитывая даты регистрации ООО «Режем все» и ООО «ТПК Дайра Технолоджи», ООО «Режем все» имеет исключительное право на фирменное наименование «Режем все» и приоритет использования перед ООО «ТПК Дайра Технолоджи».

Кроме того, учитывая дату регистрации домена rezhemvsem.ru – 02.10.2018, ООО «ТПК Дайра Технолоджи» использовало наименование «Режем все» на данном сайте, в доменном имени позже 06.09.2017.

Таким образом, ООО «Режем все» имеет приоритет в использовании обозначения «Режем все», в силу того, что начало использовать данное обозначение ранее, в том числе имеет право использовать зарегистрированный товарный знак.

В соответствии с пунктом 7) статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция - это 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.

Согласно пункту 9) статьи 4 Закона о защите конкуренции

недобросовестная конкуренция – это 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 силу пункта 1) статьи 4 Закона о защите конкуренции товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Пунктом 1) статьи 14.6 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем совершения действий по незаконному использованию 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.

Согласно письму ФАС России № АД/44442/16 от 30.06.2016 года «О методических рекомендациях по применению главы 2.1 Федерального закона «О защите конкуренции», смешение может быть в отношении взаимосвязанности, когда у потребителя, в силу определенных обстоятельств, создается впечатление о тесной взаимосвязи производителя с другим лицом, притом, что такая связь оказывает влияние на приобретение товара.

ООО «ТПК «Дайра Технолоджи» с 02.10.2018 используя словесное обозначение «РежемВсем», сходное до степени смешения с фирменным наименованием «Режем все», доменное имя rezhemvsem.ru сходное о степени смешения с доменным именем rezhemvse.ru, словесное обозначение «РежемВсем», сходного о степени смешения с товарным знаком по свидетельству №721960 и

наименованием ООО «Режем все», а также по оформляя страницы в сети Интернет http://rezhemvsem.ru/ в стиле схожем до степени смешения со страницей http://rezhemvse.ru/, получает необоснованное преимущество при осуществлении услуг по обработке металла на территории Удмуртской Республики в виде увеличения числа потенциальных клиентов поскольку часть потребителей, желающих получить услуги ООО «Режем все», могут обратиться не к Заявителю, а к его конкуренту - ООО «ТПК «Дайра Технолоджи», что может привести к снижению спроса на услуги, оказываемые Заявителем и причинить убытки в виде неполученного дохода, а также могут нанести вред его деловой репутации.

ООО «ТПК «Дайра Технолоджи», не вкладывая материальных и временных ресурсов в разработку собственного наименования, сайта, формирование клиентской базы, незаконно приобретает положительную деловую репутацию своего конкурента, а именно: создание позитивного отношения контрагентов к своим услугам, доверие и уверенность в положительном результате сотрудничества.

Исходя из изложенного, указанные действия ООО «ТПК «Дайра Технолоджи», содержат признаки нарушения пункта 1) статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дела №018/01/14.6-1048/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, в частности: аналитический отчет от 04.02.2020 о состоянии конкурентной среды на рынке услуг по обработке металла на территории Удмуртской Республики, заключения Федеральной службы по интеллектуальной собственности поступило от 08.11.219 исх. № 41-36487-12, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ООО «ТПК «Дайра Технолоджи» по пункту 1) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии: «…»

Члены Комиссии: «…»

«…»