

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 11-ФАС22-НК/09-18

о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

28 сентября 2018г. г. Барнаул

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), врио заместителя руководителя управления Б <...>, на основании приказа управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю от 26 сентября 2018 года № 191 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения ООО «Профинструмент», 656056, Алтайский край, г.Барнаул, Мало-Тобольская ул., 24а, ОГРН 1172225023629, ИНН 2225182829, пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании в предпринимательской деятельности на рынке реализации доильных аппаратов обозначения «ДОЮШКА», схожего до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком, правообладателем которого является ООО «Миасский завод доильного оборудования», г.Миасс Челябинской области,

УСТАНОВИЛ:

поводом к возбуждению Алтайским краевым УФАС России в отношении ООО «Профинструмент» дела явились результаты рассмотрения поступившего 25 апреля 2018 года заявления ООО «Миасский завод доильного оборудования» (далее по тексту – ООО «МЗДО») о нарушении исключительных прав Общества на товарный знак.

Алтайским краевым УФАС России в результате проверки фактов, изложенных в заявлении, установлено следующее.

ООО «МЗДО» является правообладателем исключительного права на товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ 06.12.2012г. (приоритет товарного знака с 10.11.2011г.), что подтверждается свидетельством № 476233.

Данный товарный знак непосредственно используются в деятельности правообладателя по заявленному классу 07 МКТУ, в частности: кормушки для животных механические; маслобойки; машины для обработки молока сельскохозяйственные; машины, установки доильные; орудия сельскохозяйственные; сепараторы молочные.

ООО «МЗДО» в 2017 году стало известно о нарушении ООО «Профинструмент» исключительных прав заявителя на товарный знак, которое выразилось в размещении на сайте <http://moto-gk.ru> предложения о продаже доильных аппаратов, в частности доильного аппарата Y-001 китайского производства, под брендом «ДОЮШКА».

Согласно статье 1484 ГК РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии с о статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак).

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 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 (пункт 3 статьи 1484 ГК РФ).

Нарушение исключительных прав ООО «МЗДО» допущено путем размещения ООО «Профинструмент» на сайте <http://moto-gk.ru> предложения о продаже доильного аппарата Y-001 под брендом «ДОЮШКА».

По информации, предоставленной ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ», администратором доменного имени <http://moto-gk.ru> в соответствии с регистрационными данными является гр. Е<...>, г.Барнаул.

В соответствии с данными о юридическом лице – ООО «Профинструмент», содержащимися в ЕГРЮЛ, Е<...> является директором Общества.

Между гр.Е<...> и ООО «Профинструмент» 02.10.2017г. заключено пользовательское соглашение, в соответствии с которым владелец сайта предоставляет пользователю доступ к сервисам сайта, расположенного в сети Интернет по адресу: [moto-gk.ru](http://moto-gk.ru), в то время как пользователь сайта оплачивает данный доступ. Таким образом, администрирование сайта <http://moto-gk.ru> осуществляет ООО «Профинструмент».

В доказательство использования ООО «Профинструмент» обозначения «ДОЮШКА», схожего до степени смешения с товарным знаком «ДОЮШКА», ООО «МЗДО» предоставлен протокол обеспечения доказательств 74 АА 3835557 от 02.11.2017г., а именно: нотариального осмотра сайта, с приложениями скриншотов с сайта <http://moto-gk.ru>.

В процессе рассмотрения материалов заявления антимонопольным органом был установлен факт нахождения в производстве арбитражного суда Алтайского края искового заявления ООО «МЗДО» к ООО «Профинструмент» с требованием об обязанности прекратить использование товарного знака по свидетельству № 476233 (дело № А03-7243/2018), в связи с чем, в соответствии со статьей 44 Федерального закона «О защите конкуренции» срок принятия решения по результатам рассмотрения указанного заявления откладывался до вступления в силу решения арбитражного суда Алтайского края по делу № А03-7243/2018, выводы по которому будут иметь значение для результатов рассмотрения настоящего заявления.

Вступившим в законную силу решением арбитражного суда Алтайского края от 31.07.2018г. установлен факт нарушения ООО «Профинструмент» исключительных прав ООО «МЗДО», которое выразилось в размещении на Интернет-сайте обозначения «Доюшка», сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком по свидетельству № 476233, представляющим собой словесно-графическое обозначение «ДОЮШКА» с изображением коровы.

При выявлении сходства до степени смешения используемого ООО «Профинструмент» обозначения с товарным знаком Общества, должно учитываться общее впечатление, которое производят эти обозначения и товарный знак в целом на среднего потребителя соответствующих товаров и услуг.

В данном случае, отличие состоит лишь в написании латинской буквы «D» в зарегистрированном праве на товарный знак и буквы «Д» на кириллице в обозначении на сайте, на котором размещено предложение о продаже. Замена символа никаким образом не меняет произношение, восприятие, отличительный характер и общее понимание для потребителей данных товаров, что указывает на фонетическое и семантическое сходство.

Не допускается использование знака, который представляет собой воспроизведение, имитацию или перевод другого знака, способен привести к смешению со знаком, используемым для обозначения идентичной или сходной

продукции.

В соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 Федерального 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:

1) незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ним 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.

ООО «Профинструмент», незаконно (без согласия ООО «МЗДО») используя в своей деятельности схожее до степени смешения с товарным знаком обозначение «ДОЮШКА», получает необоснованные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности на рынке реализации доильных аппаратов путем привлечения новых покупателей, что может повлечь перераспределение спроса на товарном рынке и причинить убытки заявителю.

Согласно пункту 1 статьи 10bis «Недобросовестная конкуренция» Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в г. Париже 20 марта 1883 года, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В том числе согласно указанной международной правовой норме подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Таким образом, действия ООО «Профинструмент» указывают на признаки недобросовестной конкуренции, запрет которой установлен пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь частями 13, 14 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 11-ФАС22-НК/09-18 к рассмотрению на 17 октября 2018 года в 11 часов 00 минут по адресу: г. Барнаул, пр.Ленина,81, 1 этаж.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 11-ФАС22-НК/09-18 в качестве:  
- ответчика – ООО «Профинструмент», 656056, г.Барнаул, Мало-Тобольская ул., 24А, ОГРН 1172225023629, ИНН 2225182829;

- заявителя – ООО «Миасский завод доильного оборудования», 456320, Челябинская область, г.Миасс, ул.Олимпийская, 6/2, ОГРН 1117415004893, ИНН 7415074108.

3. Сторонам в срок до 16 октября 2018 года предоставить в управление отзыв на определение с нормативно-правовым обоснованием своей позиции по делу.

Явка лиц, признанных участвующими в деле, или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Председатель Комиссии Б<...>

