

# РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена «26» января 2015 г.

г. Кемерово

Решение изготовлено в полном объеме «05» февраля 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии: Клостер Е.А. - заместителя руководителя  
управления;

Каминской Е.Б. - начальника отдела рекламы,  
недобросовестной конкуренции и финансовых  
рынков;

Членов Комиссии:

Ланцман Л.И. - исполняющей обязанности  
начальника отдела судебной и правовой работы;

Акатьевой И.С.- ведущего специалиста - эксперта  
отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и  
финансовых рынков;

Даниловой М.И. - специалиста - эксперта отдела  
рекламы, недобросовестной конкуренции и  
финансовых рынков,

при отсутствии представителей сторон,

рассмотрев дело № 92/А-14-2014, возбужденное по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем <...> пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

## УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью Торговый дом «Профиль-К» (далее - ООО ТД «Профиль-К») о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ИП <...>

Из заявления следует, что ИП <...> незаконно использует товарный знак, принадлежащий ООО ТД «Профиль-К» (свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 464148 от 13.06.2012г. со сроком действия до 05.07.2021г., приоритет с 05.07.2011г.) при осуществлении хозяйственной деятельности по реализации, монтажу и сервисному обслуживанию пластиковых и деревянных окон, дверей.

Приказом Кемеровского УФАС России от 30.10.2014 № 271 было возбуждено дело № 92/А-14-2014 по признакам нарушения ИП <...> пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании на вывесках в месте осуществления хозяйственной деятельности изображения, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 464148, правообладателем которого является ООО ТД «Профиль-К».

Определением от 05.11.2014г. дело № 92/А-14-2014 было назначено к рассмотрению на 11.12.2014г. на 10 часов 00 минут.

Копии определения от 05.11.2014г. и приказа Кемеровского УФАС России от 30.10.2014 № 271 были направлены в адрес ИП <...> и заявителю заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления ИП <...> имеется в материалах дела, от заявителя возврат корреспонденции с пометкой почты «истек срок хранения»).

11.12.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО ТД «Профиль-К» о рассмотрении дела 92/А-14-2014 в отсутствие представителя общества.

11.12.2014г. в процессе рассмотрения дела № 92/А-14-2014 Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о том, что для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо получить дополнительные доказательства.

Определением от 11.12.2014г. рассмотрение дела № 92/А-14-2014 было отложено на 26.01.2015г. на 11 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес ИП <...> и заявителю заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления ИП <...> имеется в материалах дела, от заявителя возврат корреспонденции с пометкой почты «истек срок хранения»).

26.01.2015г. состоялось рассмотрение дела № 92/А-14-2014 в отсутствие представителей сторон.

Изучив материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Товарный знак в виде комбинированного обозначения «ПРОФИЛЬ-К» используется ИП <...> на вывесках в месте осуществления хозяйственной деятельности по адресу: Кемеровская область, <...> (на основании свидетельства о регистрации права на нежилое помещение), примерно с 2006г. Из пояснений ИП <...> следует, что ИП <...> ранее сотрудничал с компанией ООО «Профиль-К» с 2006г. и имел право использовать данный товарный знак, в настоящий момент сотрудничество с ООО «Профиль-К» не осуществляется, использование товарного знака «ПРОФИЛЬ-К» прекращено.

Согласно свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 464148 от 13.06.2012г. товарный знак в виде комбинированного обозначения зарегистрирован ООО «Профиль-К».

По договору об отчуждении исключительного права на товарный знак (знак обслуживания) № 464148 от 14.08.2013г. (зарегистрирован Федеральной службой интеллектуальной собственности 20.01.2014г.) исключительное право на данный товарный знак перешло ООО ТД «Профиль-К».

Из пояснений ООО ТД «Профиль-К» следует, что 12.05.2014г. и 28.05.2014 в адрес ИП <...> были направлены письма с требованием прекратить незаконное использование товарного знака «ПРОФИЛЬ-К» по свидетельству № 464148, на момент обращения в Кемеровское УФАС России с заявлением (01.08.2014г.) требование ООО ТД «Профиль-К» о прекращении незаконного использования товарного знака ИП <...> не выполнено.

Согласно справке Федеральной службы по интеллектуальной собственности следует, что используемое ИП <...> на вывесках изображение «ПРОФИЛЬ-К» является сходным до степени смешения с комбинированным товарным знаком «ПРОФИЛЬ-К» по свидетельству № 464148.

Комбинированный товарный знак «ПРОФИЛЬ-К», принадлежащий ООО ТД «Профиль-К», незаконно используется ИП <...> с 20.01.2014г., то есть с момента регистрации исключительного права ООО ТД «Профиль-К» на товарный знак по свидетельству № 464148.

Из ответа ИП <...>, представленного 29.08.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России следует, что им были сняты все логотипы ООО ТД «Профиль-К», в подтверждение были представлены фотографии вывесок, содержащие наименование «ПРОФИЛЬ-Т» и схематическое изображение окна.

Поскольку, используемое ИП <...> изображение на вывесках «ПРОФИЛЬ-Т» имеет сходство с товарным знаком по свидетельству № 464148 от 13.06.2012г., Кемеровским УФАС России был направлен запрос на проведение исследования, представленного изображения, на определение сходства до степени смешения с товарным знаком № 464148 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности.

Согласно справке Федеральной службы по интеллектуальной собственности следует, что используемое ИП <...> на вывесках изображение «ПРОФИЛЬ-Т»

является сходным до степени смешения с комбинированным товарным знаком «ПРОФИЛЬ-К» по свидетельству № 464148, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу наличия фонетически, семантически тождественного и графического сходного общего словесного элемента «проФиль» и сходного изобразительного элемента в виде стилизованного изображения окна.

ИП <...> (<...>); в соответствии с ОКВЭД 52.48 основным видом деятельности является: прочая розничная торговля в специализированных магазинах, дополнительным видом деятельности: прочая оптовая торговля ОКВЭД 51.7) и ООО ТД «Профиль-К» (ИНН 4205270252, юридический адрес: 650044, Кемеровская область, г.Кемерово, ул.Теплый ключ-5, 2; основным видом деятельности является: производство пластмассовых изделий, используемых в строительстве ОКВЭД 25.23, одним из дополнительных видов деятельности являются: прочая оптовая торговля ОКВЭД 51.7) являются хозяйствующими субъектами – конкурентами, занимающимися реализацией и монтажом пластиковых и деревянных окон, дверей на территории Кемеровской области.

Согласно пункта 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что 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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе, введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Введение в заблуждение относительно изготовителя товара возможно вследствие использования обозначений, ассоциирующихся у потребителя с другим лицом, что в той или иной степени имеет значение для принятия потребителем решения о приобретении товара. Термин «введение в заблуждение» необходимо понимать как действия хозяйствующего субъекта, вследствие которых создается ложное впечатление.

Статья 10bis(2) Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г., участником которой является и Российская Федерация, определяет акт недобросовестной конкуренции как «всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах» и указывает какие действия подлежат запрету, в частности, все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Следовательно, вышеуказанные действия ИП <...>, выразившиеся в использовании на вывесках в месте осуществления хозяйственной деятельности в период с 20.01.2014г. по настоящее время изображения сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 464148, правообладателем которого является ООО ТД «Профиль-К», противоречат действующему ФЗ «О защите конкуренции», обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности,

принципам разумности, справедливости и могут причинить убытки хозяйствующему субъекту - ООО ТД «Профиль-К», в виде оттока потребителей, что является недобросовестной конкуренцией, а, следовательно, не соответствуют требованиям пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, 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 Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать действия ИП <...>, выразившиеся в использовании на вывесках в месте осуществления хозяйственной деятельности изображения, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 464148, правообладателем которого является ООО ТД «Профиль-К», нарушением пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении недобросовестной конкуренции путем совершения действий:

- прекратить незаконное использование на вывесках в месте осуществления хозяйственной деятельности изображения, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 464148, правообладателем которого является ООО ТД «Профиль-К».

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Е.А. Клостер  
Е.Б. Каминская

Л.И. Ланцман  
И.С. Акатьева  
М.И. Данилова