

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 028/01/14.4-604/2022 О НАРУШЕНИИ

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

03 октября 2022 года г. Благовещенск

Председатель Комиссии Амурского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия)

УСТАНОВИЛ:

В Амурское УФАС России поступило заявление <...> (г. Грозный) по вопросу наличия в действиях ИП <...> по регистрации права на товарный знак «PROWAX» и направлении в адрес заявителя претензии о нарушении исключительного права на указанный товарный знак признаков совершения акта недобросовестной конкуренции.

Как следует из заявления ИП <...> (г. Белогорск) зарегистрировал за собой право на товарный знак «PROWAX» (регистрация 04.02.2022 № 851968) в отношении воскоплавов для депиляции. 26.07.2022 ИП <...> направил в адрес заявителя претензию о нарушении заявителем прав на товарный знак путем реализации воскоплавов с использованием указанного товарного знака на сайтах «Ozon», «Wildberries» без разрешения правообладателя на использование товарного знака при том, что ИП <...>, также осуществляется продажа воскоплавов «PROWAX» на указанных информационных ресурсах, с требованием о прекращении использования товарного знака, утилизации «контрафактного» товара и выплаты денежной компенсации. Заявителем 26.08.2021 подана заявка на регистрацию товарного знака «pro wax 100» в отношении воскоплавов, продажу которых осуществляет с начала 2020 года, заявка находится на стадии рассмотрения. В связи с этим, заявитель полагает, что в действиях ИП <...>, усматриваются признаки недобросовестной конкуренции, выраженные в неправомерных действиях по приобретению и использованию исключительных прав на индивидуализацию товара.

К заявлению представлены сведения с сайта Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) в сети интернет о регистрации 04.02.2022 за ИП <...> товарного знака, знака обслуживания № 851968 «PROWAX» (дата подачи заявки 03.06.2021, дата приоритета 03.06.2021, дата истечения срока действия 03.06.2031) в отношении группы товаров по классам МКТУ 03, 11, включающему воскоплавы, а также 21, включающему воскоплавы электрические и неэлектрические, копия уведомления Роспатента о приеме и регистрации заявки от 26.08.2021 № 2021754619 в отношении заявки <...> на регистрацию товарного знака «pro wax 100», скриншот интернет-страницы с 3 объявлениями по продаже воскоплавов GuliCristal, размещенных 24.02.2020 (OZN169205569), 29.09.2021 (OZN335295753, OZN335355631), копии претензии ИП <...> от 26.07.2022.

В ответ на запрос письмом от 23.08.2022 заявитель указала, что зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 20.02.2020, основным видом деятельности является оптовая торговля бытовыми товарами (ОКВЭД 46.43) путем

размещения товара на маркетплейсах Ozon, Wildberries (ОКВЭД 47.99), фактически осуществление деятельности начато с марта 2020 года, что подтверждается отчетами о реализации товаров, товар реализуется не только на территории Российской Федерации, но и в странах СНГ. В отчетах товар указан как «GuliCristal» по требованию маркетплейса Ozon в связи с регистрацией товарного знака «PROWAX». Воскоплав баночный для депиляции «pro-wax 100», производимый в Китае, реализуется многими поставщиками по всей России на площадках Ozon, Wildberries. Регистрация товарного знака «PROWAX» осуществлялась в целях получения компенсации за незаконное использование товарного знака или получения роялти в размере 100 рублей за единицу проданного товара. К письму представлены в копиях уведомление о постановке на учет в налоговом органе, претензия ИП <...> от 26.07.2022, агентские отчеты ООО «Интернет решения» и ООО «Вайлдберриз», копия письма Роспатента от 15.12.2021.

Письмом от 14.09.2022 заявитель пояснила, что спорный товар приобретается в г. Москва на рынке «Южные ворота» за наличный расчет без заключения договоров.

Письмом от 24.08.2022 ИП <...> пояснил, что к основному виду деятельности предпринимателя относится торговля оптовая неспециализированная (ОКВЭД 46.90), одним из дополнительных видов деятельности является деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле прочими отдельными видами товаров (ОКВЭД 46.18). ИП <...> покупает товар по контрактам, заключенным с Хэйхэской торговой компанией с ограниченной ответственностью «Калэлинькэ» от 20.12.2020 № НЛНН-1866-2020-В001. Согласно дополнительным соглашениям от 05.05.2021 № 3 и от 29.09.2021 № 9 к контракту от 20.12.2020 № НЛНН-1866-2020-В001 продавец поставляет покупателю следующий товар: Воскоплав для депиляции. Модель: Pro-wax 100. Согласно декларации на товар от 12.06.2021 № 10702070/12/06/21/0173722 на территорию Российской Федерации ввезена продукция воскоплав для депиляции Pro-Wax 100 в количестве 8 штук для проведения процедуры отбора проб и сертификации ввезенной продукции. Согласно сертификату соответствия от 12.08.2021 № ЕАЭС RU С- CN.MH06.B01472/21 (серия RU № 0316172) электрические аппараты и приборы бытового назначения: воскоплав для депиляции марки «OU MENG» модели: Pro-Wax 100, Pro-Wax 200, Pro-Wax300, Pro-Wax 400, Pro-Wax500, Pro-Wax 600, Pro-Wax 700, Pro-Wax 800, Pro- Wax 900, Pro-Wax 1000 соответствуют требованиям технического регламента Таможенного союза ТР ТС 004/2011 «О безопасности низковольтного оборудования», ТР ТС 020/2011 «Электромагнитная совместимость технических средств». Согласно декларации на товар от 24.10.2021 № 10702070/24/10/21/0343781 на территорию Российской Федерации ввезена продукция: воскоплав для депиляции Pro-Wax 100 в количестве 504 штук для реализации на территории Российской Федерации. ИП <...> реализует продукцию с товарным знаком «Prowax» на территории Российской Федерации оптом, согласно договору поставки товара с отсрочкой платежа от 19.07.2021 № 02/07-2021, заключенного с ИП <...>. Обозначение «Pro-Wax 100», используемое <...>, является сходным с товарным знаком «Prowax» и используется при введении в гражданский оборот товаров, однородных товарам, в отношении которых зарегистрирован товарный знак № 851968, в связи с этим вероятность смешения сравниваемых обозначений потребителем крайне высока. Заявитель неправоммерно использует обозначение «PROWAX» при реализации товаров 3, 11, 21 класса МКТУ, а именно воскоплавов для депиляции на маркетплейсах: Wildberries, Ozon, при этом на представленных в карточке товара изображениях присутствовала маркировка «GuliCrystal», а на самих реализуемых товарах -

обозначение «Pro-Wax». Данное обстоятельство подтверждается скриншотами сайта маркетплейсов, а также материалами контрольной закупки товаров. По данному факту ИП <...> направлена претензия о неправомерном использовании обозначения «PROWAX» от 26.07.2022. Само по себе направление претензии в защиту исключительного права не может быть признано злоупотреблением правом. Защита исключительного права на товарный знак - неотъемлемое полномочие правообладателя товарного знака, предоставленное ему согласно пунктом 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ). Поскольку обозначение «Prowax» не является ни одним из видов средств индивидуализации лица, подавшего жалобу, состав по статье 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции») отсутствует. К пояснениям представлены в копиях: свидетельство на товарный знак от 04.02.2022 № 851968; сертификат соответствия от 12.08.2021 № EAЭС RU C-CN.MH06.B01472/21 (серия RU№ 0316172); приложение от 29.09.2021 № 9 к контракту от 20.12.2020 № HLНН-1866-2020- B001; приложение от 05.05.2021 № 3 к контракту от 20.12.2020 № HLНН-1866-2020- B001; контракт от 20.12.2020 № HLНН-1866-2020-B001; претензия от 26.07.2022 б/н; выписка из ЕГРИП от 22.08.2022 № ИЭ9965-22-96386147; договор поставки товара с отсрочкой платежа от 19.07.2021 № 02/07-2021; УВД от 21.07.2021 № 50; скриншоты нарушений прав правообладателя на маркетплейсе Wildberries; скриншоты нарушений прав правообладателя на маркетплейсе Ozon; декларация на товар от 12.06.2021 № 10702070/12/06/21/0173722; декларация на товар от 24.10.2021 № 10702070/24/10/21/0343781; протокол испытаний от 06.08.2021 № 210319-1.

В письме от 24.08.2022 № 41-121940-12 ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» Роспатента пояснил, что в соответствии с пунктом 1 статьи 1499 ГК РФ в установленные сроки проведена экспертиза обозначения «PROWAX», заявленного на регистрацию в качестве товарного знака по заявке № 2021734397, поданного на имя <...> (<...>) (далее - заявитель), на его соответствие требованиям, установленным статьей 1477 и пунктами 1-7, подпункта 3 пункта 9 (в части промышленных образцов), пункта 10 (в части средств индивидуализации и промышленных образцов) статьи 1483 ГК РФ. По результатам экспертизы 30.11.2021 в адрес заявителя направлено уведомление о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства, содержащее указание на несоответствие положениям пункта 6 статьи 1483 ГК РФ, а именно сходство до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 765281. Вместе с тем, с учетом доводов заявителя, поступивших в ответ на уведомление, основания для отказа в государственной регистрации в качестве товарного знака, предусмотренные положениями пункта 6 статьи 1483 ГК РФ, были пересмотрены, и по результатам экспертизы принято решение о государственной регистрации товарного знака от 25.12.2021. В соответствии с пунктом 1 статьи 1503 ГК РФ на основании решения осуществлена государственная регистрация товарного знака в Государственном реестре товарных знаков, выдано свидетельство на товарный знак № 851968. В соответствии с пунктом 1 статьи 1493 ГК РФ после публикации сведений о заявке до принятия решения о государственной регистрации товарного знака любое лицо вправе представить в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности обращение в письменной форме, содержащее доводы о несоответствии заявленного обозначения требованиям статей 1477 и 1483 ГК РФ. В период проведения экспертизы по заявке № 2021734397 обращения третьих лиц не поступали. Предоставление правовой охраны товарному знаку может быть оспорено и

признано недействительным в соответствии с пунктом 1 статьи 1513 ГК РФ путем подачи заинтересованным лицом соответствующего возражения в Палату по патентным спорам. Основания оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку предусмотрены статьей 1512 ГК РФ. Относительно обозначения «pro wax 100», заявленного на государственную регистрацию в качестве товарного знака по заявке № 2021754619, по состоянию на 23.08.2022 указанная заявка находится на стадии экспертизы заявленного обозначения, результаты экспертизы в адрес заявителя не направлялись, делопроизводство не завершено. Направление результатов экспертизы запланировано на сентябрь 2022 года. К письму представлены документы по рассмотрению заявок № 2021734397 и № 2021754619.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона «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.

Как установлено частями 1, 2 статьи 14.4 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее - средства индивидуализации). Решение антимонопольного органа о нарушении положений части 1 статьи 14.4 Закона «О защите конкуренции» в отношении приобретения и использования исключительного права на товарный знак направляется заинтересованным лицом в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности для признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку.

Согласно подпункту 14 пункта 1, пункту 2 статьи 1225 ГК РФ к результатам интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), относятся, в частности, товарные знаки и знаки обслуживания, интеллектуальная собственность охраняется законом.

На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие) (статья 1226 ГК РФ).

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 распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на

средство индивидуализации (статья 1233 ГК РФ), если ГК РФ не предусмотрено иное.

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 настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Абзацами 1, 5 пункта 5 статьи 1229 ГК РФ предусмотрено, что ограничения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, в том числе в случае, когда использование результатов интеллектуальной деятельности допускается без согласия правообладателей, но с сохранением за ними права на вознаграждение, устанавливаются настоящим Кодексом. Ограничения исключительных прав на товарные знаки устанавливаются в отдельных случаях при условии, что такие ограничения учитывают законные интересы правообладателей и третьих лиц.

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации действуют в течение определенного срока, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ (пункт 1 статьи 1230 ГК РФ).

Пунктами 1, 2 статьи 1232 ГК РФ в случаях, предусмотренных ГК РФ, исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признается и охраняется при условии государственной регистрации такого результата или такого средства.

В случаях, когда результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации подлежит в соответствии с настоящим Кодексом государственной регистрации, отчуждение исключительного права на такой результат или на такое средство по договору, залог этого права и предоставление права использования такого результата или такого средства по договору, а равно и переход исключительного права на такой результат или на такое средство без договора, также подлежат государственной регистрации, порядок и условия которой устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или

предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор). Заключение лицензионного договора не влечет за собой переход исключительного права к лицензиату (пункт 1 статьи 1233 ГК РФ).

В соответствии с пунктами 1, 2, 5 статьи 1235 ГК РФ по лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах. Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

Лицензионный договор заключается в письменной форме, если настоящим Кодексом не предусмотрено иное. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность лицензионного договора.

По лицензионному договору лицензиат обязуется уплатить лицензиару обусловленное договором вознаграждение, если договором не предусмотрено иное.

При отсутствии в возмездном лицензионном договоре условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным.

Как предусмотрено пунктом 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 (статья 1481 ГК РФ).

Согласно статье 1478 ГК РФ обладателем исключительного права на товарный знак может быть юридическое лицо или индивидуальный предприниматель.

Как следует из статьи 1479 ГК РФ исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности действует на всей территории Российской Федерации.

Государственная регистрация товарного знака осуществляется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (Государственный реестр товарных знаков) в порядке, установленном статьями 1503 и 1505 ГК РФ (статья 1480 ГК РФ).

В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации (пункт 1 статьи 1482 ГК РФ).

Как следует из пункта 1 статьи 1483 ГК РФ не допускается государственная

регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;
- 3) характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;
- 4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 статьи 1484 ГК РФ. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Согласно пункту 3 статьи 1484 ГК РФ 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.

Исключительное право на товарный знак действует в течение десяти лет с даты подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности либо в случае регистрации товарного знака по выделенной заявке с даты подачи первоначальной заявки (пункт 1 статьи 1491 ГК РФ).

Заявка на государственную регистрацию товарного знака (заявка на товарный знак) подается в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (заявителем) (пункт 1 статьи 1492 ГК РФ).

Приоритет товарного знака устанавливается по дате подачи заявки на товарный знак в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности (пункт 1 статьи 1494 ГК РФ).

Статьей 1515 ГК РФ предусмотрена ответственность за незаконное использование товарного знака, в частности товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными (пункт 1 указанной статьи).

Правообладатель вправе требовать изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров, на которых

размещены незаконно используемый товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение. В тех случаях, когда введение таких товаров в оборот необходимо в общественных интересах, правообладатель вправе требовать удаления за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров незаконно используемого товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения (пункт 2 указанной статьи).

Согласно пункту 4 статьи 1515 ГК РФ правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

1) в размере от десяти тысяч до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения;

2) в двукратном размере стоимости товаров, на которых незаконно размещен товарный знак, или в двукратном размере стоимости права использования товарного знака, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование товарного знака.

Как следует из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГРИП) ИП <...> (ИНН <...>) зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 20.02.2020 и осуществляет в качестве основной деятельности по торговле розничной прочей вне магазинов, палаток, рынков (ОКВЭД 47.99), в качестве дополнительных помимо прочих деятельность: по торговле оптовой бытовыми электротоварами (ОКВЭД 46.43), по торговле косметическими и товарами личной гигиены в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.75), торговле розничной по почте или по информационно-коммуникационной сети Интернет (ОКВЭД 47.91).

Исходя из доводов заявителя и представленных сведений, ИП <...> осуществляет деятельность по торговле оптовой бытовыми электротоварами (ОКВЭД 46.43) в географических границах Российской Федерации, в частности воскоплавами производства «GUANGZHOU electric, ltd» с маркировкой «GuliCristal» модели «Pro Wax 100», «Pro-Wax 100», «Pro-Wax 300», «Pro Wax AX-200», на которые получена декларация о соответствии от 14.05.2021 № ЕАЭС № RU Д-СН.РА01.В.69075/21, посредством торговых площадок «Ozon», «Wildberries» в сети интернет, приобретая товар в свободной продаже за наличный расчет.

ИП <...> (ИНН <...>), согласно сведениям из ЕГРИП, зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 16.04.2020 и осуществляет в качестве основной деятельности по торговле оптовой неспециализированной (ОКВЭД 46.90), в качестве дополнительной помимо прочих деятельность по торговле косметическими и товарами личной гигиены в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.75).

Исходя из пояснений ИП <...> и представленных сведений, ИП <...> осуществляет деятельность по торговле оптовой бытовыми электротоварами (ОКВЭД 46.43, в ЕГРИП не указан) в географических границах Российской Федерации, в частности воскоплавами производства Yiwu «OU MENG» convenience goods Co., Ltd с маркировкой «OU MENG» серийные модели «Pro-Wax 100», «Pro-Wax 200», «Pro-Wax 300», «Pro Wax 400», «Pro-Wax 500», «Pro-Wax 600», «Pro-Wax 700», «Pro-Wax 800», «Pro-Wax 900», «Pro-Wax 1000», имеющими сертификат соответствия от 12.08.2021 №

ЕАЭС № RU C-CN.MH06.B.01472/21, приобретая товар на основании контракта от 20.12.2020 № HLNH-1866-2020-B001, заключенного с Хэйхэской торговой компанией с ограниченной ответственностью «Калэлинькэ». Реализация товара подтверждается копией договора поставки от 19.07.2021 № 02/07-2021, заключенного с ИП <...> (г. Санкт-Петербург), счетом-фактурой от 21.07.2021 № 50 (поставка воскоплавов PRO WAX 100 в количестве 504 штук).

Таким образом, ИП <...> и ИП <...> являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, осуществляющими деятельность на одном и том же товарном рынке по торговле оптовой бытовыми электротоварами (ОКВЭД 46.43), в частности воскоплавами электрическими, а также по торговле косметическими и товарами личной гигиены в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.75) в географических границах Российской Федерации.

На основании заявки ИП <...> от 03.06.2021 № 2021734397 Роспатентом зарегистрирован товарный знак № 851968 «PROWAX» (дата приоритета 03.06.2021, дата истечения срока действия 03.06.2031) в отношении группы товаров по классам МКТУ 03, 11, включающему воскоплавы, а также 21, включающему воскоплавы электрические и неэлектрические, что подтверждается свидетельством Роспатента от 04.02.2022 на товарных знак (знак обслуживания) № 851968.

При регистрации указанного товарного знака установлено соответствие требованиям ГК РФ, что подтверждается решением о государственной регистрации товарного знака от 25.12.2021 № 2021734397/50(W21030420) на основании заключения по результатам экспертизы товарного знака.

26.08.2021 ИП <...> в Роспатент подана заявка № 2021754619 на регистрацию товарного знака «pro wax 100» в отношении группы товаров по классам МКТУ 03, 11, включающему воскоплавы, а также 21, включающему воскоплавы электрические и неэлектрические. Решение по результатам рассмотрения заявки не принято.

Письмом от 26.07.2022 ООО «Башук Чичканов, юридическая фирма (г. Курск) в лице представителя <...>, действуя в интересах ИП <...> направило в адрес ИП <...> претензию о нарушении исключительного права на товарный знак «PROWAX», уведомив в ней о том, что ИП <...> является правообладателем в отношении указанного товарного знака, и сообщив, что ему стало известно о неправомерном использовании указанного товарного знака при реализации адресатом воскоплавов на маркетплейсах Wildberries, Ozon с маркировкой «GuliCrystal» с признаками переработки исходного изображения товара в объявлениях. По результатам контрольной закупки установлена фактическая реализация адресатом товаров с маркировкой «PROWAX», сходным до степени смешения с товарным знаком правообладателя.

Со ссылкой на нормативные правовые акты и результаты фонетического, семантического и графического анализа и в отсутствие факта предоставления правообладателем адресату права на использование товарного знака № 851968, общество в указанной претензии обратилось к ИП <...> с просьбой в течение 10 дней со дня получения претензии: прекратить неправомерное использование товарного знака «PROWAX» на сайтах маркетплейсов Wildberries и Ozon; изъять из оборота и уничтожить все контрафактные товары, этикетки, упаковки товаров, рекламные материалы, на которых размещено обозначение, сходное до степени

смешения с товарным знаком «PROWAX»; выплатить ИП <...> компенсацию в размере 2 000 000 рублей. В случае продолжения использования товарного знака правообладателя и не выполнения иных заявленных требований, общество уведомило о возможности обращения ИП <...> в суд за защитой своих прав.

Исходя из представленной заявителем и ИП <...> информации, мониторинга информации в сети Интернет на сайтах маркет-плейсов ЯндексМаркет, Wildberries, KazanExpress, сайтах компании ООО «Ти энд Эйч» (tandh.ru), магазина PRO WAX 100.Ru (prowax.ru), информации о декларации от 20.06.2016 ТС № RU Д-СН.ПЦ01.В.03813 в отношении воскоплавов pro wax 100 производства Ningbo MeiNuo Electric technology Co.LTD (Китай), выданной ООО «Флайонг» (г. Москва), размещенной на сайте reestr-tr-ts.ru, протокола испытаний от 06.08.2021 № 210319-1 ООО «УЛЦ «Качество» в отношении изделия «Электрические аппараты и приборы бытового назначения: воскоплав для депиляции марки «OU MENG», модели Pro Wax 100», изготовителем которого указан филиал «Электриклайт-Пром» производственно-торгового частного унитарного предприятия «Электриклайт» (Республика Беларусь), воскоплавов для депиляции модели «Pro Wax 100» производятся по единому промышленному образцу различными хозяйствующими субъектами, преимущественно зарегистрированными и осуществляющими деятельность на территории Китайской Народной Республики, реализуются на территории Российской Федерации различными хозяйствующими субъектами в том числе в период до осуществления деятельности по продаже указанного товара заявителем и ИП <...>, и регистрации за ИП <...> права на товарный знак № 851968.

Таким образом, наименование модели товара воскоплав для депиляции «Pro Wax 100» (вариант обозначения «Pro-Wax 100») является обозначением товара определенного вида, содержит сочетание элементов «Pro» и «Wax», отсылающих к таким свойствам товара (характеристикам) как предназначение для профессиональной деятельности с использованием воска, соответственно.

Следовательно, товарный знак № 851968 «PROWAX», зарегистрированный по классам МКТУ 11, 21 в части воскоплавов, не соответствует пунктам 1,3, статьи 1483 ГК РФ.

В соответствии с пунктом 169 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» квалификация действий правообладателя по приобретению исключительного права на товарный знак путем его государственной регистрации в качестве акта недобросовестной конкуренции зависит от цели, преследуемой лицом при приобретении такого права, намерений этого лица на момент подачи соответствующей заявки. Цель лица, его намерения могут быть установлены с учетом в том числе предшествующего подаче заявки на товарный знак поведения правообладателя, а равно его последующего (после получения права) поведения. В случае если лицо подает заявку на государственную регистрацию в качестве товарного знака обозначения, использующегося иными лицами, оценке подлежат в числе прочего известность, репутация обозначения, вероятность случайности такого совпадения.

Регистрация права на товарный знак № 851968 «PROWAX», содержащий указание на вошедшее во всеобщее употребление для обозначения товара определенного вида - воскоплав для депиляции «Pro Wax 100» (вариант обозначения «Pro-Wax 100»),

имеющего широкое распространение и известность на соответствующем товарном рынке, за одним хозяйствующим субъектом может иметь своей целью ограничение деятельности иных хозяйствующих субъектов-конкурентов, осуществляющих деятельность по продаже аналогичных товаров, а также получение необоснованных преимуществ в отношении хозяйствующих субъектов-конкурентов вследствие такого ограничения, а также получения компенсации, роялти в рамках реализации предусмотренных вышеуказанными нормами ГК РФ прав правообладателя на товарный знак, что в свою очередь может повлечь убытки для хозяйствующих субъектов-конкурентов, осуществляющих выплаты таких компенсаций и роялти.

Указанные выводы подтверждаются вышеизложенными обстоятельствами, в частности доводами заявителя и претензионным письмом ИП <...> от 26.07.2022, направленным в адрес заявителя.

Исходя из вышеуказанных обстоятельств, в действиях ИП <...> усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 14.4 Закона «О защите конкуренции».

В связи с этим по результатам рассмотрения заявления ИП <...> издан приказ Амурского УФАС России от 03.10.2022 № 132 о возбуждении дела № 028/01/14.4-604/2022 и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Администрацией части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции».

На основании изложенного руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело **№ 028/01/14.4-604/2022** к рассмотрению **на 08.11.2022 в 15 часов 00 минут по адресу: 675000, Амурская область, г. Благовещенск, ул. Амурская 150, кабинет 403.**

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела:

- в качестве **заявителя** – **ИП <...>**;

- в качестве **ответчика** – **ИП <...>**.

3. **Лицам, участвующим в рассмотрении дела, в срок до 25.10.2022** представить следующие сведения и документы в копиях (информацию), заверенные надлежащим образом:

- письменную пояснения по делу с учетом обстоятельств, изложенных в настоящем определении, с приложением документов, подтверждающих доводы в указанных пояснениях;

- иную информацию и документы, имеющие, по мнению лиц, участвующих в деле, отношение к рассматриваемым по делу обстоятельствам.

Лица, участвующие в деле, могут представить письменные пояснения по делу в адрес Амурского УФАС России посредством отправки факсимильной связью на

номер 8 (4162) 52-00-35 или посредством отправки электронной почтой на адрес to28@fas.gov.ru обязательно с последующей досылкой почтовым отправлением с прилагаемыми к пояснениям документами.

В соответствии с ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ установлена административная ответственность за непредставление либо неполное представление документов (информации), а также предоставление заведомо недостоверных сведений (информации) по запросу Федерального антимонопольного органа, либо его территориальных органов.

Принять участие в заседании комиссии возможно в формате веб-конференции, перейдя в установленное время в браузере по ссылке: <...>.

С инструкцией по использованию системы видеоконференц-связи можно ознакомиться на официальном сайте ФАС России по адресу:
https://fas.gov.ru/in_ca.pdf.

Приложение: копия приказа Амурского УФАС от 03.10.2022 № 132.

Председатель Комиссии <...>