

Генеральному директору

ООО «Аргеллит»

<...>

Индивидуальному предпринимателю

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/01/14.6-778/2024

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«09» июля 2024 г. г. Кемерово

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

Председателя
Комиссии: <...>

заместителя руководителя управления;

Членов
Комиссии: <...>

главного специалиста-эксперта;

<...> ведущего специалиста - эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/01/14.6-778/2024, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Аргеллит» (далее - ООО «Аргеллит») по признакам нарушения требований пунктов 1, 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Кемеровского УФАС России от индивидуального предпринимателя <...> (далее - ИП <...>, Заявитель) поступило заявление от 28.03.2024 (вх. № 3546-ЭП/24 от 29.03.2024) о наличии признаков нарушения пункта 1, 2 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в незаконном использовании товарных знаков, знаков обслуживания «БУБНОВСКИЙ» № 558971, «ЦЕНТР ДОКТОРА БУБНОВСКОГО» № 489818, «МТБ Многофункциональный тренажер Бубновского» № 983074 при размещении информации в сети Интернет в социальной сети «ВКонтакте» по адресам: <https://vk.com/argell>, <https://vk.com/argellits>.

Кемеровским УФАС России была осмотрена страница в Яндексe и составлен акт от 03.04.2024, из которого следует, что при наборе в поисковой строке слов «Центр Бубновского Киселевск» появляется ссылка на страницу Бубновский Киселевск, также была осмотрена страница в социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/argellits> и составлен акт от 03.04.2024, из которого следует, что при открытии данной ссылки появляется страница сообщества «Бубновский Киселевск» (Спортивный комплекс «Аргеллит») с изображением фотографии <...> (Заявителя) на главной странице, а также есть возможность подписаться на данное сообщество.

В записях сообщества «Бубновский Киселевск» от 17 января 2023 года размещен репост со страницы «Бубновский Киселевск» следующего содержания: «<...> автор множества книг о реабилитации и кинезитерапии. Книга «Что скрывают врачи?» стала бестселлером среди медицинской литературы в 2017 году. Наши сотрудники постоянно черпают из них знания, которые хорошо применяют в работе с посетителями центра» с фотографиями книг <...> (Заявителя) и его фотографией на обложке книги. При нажатии на кнопку «Подробная информация» появляется следующее: Спортивный комплекс Аргеллит; Email argellits; день рождения <...>; город <...>; личная информация ...; контактная информация <...>; жизненная позиция ...; деятельность: «Спортивный комплекс, работающий по методике <...>, профилактика таких заболеваний как: Остеохондроз и межпозвоночная грыжа, ЧМТ, ДЦП, Инсульт, Эндопротезирование суставов, Металлоконструкции в теле и тяжелые травмы»; интересы: спорт, медицина, ОФК, ЛФК, здоровый образ жизни; любимые телешоу: Правила здоровья с Бубновским; любимые книги: 1000 ответов на вопросы «По методике Бубновского»; любимые цитаты: ...; о себе: Центр, работающий по методике Бубновского. Также в записях сообщества размещены фотографии и видео с использованием залов с тренажерами в фиолетово-цветовой гамме.

В разделе фото и в записях сообщества изображены фотографии <...> (Заявителя).

Также Кемеровским УФАС России была осмотрена страница в социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/argell> и составлен акт от 03.04.2024, из которого следует, что при открытии данной ссылки появляется страница сообщества «Спортивный комплекс Аргеллит», есть возможность подписаться на данное сообщество.

В записях сообщества «Спортивный комплекс Аргеллит» от 17 января 2023 года размещен репост со страницы «Бубновский Киселевск» следующего содержания: «<...> автор множества книг о реабилитации и кинезитерапии. Книга «Что скрывают врачи?» стала бестселлером среди медицинской литературы в 2017 году. Наши сотрудники постоянно черпают из них знания, которые хорошо применяют в работе с посетителями центра» с фотографиями книг <...> (Заявителя) и его фотографией на обложке книги. При нажатии на кнопку «Подробная информация» появляется следующее: Спортивный комплекс Аргеллит, Движение – жизнь!, <...>, Email argell, <...> (с изображением фотографии <...> (Заявителя) История сообщества Сообщество Спортивный комплекс Аргеллит создано 14 января 2023 года. Также в записях сообщества размещены фотографии залов с тренажерами в фиолетово-цветовой гамме.

В ходе рассмотрения заявления ИП <...>, Кемеровское УФАС России установило следующее.

Из ответа ООО «Аргеллит» (исх. № 15 от 10.04.2024, вх. № 4151-ЭП/24 от 10.04.2024) следует, что спортивный зал «Аргеллит» создан для поддержания хорошей физической формы сотрудников ООО «Аргеллит» (ИНН 4211011048) и членов их семей. Спортивный зал не преследует коммерческой цели и создан исключительно во благо работников и их семей. Зал оборудован тренажерами и спортивными снарядами, в том числе тренажерами компании ООО ТК «Кинезис» (ИНН 7718965142). Заказ был сделан через сайт <https://xn--elaebcgt5a.xn--plai/> (не удается получить доступ к сайту), никаких ограничений в приобретении и запретов в использовании данных тренажеров не было (прилагается товарная накладная № 476 от 15.11.2021). Официального разрешения руководства о размещении информации о Спортивном зале «Аргеллит» в социальной сети «ВКонтакте» не было, будет проведена внутренняя проверка и данный сайт будет заблокирован.

10.04.2024 Кемеровским УФАС России установлено, что страница в социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/argellits> не найдена (составлен акт от 10.04.2024).

Также Кемеровским УФАС России установлено, что на странице в социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/argell> (акт от 10.04.2024) при открытии данной ссылки появляется страница сообщества «Спортивный комплекс Аргеллит» (ранее «Бубновский Киселевск») с изображением фотографии <...> (Заявителя) на главной странице, а также есть возможность подписаться на данное сообщество.

В записях сообщества «Спортивный комплекс Аргеллит» удалены все репосты со страницы Закрытая страница (ранее «Бубновский Киселевск»), в том числе от 17 января 2023 года. При нажатии на кнопку «Подробная информация» появляется следующая информация: Спортивный комплекс Аргеллит, Движение - жизнь!, «Спортивный комплекс, работающий по методике <...>, профилактика таких заболеваний как: Остеохондроз и межпозвонковая грыжа, ЧМТ, ДЦП, Инсульт, Эндопротезирование суставов, Металлоконструкции в теле и тяжелые травмы»; <...>, Email argell, <...> Закрытая страница (ранее «Бубновский Киселевск») История сообщества Сообщество Спортивный комплекс Аргеллит создано 14 января 2023

года.

В разделе фото изображены фотографии книг <...> (Заявителя) и его фотографией на обложке книги, а также фотографии зала в фиолетово-цветовой гамме.

По состоянию на 13.05.2024 Кемеровским УФАС России было установлено, что страница в социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/argellits> отсутствует (составлен акт 13.05.2024), также была осмотрена страница в социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/argell> и составлен акт, из которого следует, что на главной странице имеется фотография <...> (Заявителя), указано наименование сообщества «Спортивный комплекс Аргеллит», есть возможность подписаться на данное сообщество. При нажатии на кнопку «Подробная информация» открывается следующая информация: Спортивный комплекс Аргеллит, Движение - жизнь!, <...>, Email argell, Киселевск Краснобродская 6А, Киселевск, Контакты 1 Закрытая страница История сообщества Сообщество Спортивный комплекс Аргеллит создано 14 января 2023 года.

Таким образом, согласно актам осмотра сайтов следует, что с 10.04.2024 страница в социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/argellits> не найдена.

По состоянию на 13.05.2024 на главной странице в социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/argell> имеется фотография <...> (Заявителя), указано наименование сообщества «Спортивный комплекс Аргеллит», есть возможность подписаться на данное сообщество. При нажатии на кнопку «Подробная информация» открывается следующее: Спортивный комплекс Аргеллит, Движение - жизнь!, <...>, Email argell, Киселевск Краснобродская 6А, Киселевск, Контакты 1 Закрытая страница (ранее «Бубновский Киселевск») История сообщества Сообщество Спортивный комплекс Аргеллит создано 14 января 2023 года.

Абонентский номер телефона <...>, указанный на страницах в социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/argellits>, <https://vk.com/argell> принадлежит физическому лицу (адрес: ...) (ответ ООО «Т2 Мобайл» (исх. № 2000.25/4763-24 от 09.04.2024, вх. № 4058-ЭП/24 от 10.04.2024).

Информация, в том числе фамилия, фотографии, товарные знаки ((знаки обслуживания) «БУБНОВСКИЙ» № 558971, «ЦЕНТР ДОКТОРА БУБНОВСКОГО» № 489818, «МТБ Многофункциональный тренажер Бубновского» № 983074) <...> (Заявителя), размещены с персональной страницы <...>, зарегистрированной под именем «Закрытая страница» с указанием следующих данных: дата рождения <...>, номер телефона: <...>, адрес электронной почты: отсутствует. Относительно информации о лице, которое распространяет рекламу по ссылке: <https://vk.com/argell?w=club218262811>, ООО «В Контакте» сообщает, что по указанной ссылке не размещается никакая-либо реклама. При нажатии на ссылку открывается информация о Сообществе <https://vk.com/argell>, которое является описательным, заполняется владельцем Сообщества или иным лицом, входящим в состав руководства Сообщества (ответ ООО «В Контакте» (исх. от 19.04.2024, вх. № 5183/24 от 06.05.2024), следовательно, абонентский номер совпадает с ответом ООО «Т2 Мобайл» и в данном случае принадлежит физическому лицу.

Кемеровским УФАС России осмотрена страница в социальной сети «ВКонтакте»

<https://vk.com/argell?w=club218262811> и составлен акт 14.05.2024, из которого следует, что при нажатии на данную ссылку открывается подробная информация сообщества «Спортивный комплекс Аргеллит», а при нажатии в пункте Контакты на Закрытая страница (<https://vk.com/ravshhdj>) открывается «Закрытая страница» (АРГЕЛЛИТ), указано, что данный профиль закрытый, есть возможность подписаться, в подробной информации указано следующее: ravshhdj, день рождения <...>

По состоянию на 23.05.2024 Кемеровским УФАС России установлено, что страница в социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/argellits> отсутствует (составлен акт 23.05.2024), также была осмотрена страница в социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/argell> и составлен акт 23.05.2024, из которого следует, что на главной странице в социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/argell> в шапке профиля указано наименование сообщества «пр», есть возможность подписаться на данное сообщество, записи сообщества, а также раздел фотографии отсутствуют, при нажатии на кнопку «Подробная информация» появляется следующее: пр, +55 (55) 555-55-55, Email argell, Киселевск Краснобродская 6А, Киселевск, История сообщества название изменено на пр 23.05.2024 Сообщество Спортивный комплекс Аргеллит создано 14 января 2023 года.

Из ответа ООО «Аргеллит» следует, что спортивный зал «Аргеллит» создан для поддержания хорошей физической формы сотрудников ООО «Аргеллит» (ИНН 4211011048) и членов их семей, не преследует коммерческой цели и создан исключительно во благо работников и их семей, оборудован тренажерами и спортивными снарядами, в том числе тренажерами компании ООО ТК «Кинезис» (ИНН 7718965142). Заказ был сделан через сайт <https://xn--elaebcgt5a.xn--plai/> (не удается получить доступ к сайту), никаких ограничений в приобретении и запретов в использовании данных тренажеров не было (прилагается товарная накладная № 476 от 15.11.2021). Официального разрешения руководства о размещении информации о Спортивном зале «Аргеллит» в социальной сети «ВКонтакте» не было, будет проведена внутренняя проверка и данный сайт будет заблокирован (подтверждено актом осмотра сайта от 10.04.2024).

На представленном в заявлении скриншоте (с пометкой цветовой гамма официальных центров Бубновского) размещена следующая информация (Многофункциональный тренажер Бубновского (МТБ), вопросы по телефонам: <...> с пометкой реклама. ООО Торговая компания «Кинезис» ИНН: 7718965142, erid:...), и в представленной ООО «Аргеллит» товарной накладной указан поставщик ООО Торговая компания «Кинезис» ИНН: 7718965142, следовательно, любой позвонивший может приобрести данные тренажеры у ООО Торговая компания «Кинезис» ИНН: 7718965142.

Согласно представленному Заявителем дополнению к заявлению (исх. № 16-05/01 от 15.05.2024, вх. № 5614-ЭП/24 от 17.05.2024) следует, что 11.01.2015 между ООО «Центр доктора Бубновского» и ИП <...> был заключен Сублицензионный договор № 113 о предоставлении права на использование товарного знака «ЦЕНТР ДОКТОРА БУБНОВСКОГО» № 489818 в городе Кемерово по ул. Кирова, д. 41 со сроком действия до 22.02.2022 г. (прилагается).

Сублицензионный договор заключался ООО «Центр доктора Бубновского» на основании Лицензионного договора с ИП <...> на право пользования товарным знаком «ЦЕНТР ДОКТОРА БУБНОВСКОГО» № 489818.

ИП <...> также осуществляет свою деятельность посредством предоставления услуги по договору коммерческой концессии иным хозяйствующим субъектам путем предоставления им в пользование эффективных лечебно-оздоровительных программ, восстановительных и реабилитационных циклов, профилактических комплексов упражнений, специализированных программ для детей, мужчин и женщин под брендом «ЦЕНТР ДОКТОРА БУБНОВСКОГО», в том числе и в Кемеровской области-Кузбассе. К ИП <...> неоднократно поступают письма об открытии новых центров в Кемеровской области-Кузбассе. В настоящее время ведутся переговоры об открытии нового центра Бубновского в городе Кемерово (анкета партнера от 22.04.2024 прилагается).

Также Заявитель поясняет, что осуществляет медицинскую деятельность посредством оказания диагностических семинаров для пациентов, в том числе и из Кемеровской области-Кузбасса. После прохождения семинаров, пациенты могут приобрести авторский тренажер Бубновского (МТБ), различные книги и видео, сопутствующие предметы для дальнейшего домашнего использования по авторской методике Бубновского. Официальным представителем ИП <...> по продажам тренажерного оборудования является ООО «Торговая компания «Кинезис» на основании Лицензионного договора на право пользования товарным знаком «ТРЕНАЖЕРЫ БУБНОВСКОГО» № 656329. Деятельность оздоровительных клиник под брендом «ЦЕНТР ДОКТОРА БУБНОВСКОГО» осуществляется более чем в пятидесяти городах России и дальнего зарубежья. Охрана товарного знака носит территориальный характер, это значит, что охрана товарного знака действует только на той территории, где он зарегистрирован. Товарные знаки Заявителя зарегистрированы на территории Российской Федерации (Решение по делу № 026/01/14.6-1366/2023 УФАС по Ставропольскому краю (стр. 5) прилагается). Представлены товарные накладные на поставку ООО «Торговая компания «Кинезис» тренажерного оборудования физическим лицам (г. Кемерово, г. Новокузнецк, г. Гурьевск): № 931 от 14.12.2023, № 981 от 27.12.2023, № 122 от 09.02.2024, № 153 от 20.02.2024, № 157 от 21.02.2024.

Анализ имеющихся документов позволяет Кемеровскому УФАС России сделать следующий вывод.

В соответствии со статьей 14.6 ФЗ «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 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;

2) копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский

оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Для признания хозяйствующего субъекта нарушившим статью 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» необходимо, чтобы лицо, в отношении которого совершаются недобросовестные действия, имело статус хозяйствующего субъекта и находилось в конкурентных отношениях с другим хозяйствующим субъектом, совершающим противоправные действия.

Из пункта 7 статьи 4 ФЗ «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.

К хозяйствующим субъектам, согласно пункту 5 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» относятся 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.

Вместе с тем, для выявления акта недобросовестной конкуренции необходимо наличие в действиях хозяйствующего субъекта всех признаков недобросовестной конкуренции, установленных в пункте 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», а именно:

- осуществление действий хозяйствующим субъектом-конкурентом;
- направленность действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие указанных действий положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинение или способность причинения указанными действиями убытков другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанесения ущерба его деловой репутации.

Основным видом деятельности ООО «Аргеллит» согласно выписке из ЕГРЮЛ является «Производство гранул и порошков из природного камня» (ОКВЭД 23.70.3), дополнительные виды деятельности согласно выписке из ЕГРЮЛ отсутствуют.

Вместе с тем, Кемеровским УФАС России установлено, что ООО «Аргеллит» оказывает дополнительные услуги физкультурно-оздоровительные в спортивном зале «Аргеллит», в котором используются в том числе тренажеры МТБ купленные у ООО Торговая компания «Кинезис» ИНН: 7718965142 (товарная накладная № 476 от

15.11.2021). Согласно Положению о тренажерном зале, основной целью организации тренажерного зала заключается в оказании ООО «Аргеллит» ограниченному кругу лиц услуг тренажерного зала для удовлетворения потребностей своих сотрудников, а также ближайших родственников в области физической культуры и спорта, организация активного отдыха в свободное время (п. 1.2 Положения). Деятельность Тренажерного зала осуществляется за счет средств ООО «Аргеллит». Услуги Тренажерного зала оказываются по адресу: Кемеровская область-Кузбасс, г. Киселевск, ул. Краснобродская, 6а, в здании, принадлежащем ООО «Аргеллит» на правах аренды по Договору аренды нежилого помещения от 10.01.2024 года № 1 под спортивный зал общей площадью 216 кв. метров, находящегося по адресу г. Киселевск, ул. Краснобродская, 6А. (п. 4 Положения). Срок действия договора с 01.01.2024 до 30.12.2024 (дополнение ООО «Аргеллит» исх. от 21.05.2024, вх. № 5783-ЭП/24 от 21.05.2024).

Основным видом деятельности ИП <...> согласно выписке из ЕГРЮЛ является «Торговля оптовая книгами, газетами и журналами, писчебумажными и канцелярскими товарами» (ОКВЭД 46.49.3).

Вместе с тем, дополнительным видом деятельности ИП <...> согласно выписке из ЕГРЮЛ является общая врачебная практика (ОКВЭД 86.21), поскольку <...> - доктор медицинских наук, профессор кафедры медицинской реабилитации и анестезиологии РУДН, заведующий лабораторией, создатель нового направления в медицине - современной кинезитерапии, в основе которой лежат профилактика и безмедикаментозное лечение заболеваний опорно-двигательного аппарата, автор более 12 патентов и более 20 научно-популярных книг. Разработал много видов тренажеров, которые применяются при различных заболеваниях, выпускаемые под наименованием МТБ с 1998 года, ведет личные приёмы в центрах по всей России, выпускает книги, записывает видео-уроки и видео-лекции, имеет свою собственную интернет страницу, вел известную на телеканале Россия-1 телепередачу «Правила движения». Интервью <...> печатают в известных российских газетах: «Комсомольская правда», «Аргументы недели», «Аргументы и факты», имеется сеть из более 100 центров, работающих по франшизе (<https://franshiza.bubnovsky.org/>) и т.п. В настоящее время является ведущим телепередачи «На приеме у доктора Бубновского» на телеканале Доктор. А также <...> является правообладателем товарных знаков, знаков обслуживания «БУБНОВСКИЙ» № 558971, «ЦЕНТР ДОКТОРА БУБНОВСКОГО» № 489818, «ТРЕНАЖЕРЫ БУБНОВСКОГО» № 656329, «МТБ Многофункциональный тренажер Бубновского» № 983074.

Следовательно, ООО «Аргеллит» и ИП <...> являются хозяйствующими субъектами - конкурентами, осуществляющими физкультурно-оздоровительную деятельность (по ОКВЭД 96.04) на территории Кемеровской области-Кузбасса.

Согласно требованиям абзаца 1 статьи 10.bis(3) Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной, или торговой деятельности конкурента.

Введение в заблуждение относительно изготовителя и продавца 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.

Предметом рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства в виде незаконного использования, в том числе товарного знака является не нарушение исключительного права правообладателя как таковое, а влияние действий лица, в отношении которого подано заявление, на конкурентную среду, выражающееся в возможном смешении услуг разных производителей в силу невозможности для потребителя установить, какое из лиц - владельцев обозначений выступает в качестве поставщика товара (услуги). В результате такого смешения потребитель ошибочно полагает, что продавцом изготовителем товара является иной субъект.

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.

Для признания сходства товарного знака и использованного ответчиками обозначений достаточно самой опасности, а не реального смешения их в глазах потребителя. Сущность исключительного права заключается в праве его владельца пользоваться и распоряжаться соответствующим объектом и корреспондирующей обязанности остальных лиц воздерживаться от его несанкционированного использования, в том случае, если санкция необходима. При этом использование может считаться санкционированным только при наличии разрешения на использование объекта исключительных прав, которое оформлено надлежащим образом.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 ГК РФ товарный знак - это обозначение, служащее для индивидуализации товаров, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак (статья 1481 ГК РФ).

Пунктом 1 статьи 1484 ГК РФ установлено, что 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 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

В соответствии с пунктом 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.

Деятельность ООО «Аргеллит» (Спортивный комплекс «Аргеллит») направлена на получение преимуществ в виду следующего: ООО «Аргеллит» (Спортивный

комплекс «Аргеллит») использует на страницах в социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/argellits>, <https://vk.com/argell> объекты интеллектуальной собственности (несобственное имя/фамилия (Бубновский); фотографии, авторские методики <...> (Заявителя), товарные знаки, знаки обслуживания («БУБНОВСКИЙ» № 558971, «ЦЕНТР ДОКТОРА БУБНОВСКОГО» № 489818, «МТБ Многофункциональный тренажер Бубновского» № 983074, фотографии зала в фиолетово-цветовой гамме) в качестве продвижения своих услуг и для привлечения внимания потребителя к предлагаемым к продаже услугам (разрешение от <...> на право использования в своей деятельности фамилии <...>, фотографий <...>, авторских тренажеров МТБ, оформление зала и сайта основными цветами - фиолетовым и желтым, а также использование товарных знаков, знаков обслуживания «БУБНОВСКИЙ» № 558971, «ЦЕНТР ДОКТОРА БУБНОВСКОГО» № 489818, «МТБ Многофункциональный тренажер Бубновского» № 983074 у ООО «Аргеллит» отсутствует). Кроме того, ООО «Аргеллит» (Спортивный комплекс «Аргеллит») известно о существовании <...>, его репутации и известности, ООО «Аргеллит» (Спортивный комплекс «Аргеллит») не представлены доказательства затрат на разработку обозначения, регистрацию товарного знака, продвижение товаров и услуг за счет обозначения, получившего известность на территории Российской Федерации, тем самым ООО «Аргеллит» наносит вред деловой репутации Заявителя.

Кемеровским УФАС России установлено, что ООО «Аргеллит» (Спортивный комплекс «Аргеллит») использует на странице в социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/argellits> товарные знаки (знаки обслуживания):

«БУБНОВСКИЙ» № 558971

-на главной странице в шапке профиля сообщества указано «Бубновский Киселевск»;

«ЦЕНТР ДОКТОРА БУБНОВСКОГО» № 489818

-в записи сообщества от 19 декабря 2023 года, в разделе «Подробная информация» указано «Центр, работающий по методике Бубновского»;

«МТБ Многофункциональный тренажер Бубновского» № 983074)

-в разделе «Фото», а также в записях с фото и видеозаписями сообщества размещены фотографии тренажеров МТБ.

Также на данной странице используются:

фамилия <...>

-в записи сообщества от 19 января 2023 (С 02.02.23 Мы проводим ПАРТНЕРСКУЮ ГИМНАСТИКУ по методике <...>), в разделе «Подробная информация» (Спортивный комплекс, работающий по методике <...>...);

фотографии <...>

-на главной странице в шапке профиля сообщества, в разделе «Фото», в записи сообщества от 25 ноября 2023;

авторские тренажеры МТБ

-в разделе «Фото», а также в записях сообщества (фото и видео);

оформление зала и сайта основными цветами - фиолетовым и желтым

-в разделе «Фото», а также в записях сообщества от 07 сентября 2023 года, от 19 января 2023 года размещены фотографии тренажеров МТБ, а также на видео в записях сообщества.

На странице в социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/argell> товарные знаки (знаки обслуживания):

«БУБНОВСКИЙ» № 558971

-в записи сообщества размещены репосты записей сообщества «Бубновский Киселевск», в разделе «Подробная информация» указан контакт «Бубновский Киселевск»;

«ЦЕНТР ДОКТОРА БУБНОВСКОГО» № 489818

-в записи сообщества от 14 января 2023 года;

«МТБ Многофункциональный тренажер Бубновского» № 983074)

-в разделе «Фото», а также в записи сообщества от 14 января 2023 года размещены фотографии тренажеров МТБ;

Также на данной странице используются:

фамилия <...>

-в репосте записи сообщества от 19 января 2023 (С 02.02.23 Мы проводим ПАРТНЕРСКУЮ ГИМНАСТИКУ по методике <...>);

фотографии <...>

-в шапке профиля репоста сообщества «Бубновский Киселевск», в разделе «Фото», в записи сообщества от 19 января 2023, от 17 января 2023, в разделе «Подробная информация» указан контакт «Бубновский Киселевск»;

авторские тренажеры МТБ

-в разделе «Фото», а также в записях сообщества от 14 января 2023 года;

оформление зала и сайта основными цветами – фиолетовым и желтым

-в разделе «Фото», а также в записях сообщества от 14 января 2023 года, от 19 января 2023 года размещены фотографии тренажеров МТБ.

Таким образом, ООО «Аргеллит» скопировало внутреннее оформление спортивного комплекса «Аргеллит» с оформления официальных центров доктора <...> (сходство по цветовой гамме: фиолетовый и желтый цвет).

Действия ООО «Аргеллит» по оформлению спортивного комплекса «Аргеллит» на

территории Кемеровской области-Кузбасса (г. Киселевск), который по своему внутреннему виду (дизайну) является сходным до степени смешения с внутренним видом (дизайном) официальных центров доктора <...>, могло привести к созданию смешения деятельности с применением методики <...> и тренажеров МТБ, правообладателями которых является <...>, направлены на получение необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и могли причинить убытки конкуренту.

<...> осуществляет свою деятельность на территории Кемеровской области-Кузбасса, что подтверждается следующими документами:

-Сублицензионный договор № 113 от 11.01.2015, заключенный между ООО «Центр доктора Бубновского» и ИП <...> о предоставлении права на использование товарного знака «ЦЕНТР ДОКТОРА БУБНОВСКОГО» № 489818 в городе Кемерово по ул. Кирова, д. 41 со сроком действия до 22.02.2022 г. Данный договор был заключен ООО «Центр доктора Бубновского» на основании Лицензионного договора с ИП <...> на право пользования товарным знаком «ЦЕНТР ДОКТОРА БУБНОВСКОГО» № 489818. Доп. соглашением № 1 от 01.01.2018 ИП <...> передала свои права и обязанности по Сублицензионному договору № 113 от 11.01.2015 ООО «Центр современной кинезитерапии», доп. соглашением от 01.02.2019 ООО «Центр современной кинезитерапии» в связи со сменой наименования передало свои права и обязанности по Сублицензионному договору № 113 от 11.01.2015 ООО «Кинезио», 24.06.2021 ООО «Кинезио» сменило свое наименование на ООО «Остеокинезис»;

-письма об открытии новых центров в Кемеровской области-Кузбассе под брендом «ЦЕНТР ДОКТОРА БУБНОВСКОГО». В настоящее время ведутся переговоры об открытии нового центра Бубновского в городе Кемерово (анкета партнера от 22.04.2024);

-осуществление медицинской деятельности посредством оказания диагностических семинаров для пациентов, в том числе и из Кемеровской области. После прохождения семинаров, пациенты могут приобрести авторский тренажер Бубновского (МТБ), различные книги и видео, сопутствующие предметы для дальнейшего домашнего использования по авторской методике Бубновского. Официальным представителем ИП <...> по продажам тренажерного оборудования является ООО «Торговая компания «Кинезис» (товарные накладные на поставку ООО «Торговая компания «Кинезис» тренажерного оборудования физическим лицам (г. Кемерово, г. Новокузнецк, г. Гурьевск): № 931 от 14.12.2023, № 981 от 27.12.2023, № 122 от 09.02.2024, № 153 от 20.02.2024, № 157 от 21.02.2024).

Таким образом, действия ООО «Аргеллит», выразившиеся в размещении в социальной сети «ВКонтакте» на страницах <https://vk.com/argellits>, <https://vk.com/argell> информации, в том числе фамилии <...>, фотографий <...>, авторских тренажеров МТБ, а также в оформлении зала и сайта основными цветами - фиолетовым и желтым, использования товарных знаков, знаков обслуживания «БУБНОВСКИЙ» № 558971, «ЦЕНТР ДОКТОРА БУБНОВСКОГО» № 489818, «МТБ Многофункциональный тренажер Бубновского» № 983074, содержат признаки нарушения требований пунктов 1, 2 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

27.05.2024 приказом Кемеровского УФАС России № 34/24 было возбуждено дело №

042/01/14.6-778/2024 о нарушении антимонопольного законодательства и создана Комиссия по рассмотрению данного дела.

Определением от 27.05.2024 дело № 042/01/14.6-778/2024 было назначено к рассмотрению на 09.07.2024 в 11 часов 00 минут.

Копии определения от 27.05.2024 и приказа Кемеровского УФАС России от 27.05.2024 № 34/24 были направлены в адрес лиц, привлеченных к рассмотрению дела № 042/01/14.6-778/2024 заказными письмами (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с отметкой «04 июня 2024 11:00 Вручение адресату по ПЭП» (ООО «Аргеллит»), с отметкой «18 июня 2024 11:13 Вручение адресату по ПЭП» (ИП <...>), с отметкой «25 июня 2024 10:28 Вручение адресату по ПЭП» (ИП <...>) имеются в материалах дела).

02.07.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступили от ИП <...> пояснения (исх. № 01-07/01 от 01.07.2024, вх. № 7514-ЭП/24), из которых следует, что ИП <...> в ходе переговоров с представителем ООО «Аргеллит» (ИНН 4211011048, ОГРН 1024201255891) по факту недобросовестной конкуренции были достигнуты соглашения и проведены мероприятия по устранению нарушений в социальной сети «ВКонтакте». В настоящее время готовятся к подписанию с ООО «Аргеллит» Лицензионные договора на право пользования авторской методикой <...> и товарными знаками, принадлежавшими на праве собственности <...>, ИП <...> к ООО «Аргеллит» претензий не имеет.

Согласно письму № 28-06-01/2024 от 28.06.2024, направленному ИП <...> в адрес ООО «Аргеллит», следует, что по состоянию на 28.06.2024 на страницах в социальной сети «ВКонтакте» отсутствуют сходные до степени смешения с товарным знаком обозначение «Бубновский», «Центр доктора Бубновского», «МТБ Многофункциональный тренажер Бубновского», правообладателем которого является ИП <...>, фотографии <...> В ответ на просьбу ООО «Аргеллит» готовим на согласование и подписание Лицензионный договор с ИП <...> По состоянию на 28.06.2024 ИП Бубновский С.М. к ООО «Аргеллит» претензий не имеет. (копия письма прилагается).

Также поступило ходатайство об участии в заседании комиссии по делу № 042/01/14.6-778/2024 посредством ВКС, назначенное на 09.07.2024 в 11 часов 00 минут с приложением копии доверенности № 04/2024 от 25.03.2024 на <...>, представителя ИП <...>

05.07.2024 в адрес Кемеровского УФАС России поступили от ООО «Аргеллит» пояснения (вх. № 7689-ЭП/24), из которых следует, что в ходе переговоров с ИП <...> было достигнуто соглашение и проведены мероприятия по устранению нарушений.

По состоянию на 01.07.2024 на страницах в социальной сети «ВКонтакте» отсутствуют сходные до степени смешения с товарным знаком обозначение «Бубновский», «Центр доктора Бубновского», «МТБ Многофункциональный тренажер Бубновского», фотографии <...> В настоящее время ведут работы по заключению Лицензионного договора с ИП <...>

ИП <...> к ООО «Аргеллит» претензий не имеет (копия письма ИП <...> № 28-06-01/2024 от 28.06.2024 прилагается).

09.07.2024 состоялось рассмотрение дела № 042/01/14.6-778/2024 в присутствии: <...> представителя ответчика ООО «Аргеллит» по доверенности от 07.06.2024г. и <...> представителя ИП <...> по доверенности № 04/2024 от 25.03.2024 г. посредством видео-конференц-связи.

Председатель Комиссии Кемеровского УФАС России сообщила о том, что на рассмотрение данного дела поступили ходатайства, согласно которым стороны по делу считают, что признаки отсутствуют, поскольку устранены нарушения. На данное ходатайство Комиссия поясняет о том, что признаки были установлены, зафиксированы, поэтому было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства. Устранение признаков может свидетельствовать смягчающим обстоятельством при назначении административного наказания, которое будет после того, как Комиссия установит факт нарушения антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения дела <...> пояснила, что для установления признания недобросовестной конкуренции необходимо наличие именно трех признаков, которые должны быть рассмотрены в совокупности: направленность действий на приобретение преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречие требованиям действующего законодательства либо обычаям делового оборота и причинение (способность причинения) убытков. На сегодняшний день ООО «Аргеллит» считает, что со стороны Заявителя (ИП <...>) не доказано причинение ИП <...> убытков, а также преимущественного права. Также <...> поясняет, что ООО «Аргеллит» не осуществляло предпринимательскую деятельность в отношении именно спортивного зала, то есть зал был создан для собственных нужд (поддержание здоровья сотрудников, а также их семей и родственников), соответственно не извлекало никакой прибыли, следовательно, ООО «Аргеллит» считает, что со стороны ООО «Аргеллит» в этой части недобросовестная конкуренция отсутствует.

В ходе рассмотрения дела <...> пояснила, что в ходе мониторинга интернет пространства <...> были обнаружены страницы в социальной сети «ВКонтакте», которые принадлежат ООО «Аргеллит», а также использование на этих страницах товарных знаков, правообладателем которых является <...> В связи с этим ИП <...> было подано заявление в Кемеровское УФАС России, после этого в адрес ИП <...> обратилось ООО «Аргеллит» сообщив о том, что ООО «Аргеллит» устранило все нарушения в социальной сети «ВКонтакте». На сегодняшний день информация полностью отсутствует, следовательно, ИП <...> считает, что убытки со стороны ООО «Аргеллит» ИП <...> причинены не были.

Рассмотрев материалы дела и выслушав стороны по делу, Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение об отложении рассмотрения данного дела для принятия заключения об обстоятельствах дела.

В соответствии с пунктом 3 части 1.1 статьи 47 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 042/01/14.6-778/2024 отложить для принятия заключения по делу.
2. Назначить рассмотрение дела № 042/01/14.6-778/2024 на 27 августа 2023 года на 11 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, 5, каб. 309 (регистрация участников дела состоится в 10 часов 50 минут в каб. 316, ссылка для участия посредством видео-конференц-связи <https://fas2.tconf.rt.ru/c/8018233788>).

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие документы направлены в адрес Кемеровского УФАС России.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии Кемеровского УФАС России, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.

<...>

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

2024-7964