РЕШЕНИЕ

г. Иваново

Резолютивная часть решения оглашена 18 декабря 2020 года

В полном объеме решение изготовлено 21 декабря 2020 года

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

«.,»

рассмотрев дело №02-14/2019-004, возбужденное по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «ПЕРСЕЙ», обществом с ограниченной ответственностью «ПЕРСЕЙ ПРО» и обществом с ограниченной ответственностью «ПЕРСЕЙ ОПТ» статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии:

«.,»

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области поступило заявление ООО «ВИНЧИ» (далее – Заявитель) от 05.12.2018 №1-юр (вх. №3808 от 05.12.2018) с дополнениями от 22.02.2019 №6-юр (вх. №617 от 22.02.2019) о нарушении ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» (далее – Ответчики) антимонопольного законодательства, выразившемся, по мнению Заявителя, в незаконном использовании обозначения «PerseiTime», сходного до степени смешения с Товарным знаком PerseiLine (свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) от 21.04.2018 №653186), путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках, каталогах 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; в копировании или имитации внешнего вида товаров, вводимых в гражданский оборот ООО «ВИНЧИ» как хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом или иных

элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар; в производстве и предложении к продаже неоригинальной продукции с Товарным знаком PerseiLine.

Ивановское УФАС России в порядке ч. 1 ст. 25, ч. 6 ст. 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) запросило у Ответчиков пояснения по жалобе ООО «ВИНЧИ».

Из письменных пояснений от 20.12.2018 (вх. №4115 от 20.12.2018, вх. №4116 от 20.12.2018, вх. №4117 от 20.12.2018) с дополнительными пояснениями от 28.02.2019, 01.03.2019 (вх. №687 от 28.02.2019, вх. №703 от 01.03.2019, вх. №702 от 01.03.2019) ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» следует, что учредитель (участник) юридического лица – ООО «ВИНЧИ», он же директор общества – «..»до 11.04.2017 года являлся соучредителем ООО «ПЕРСЕЙ» и обладал полной информацией об использовании обозначения PerseiTime, его виде, написании, цветовой гамме и т.п. с 29.10.2013 года.

Ответчики считают, что «..»как недобросовестный конкурент от имени ООО «ВИНЧИ» намеренно подал заявку на государственную регистрацию товарного знака «PerseiLine», схожего до степени смешения с уже известным потребителям обозначением, применяемого ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» - «PerseiTime».

По мнению Ответчиков ООО «ВИНЧИ» является недобросовестным конкурентом, действия которого направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности за счет реализации продуктов для животных, схожей с продукцией Ответчиков, которая за длительное время своего существования устойчиво ассоциируется у контрагентов и потребителей с обозначением, применяемого ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» - «PerseiTime». При этом покупатели вводятся в заблуждение относительно реального производителя товаров и их качества.

ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» указывают, что на выпускаемых товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках, ярмарках, в каталогах или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров, а также в объявлениях, на вывесках и рекламе, в сети и при других способах адресации используют обозначение «PerseiTime» , начиная с момента своего основания и государственной регистрации (с 26.01.2018 ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», с 10.04.2018 ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ») с согласия ООО «ПЕРСЕЙ», который использует указанное обозначение с 29.10.2013 года.

Также согласно пояснениям ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» от

16.11.2020 (вх. №4102, №4108 от 16.11.2020) указанные ответчики не входят в группу лиц с ООО «ПЕРСЕЙ», товары под торговой маркой PerseiTime либо PerseiLine не реализовались, также ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» указали, что все ранее данные пояснения по делу поддерживаются Ответчиками в полном объеме.

Ивановским УФАС России в порядке ч. 1 ст. 25, ч. 6 ст. 44 Закона о защите конкуренции в адрес ООО ТД «СИМА-ЛЕНД» (620010, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Черняховского, д. 86, офис 44, «..»), ООО «ЗИВЕР МСК» (107150, г. Москва, ул. Пермская, д. 11, строение 5, помещение 223, «..»), ООО «Зооэксперт» (410080, г. Саратов, проезд Сокурский 1-й, 9Д, «..»), ООО «Ветленд» (450022, республика Башкотостан, г. УФА, ул. Менделеева, д. 23, «..»), ООО «Зебра» «..»), ГК «Фаворит» (195067, г. Санкт-Петербург, пр. Маршала Блюхера, д. 78, лит. Д, «..») был сделан запрос от 29.09.2020 №02-14/3348 о предоставлении копий документов (товарные накладные, счета-фактуры, иное), подтверждающих продажу (поставку) компаниями ООО «ПЕРСЕЙ» (ИНН 3702712420), ООО «ПЕРСЕЙ ПРО» (ИНН 3702192556), ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» (ИНН 3702197593) продукции для домашних животных под обозначениями PerseiTime и PerseiLine, за 2018 год и 2019 год.

Письмом от 08.10.2020 №б/н (вх. №3595 от 08.10.2020) ООО «Зивер МСК» сообщило, что с ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» взаиморасчетов в 2018-2019 не было.

Письмом от 19.10.2020 Исх.№ГКФ-01/10 2020 (вх. №3796 от 20.10.2020) ООО «ГК «ФАВОРИТ» сообщило об отсутствии документов, подтверждающих продажу (поставку) ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» продукции для домашних животных под обозначениями PerseiTime и PerseiLine, за 2018 год и 2019 год.

Почтовые отправления ООО «Ветленд», ООО «Зооэксперт» возвращены в Ивановское УФАС России в связи с истечением срока хранения.

От ООО ТД «СИМА-ЛЕНД», ООО «Зебра» ответы на запрос от 29.09.2020 №02-14/3348 не поступали.

Приказом Ивановского УФАС России от 05.03.2019 №16 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело №02-14/2019-004 по признакам нарушения ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Определением от 12.03.2019 дело назначено к рассмотрению на 16.04.2019.

На заседании Комиссии 16.04.2019 сторонами поддержаны позиции, изложенные в заявлении и письменных пояснениях.

Определением от 16.04.2019 рассмотрение дела №02-14/2019-004 отложено на 27 мая 2019 года в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

На заседании Комиссии 27.05.2020 поступило ходатайство от 27.05.2019 (вх. №1836 от 27.05.2019) от Ответчиков о приостановлении рассмотрения дела до вынесения решения Арбитражным судом Ивановской области и принятия решения Федеральной службой по интеллектуальной собственности (Роспатентом).

Рассмотрение ходатайства отложено до предоставления доказательств принятия искового заявления к производству Арбитражным судом Ивановской области.

Определением от 27.05.2019 срок рассмотрения дела №02-14/2019-004 продлен до 05.12.2019 года.

Определением от 27.05.2019 рассмотрение дела №02-14/2019-004 отложено на 02 июля 2019 года в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Во исполнение Определения от 27.05.2019 об отложении рассмотрения дела №02-14/2019-004 ООО «ВИНЧИ» 26.06.2019 представило копию определения Арбитражного суда Ивановской области о принятии искового заявления к производству, подготовки дела к судебному заседанию и назначении предварительного судебного заседания по делу №А17-3268/2019 от 13.06.2019.

На заседании 02.07.2019 Комиссия установила, что обстоятельства, установленные решением Арбитражного суда Ивановской области по делу №А17-3268/2019, могут иметь значение при рассмотрении дела №02-14/2019-004, поскольку фактические обстоятельства, предмет и основания искового заявления, в рамках рассматриваемого Арбитражным судом Ивановской области дела, идентичны делу №02-14/2019-004, имеют существенное значение для его рассмотрения и квалификации действий Ответчиков по статье 14.6 Закона о защите конкуренции.

Определением от 02.07.2019 рассмотрение дела №02-14/2019-004 приостановлено до вступления в силу решения Арбитражного суда Ивановской области по делу №А17-3268/2019.

Определением от 17.08.2020 рассмотрение дела №02-14/2019-004 возобновлено, срок рассмотрения продлен до 27.01.2021, рассмотрение дела назначено на 17.09.2020.

Определением от 17.09.2020 рассмотрение дела №02-14/2019-004 отложено на 29 октября 2020 года в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определением от 29.10.2020 рассмотрение дела №02-14/2019-004 отложено

на 20 ноября 2020 года в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определением от 20.11.2020 рассмотрение дела №02-14/2019-004 отложено в целях принятия заключения об обстоятельствах дела на 18 декабря 2020 года.

Согласно ч. 5 ст. 48.1 Закона о защите конкуренции лица участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

После принятия заключения об обстоятельствах дела Ответчики не воспользовались свои правом представить Комиссии пояснения, доказательства в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

Возражений на заключение об обстоятельствах дела №02-14/2019-004 от Заявителя в Ивановское УФАС России также не поступало.

В рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции проведен анализ состояния конкуренции и подготовлен аналитический отчет, который приобщен к материалам дела №02-14/2019-004.

По результатам проведенного анализа состояния конкуренции, с учетом положений п. 10.6 Приказа ФАС России от 28.04.2010 №220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», установлено следующее:

- временной интервал исследования: с 21.04.2018 (дата регистрации товарного знака) по 04.03.2019;

- продуктовые границы товарного рынка: «Реализация продукции для домашних животных с использованием товарного знака (графического обозначения) «PerseiLine»;

- географические границы товарного рынка: территория Российской Федерации;

Состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке:

- ООО «ВИНЧИ» (ИНН: 3702164661);

- группа лиц ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» (ИНН: 3702197593), ООО «ПЕРСЕЙ» (ИНН: 3702712420);

- ООО «ПЕРСЕЙ ПРО» (ИНН: 3702192556).

Рассмотрев представленные материалы, оценив доводы, озвученные лицами, участвующими в деле, Комиссия Ивановского УФАС России пришла к следующим выводам.

ООО «ВИНЧИ» является правообладателем товарного знака PerseiLine, зарегистрированного в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания, что подтверждается свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) от 21.04.2018 №653186. Названный товарный знак предоставляет его правообладателю правовую охрану в отношении товаров классов МКТУ:

18 - одежда для животных; ошейники для животных; упряжь для животных,

20 - домики для комнатных животных; лежанки-гнезда для комнатных животных; лежанки для комнатных животных; подушечки для комнатных животных; когтеточки для кошек; изделия деревянные для точки когтей для кошек,

21 - гребни для животных; кормушки для животных; клетки для домашних животных; туалеты (поддоны) для домашних животных; клетки для птиц; вольеры для птиц,

28 - игрушки для домашних животных,

31 - корма для животных; подстилки для животных; корма для комнатных животных; корма укрепляющие для животных; напитки для комнатных животных; песок ароматизированный для комнатных животных (наполнитель для туалета); смесь из бумаги и песка для комнатных животных (наполнитель для туалета); галеты для собак; корма для птиц; наполнитель для кошачьего туалета (наполнитель для туалета),

35 - агентства по импорту-экспорту; информация и советы коммерческие потребителям (информация потребительская товарная); обновление и поддержка информации в электронных базах данных; поиск информации в компьютерных файлах для третьих лиц; предоставление деловой информации через веб-сайты; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; продажа аукционная; прокат торговых стоек; систематизация информации в компьютерных базах данных; управление потребительской лояльностью; управление процессами обработки заказов товаров; услуги по сравнению цен; услуги снабженческие для третьих лиц (закупка и обеспечение предпринимателей товарами).

МКТУ — сокращенное название Международной классификации товаров и услуг (International (Nice) Classification of Goods and Services for the Purposes of the Registration of Marks), учрежденной Соглашением о классификациях (Ниццкое соглашение), предназначенной для регистрации товарных знаков.

В соответствии с информацией, содержащейся в материалах дела и

сведениями, размещенными в открытом доступе в сети internet:

- ООО «ПЕРСЕЙ ПРО» (ИНН: 3702192556) занимается оптовой торговлей кормами для животных. Кроме этого ООО «ПЕРСЕЙ ПРО» является производителем и поставщиком широкого перечня продукции для домашних животных – лежанок, игровых комплексов и когтеточек для животных.

- ООО «ПЕРСЕЙ» (ИНН: 3702712420) занимается оптовой торговлей кормами для домашних животных и всеми сопутствующими товарами для животных, в том числе игрушек, домиков, точилок и т.п. Кроме этого ООО «ПЕРСЕЙ» является производителем и поставщиком широкого перечня продукции для домашних животных – лежанок, игровых комплексов и когтеточек для животных.

- ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» (ИНН: 3702197593) занимается оптовой торговлей кормами для домашних животных и всеми сопутствующими товарами для животных, в том числе игрушек, домиков, точилок и т.п. Кроме этого ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» является производителем и поставщиком широкого перечня продукции для домашних животных – лежанок, игровых комплексов и когтеточек для животных.

ООО «ВИНЧИ» (ИНН: 3702164661) является производителем и поставщиком широкого перечня продукции для домашних животных – лежанок, игровых комплексов и когтеточек для животных.

Частью 2 статьи 9 Закона о защите конкуренции определено, что установленные антимонопольным законодательством запреты на действия (бездействие) на товарном рынке хозяйствующего субъекта распространяются на действия (бездействие) группы лиц, если федеральным законом не установлено иное.

В соответствии с материалами дела:

ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» (ИНН: 3702197593), ООО «ПЕРСЕЙ» (ИНН: 3702712420) являются группой лиц согласно п. 1 ч. 1 ст. 9 Закона о защите конкуренции. У данных организаций директором является «..».

ООО «ПЕРСЕЙ ПРО» (ИНН: 3702192556) входит в группу лиц: ООО «ПЕРСЕЙ ПРО» (ИНН: 3702192556), «..».

Соответственно, Ответчики ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО» не составляют группу в соответствии с положениями статьи 9 Закона о защите конкуренции, то есть их действия Комиссией не рассматриваются как действия одного хозяйствующего субъекта.

Вместе с тем, ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» и ООО «ПЕРСЕЙ» являются группой лиц согласно п. 1 ч. 1 ст. 9 Закона о защите конкуренции, действия указанных Ответчиков Комиссией рассматриваются как действия одного хозяйствующего субъекта.

Согласно материалам дела, 30.05.2019 ООО «ПЕРСЕЙ» обратилось в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент) с возражением на решение о государственной регистрации ООО «ВИНЧИ» товарного знака PerseiLine и требованием об отмене указанного решения.

Решением от 30.10.2019 Федеральной службой по интеллектуальной собственности ООО «ПЕРСЕЙ» отказано в удовлетворении возражения, правовая охрана товарного знака по свидетельству №653186 оставлена в силе.

30.04.2019 ООО «ВИНЧИ» обратилось в Арбитражный суд Ивановской области с исковым заявлением к ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» о пресечении незаконного использования товарного знака, взыскании компенсации за нарушение исключительных прав.

Арбитражный суд Ивановской области 08.07.2020 решением по делу №А17-3268/2019 исковые требования ООО «ВИНЧИ» удовлетворил частично, с ООО «ПЕРСЕЙ» взыскана компенсация за нарушение исключительных прав на товарный знак по свидетельству №653186 в сумме 7 447 338 рублей 54 копеек.

Вместе с тем решением Арбитражного суда Ивановской области по делу №А17-3268/2019 установлено использование ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» обозначений «PerseiTime» и «PerseiLine» на этикетках, упаковках товаров, которые предлагаются к продаже и продаются посредством использования сайтов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а также розничного сбыта в торговых сетях, расположенных в нескольких городах Российской Федерации, демонстрируются на выставках, ярмарках, в каталогах или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот, а также в объявлениях, на вывесках и рекламе, в сети и при других способах адресации.

Обозначение «PerseiLine» является тождественным товарному знаку № 653186, а обозначение «PerseiTime» сходно с ним до степени смешения по причинам общего зрительного впечатления и звукового сходства. Помимо этого, идентичный графический элемент и тождественные начальные части словесных элементов в обозначениях, расположенные в начальной позиции, с которой начинается восприятие обозначения потребителем, могут порождать в сознании потребителя представления об определенном изготовителе. Следовательно, использование коммерческого обозначения «PerseiTime» для однородных товаров, в отношении которых зарегистрирован товарный знак «PerseiLine», может являться основанием для введения потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара. Товары, на которых ответчиками используются спорные обозначения, являются однородными с теми, в отношении которых зарегистрирован товарный знак

по свидетельству № 653186.

Использование товарного знака Ответчиками осуществляется посредством использования сайтов http://www.persei-opt.ru/, http://www.perseiopt.com/, http://www.zookormushka 37.ru/, на странице «ПЕРСЕЙ Иваново – ЗООТОВАРЫ» в социальной сети по адресу: http://vk.com/no_rules37.

Помимо этого, ответчиками осуществляется сбыт продукции через интернет магазины:

- интернет-магазин «АСС», г. Нижний Новгород (http://assnn.ru/ catalog/),

- интернет-магазин «Счастливый питомец», федеральная сеть (http://xn-- --7sbgnmcfnotjrboh1es2f.xn--p1ai/%DO%BF%D1%80%D0%BE%D0%B8%D0%B7% D0%B2%D0%BE%D0%BE%D0%B4%D0%B8%D1%82%D0%B5%D0%BB%D0%B8 /perseitime/),

- интернет-магазин «Тузик и пеликан», г. Нижний Новгород (http://xn---- -8kcthgbcnfj1au9ap.xn--p1ai/cstalog/aksessuary/perseitime antikogotki d koshek razmer l sirenevye 4 6 kg/),

- интернет-магазин «Зооланч», г. Ханты-Мансийск (https://vk.com/ zoolanchhm),

- интернет-магазин «Zoo83», г. Нарьян-Мар (http://xn--83-slc2aa.xn--p1ai/kogtetochki/2038-perseitime-kogtetochka-standart-dzhut-dvukhstoronnyaya-5012- sm.html?search query=persei&results=1),

- ООО «МК ТОРГ», г. Санкт-Петербург (https://www.mktorg.com/),

- ГК «ФАВОРИТ» г. Санкт-Петербург (http://gkfavorite.ru/),

- интернет-магазин «Садория.ру» (http://www.sadoria.ru/catalog/?q= persei),

-интернет-магазин «Хвостик рад», г. Красноярск (http://hvostikrad.ru/search/? search=persei),

- интернет-магазин «Зоомаркет Chip&Dale», г. Чебоксары (http://ivamarket.ru/search/search_do/?search_string=persei),

- интернет-магазин Зоомагазин «Звериполис», г. Орёл (https://ok.ru/ group53461791604928/market/67395461046464),

- интернет-магазин «Зоомир12.ру», Марий-Эл (http://www.zoomir12.ru/ katalog/novaya-gruppa-tovarov-2/lezhanki/perseitime-lezhanka-poplin-4-53-38-18-le-4),

- интернет-магазин «Садовый уголок», г. Нижний Новгород (http://sgu 52.ru/moi-zakazy/tovary-dlya-zhivotnykh/antikogotki-d-koshek-razmer-xs-korallovye-0- 5-1-kg-perseitime-66149.html).

Посредством розничной реализации через:

- сеть магазинов «Высшая лига» (г. Иваново),

- сеть магазинов «РИАТ-Маркет» (г. Иваново),

- сеть магазинов «Десяточка» («..»),

- сеть магазинов «Зоокормушка» («..»),

- сеть магазинов «Зоомир» (zoomir33.ru),

- гипермаркет «Главмаг» (ТРЦ «Серебряный город», г. Иваново),

- магазин «Домашний склад» (г. Иваново, ул. Смирнова, д. 105),

- магазин «Продукты на Минской»,

- ветеринарная клиника «Озирис»,

- общество с ограниченной ответственностью «ЗооЭксперт», гг. Саратов, Пенза,

- зоомагазины и ветеринарные клиники в городах Иваново, Шуя, Кохма, Кинешма, Вичуга, Фурманов, Тейково, Нижний Новгород, Владимир, Ярославль, Вологда, Уфа, Москва, Санкт-Петербург.

В подтверждение данных фактов Заявителем представлены в материалы дела:

- протокол осмотра доказательств от 23.11.2018 года, выполненный нотариусом Ивановского городского нотариального округа «..» по заявлению истца, с фиксацией содержимого интернет-сайтов http://www.persei-opt.ru/ и http://www.zookormushka37.ru/;

- акт совершения исполнительских действий от 20.12.2018 года, составленный судебным приставом-исполнителем Советского РОСП г. Иваново «..»., с фиксацией десяти Интернет-ресурсов, на которых представлена продукция производства ответчиков, маркированная обозначениями «PerseiTime» и «PerseiLine»;

- экспертное заключение патентного поверенного от 14.02.2019, которым установлено, что:

1. Комбинированный товарный знак PerseiLine по свидетельству №653186 и коммерческое обозначение PerseiTime, имеют общее зрительное впечатление и звуковое сходство. Данный факт является основанием для вывода о том, что анализируемые обозначения являются сходными до степени смешения. Таким образом, использование коммерческого обозначения PerseiTime для однородных товаров, в отношении которых зарегистрирован товарный знак

PerseiLine по свидетельству №653186, может являться основанием для введения в заблуждение относительно изготовителя товара.

2. Товары, для которых используется коммерческое обозначение PerseiTime указанные в Приложении №5 (стр. 16-42 настоящего заключения), и товары, в отношении которых зарегистрирован комбинированный товарный знак PerseiLine по свидетельству №653186, являются однородными товарами.

3. Такие изделия как антикоготки на которых используется коммерческое обозначение, являются копированием изделий антикоготки (по общему внешнему виду, элементам оформления упаковки) для которой используется зарегистрирован товарный знак PerseiLine по свидетельству №653186.

В таких изделиях как травка для кошек, на которых используется коммерческое обозначение PerseiTime, является имитацией изделий по общему внешнему виду элементов оформления упаковки, для которой используется зарегистрированный комбинированный товарный знак PerseiLine по свидетельству №653186.

В таких изделиях как когтеточки, дом когтеточка, лежаки, игрушки для животных (дразнилки), ошейники для животных на которых используется коммерческое обозначение PerseiTime, являются копированием изделий по форме для которой используется зарегистрированный комбинированный товарный знак PerseiLine по свидетельству №653186;

- расходная накладная №УТ6791 от 20.11.2018 года, согласно которой ООО «ПЕРСЕЙ ПРО» реализовало в пользу индивидуального предпринимателя «..» товар, состоящий из пяти позиций, маркированный обозначением «PerseiTime»;

- договор поставки №02/5 от 18.05.2017 года, заключенный между ООО «ПЕРСЕЙ» и ООО «АСС-НН» и документы по этому договору (товарные накладные, счета-фактуры), свидетельствующие об исполнении сторонами условий договора, связанным с осуществлением ООО «ПЕРСЕЙ» поставок продукции, маркированной обозначением «PerseiTime»;

- фотоматериалы товаров Ответчиков с указанием метаданных, которые приобщены к материалам дела Заявителем 22.02.2019;

- переписка посредством электронный почты Заявителя с покупателями ООО «Зооэксперт» (ОГРН 1146453003289, ИНН 6453135720, адрес: 410080, Саратовская область, г. Саратов, проезд 1-й Сокурский, д.9 «д»), ООО «Ветленд» (ОГРН 1140280036830, ИНН 274188146, адрес: 450022, респ. Башкортостан, г. УФА, ул. Менделеева, д.23), «..» (ОГРН 314231100900049, г. Кранодар), ООО «Зебра» (ОГРН 1132468014436, компания «Животный мир»), «..» (ОГРН 315732700005691), ООО «Талан ДВ» (ОГРН 1142543018155, г. Владивосток, г. Хабаровск), «..»(ОГРН 304519028100582, г. Мурманск).

Также согласно письменным пояснениям ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО» от 20.12.2018, Ответчиками подтверждается, что на выпускаемых товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках, ярмарках, в каталогах или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров, а также в объявлениях, на вывесках и рекламе, в сети и при других способах адресации используют обозначение «PerseiTime», начиная с момента своего основания и государственной регистрации (с 26.01.2018 ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», с 10.04.2018 ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ») с согласия ООО «ПЕРСЕЙ», который использует указанное обозначение с 29.10.2013 года.

Вместе с тем, согласно пояснениям от 16.11.2020 ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» не признают нарушение статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, так как контрафактная продукция ответчиками не реализуется.

Комиссия отклоняет указанный довод по следующим основаниям.

В пояснениях от 16.11.2020 ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» указали, что все ранее данные пояснения по делу поддерживаются Ответчиками в полном объеме.

При этом пояснениями Ответчиков от 20.12.2018 общества подтверждают факт реализации товаров с обозначением «PerseiTime».

Комиссия отмечает, что оценка письменным пояснениям Ответчиков от 20.12.2018 дана судом в решении по делу А17-3268/2019, согласно решения данные пояснения выполнены уполномоченными лицами обществ директором ООО «ПЕРСЕЙ ПРО» «..» и ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» «..» и содержат подробную информацию о времени, способах и формах использования. Судом сделан вывод, что оснований ставить под сомнения данные факты не имеется.

Также Комиссия отклоняет довод Ответчиков, что ООО «ВИНЧИ» и «..». являются недобросовестными конкурентами.

Указанный довод являлся предметом рассмотрения Арбитражного суда Ивановской области по делу №А17-3268/2019.

Арбитражный суд Ивановской области не усмотрел признаки недобросовестности в поведения истца ООО «ВИНЧИ».

Комиссия также отклоняет по основаниям, указанным в данном решении, довод ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» о том, что в отношении Ответчиков необходимо прекратить производство по делу, ввиду того, что общества являются независимыми юридическими лицами и не являются группой лиц.

Вместе с тем, согласно статье 1479 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Согласно части 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.

В соответствии с частью 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, указанными в законе.

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:

- на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

- при выполнении работ, оказании услуг;

- на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

- в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

- в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Согласно части 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), если настоящим Кодексом 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.

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 возникает вероятность смешения (часть 3 статьи 1484 ГК РФ).

Действие исключительного права на товарный знак распространяется на всю территорию Российской Федерации (статья 1479 ГК РФ).

В статьях 1252, 1515 ГК РФ установлена ответственность за незаконное использование чужого товарного знака.

По смыслу перечисленных правовых норм, подлежащим запрету незаконным использованием товарного знака является использование лицом обозначения:

- сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком правообладателя;

- в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров;

- в отсутствие разрешения правообладателя.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции 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.

Согласно части 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции под недобросовестной конкуренцией понимаются действия хозяйствующих

субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с данной нормой для квалификации поведения хозяйствующего субъекта в качестве недозволенной (недобросовестной) конкуренции значение имеет не как таковое соблюдение (нарушение) им гражданского или отраслевого законодательства, а иные обстоятельства:

1) является ли его поведение актом конкуренции - затрагивает права и законные интересы иных участвующих на рынке хозяйствующих субъектов и потребителей;

2) направлено ли оно на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности не за счет собственных экономических ресурсов, а за счет иных участников рынка - на причинение им действительных или потенциальных убытков, умаление деловой репутации;

3) совместим ли избранный хозяйствующим субъектом способ получения преимуществ с честным предпринимательством - отвечает ли он требованиям законодательства и (или) сложившимся в коммерческом обороте обычаям, представлениям о добропорядочности, разумности и справедливости (определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 26 апреля 2019 г. № 303-КГ18-23327).

В соответствии со статьей 14.6 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 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.

Специфика нарушения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции выражается в том, что в случае если действия хозяйствующего субъекта создают возможность смешения его товара с товаром конкурента, то в результате такого смешения потребитель при приобретении товара ошибочно принимает новый товар за давно ему известный, ориентируясь на знакомый ему внешний вид, либо даже воспринимает его как этот же.

Российская Федерация является участником Парижской конвенции по охране промышленной собственности. В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 (в редакции от 02.10.1979) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В частности, подлежат запрету:

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

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Таким образом, исходя из системного толкования вышеназванных норм права, из совокупности фактических обстоятельств, установленных Комиссией по делу, Комиссия Ивановского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО» и ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ», выразившихся в недобросовестной конкуренции связанной с использованием при осуществлении коммерческой деятельности наименования сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №653186 принадлежащего ООО «ВИНЧИ» и в совершении хозяйствующими субъектами действий, способных вызвать смешение с товарами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а именно 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, нарушения по пункта 1, пункта 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции

Согласно пункту 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В силу пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает обязательные для исполнения предписания, в частности, о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, в соответствии с положениями пункта 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда от 30.06.2008 № 30 антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов. В частности, он не полномочен, защищать субъективные гражданские права потерпевшего от такого нарушения путем вынесения предписания нарушителю об уплате контрагенту задолженности или о возмещении понесенных убытков.

Согласно материалам дела, подтвержден тот факт, что Ответчиками производится сбыт продукции с наименованием «PerseiTime» сходного до степени смешения с товарным знаком «PerseiLine». Вместе с тем, в материалах дела отсутствует информация о реализации конечному потребителю всего объема продукции, а также отсутствует информация об имеющейся к реализации продукции имитирующей внешний вид товара «PerseiLine».

В силу требований части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №02-14/2019-004 в силу статьи 48 Закона о защите конкуренции отсутствуют.

Иных обстоятельств, свидетельствующих о нарушении Ответчиком антимонопольного законодательства, Комиссией не установлено.

Оснований для переквалификации нарушения антимонопольного законодательства у Комиссии нет.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О

защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО» и ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ», выразившиеся в недобросовестной конкуренции связанной с использованием при осуществлении коммерческой деятельности наименования сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №653186, принадлежащего ООО «ВИНЧИ», и в совершении хозяйствующими субъектами действий, способных вызвать смешение с товарами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а именно 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, нарушением пункта 1, пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Основания для прекращения дела №02-14/2019-004 в соответствии со статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» отсутствуют.

3. Выдать ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО» и ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» обязательное к исполнению предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

«..»

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Ивановской области.