

Заявитель:

ИП ФИО1

Ответчик:

ИП ФИО2

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 023/01/14.6-1480/2024 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

К РАССМОТРЕНИЮ

01 апреля 2024 г.

г. Краснодар

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, заместитель руководителя управления ...

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление ИП ФИО1 (вх. № 372/24 от 09.01.2024г., вх. № 1182/24 от 15.01.2024г.) о признаках недобросовестной конкуренции в действиях ИП ФИО2, выразившихся в использовании обозначения «ДИКАНЬКА», сходного до степени смешения с товарным знаком (свидетельство № 736770) Заявителя.

Из обращения ИП ФИО1. (далее – Заявитель) следует, что ИП ФИО2 имея зарегистрированный ОКВЭД 56.10 «Деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания» использует наименование «Диканька» как для идентификации ресторана по адресу: ул. Лермонтова, д. 2 с. Тамань, расположенного на территории гостевого комплекса «Диканька на Тамани» по ул. Шмидта, д. 2 с. Тамань, так и в качестве рекламы данного ресторана на интернет ресурсах, в том числе на сайте vk.com (dikankataman), ok.ru (Группы «Диканька на Тамани»), на сайте dikanka-taman.ru, в мессенджере телеграмм (@dikanka_taman), на сайте dikanka-taman.rest.

Также данное наименование используется ИП ФИО2 для рекламы указанного ресторана на сайтах: dzen.ru, tripadvisor.ru, yandex.ru, azur.ru, otzovik.com, youtube.com, 2gis.ru, ru.gorodwiki.ru, restoran-official.ru, vse-restorany.ru, lyubimiiigorod.ru.

Кроме того, наименование «Диканька» используется ИП ФИО2 в деятельности точки общественного питания «Вареннична хата» по ул. Таманской Армии, д. 49 с. Тамань, в том

числе, в виде изображения на входной двери данного заведения, а также при размещении рекламы в интернете.

Указанная и используемая ИП ФИО2 конструкция «ДИКАНЬКА», по мнению Заявителя, является сходной до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком № 736770, правообладателем которого является ИП ФИО1.

В целях установления обстоятельств, позволяющих антимонопольному органу сделать вывод о наличии или об отсутствии признаков недобросовестной конкуренции в действиях ИП ФИО2, Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России) направлен запрос в адрес Заявителя (исх. № 1661/24 от 23.01.2024г.) о предоставлении следующей информации:

- доказательства использования ИП ФИО2 обозначения «ДИКАНЬКА» сходного до степени смешения с товарным знаком № 736770 (фотоматериалы, скриншоты);
- доказательства, подтверждающее сходство до степени смешения обозначения «ДИКАНЬКА», используемое ИП ФИО2 с товарным знаком (свидетельство № 736770) Заявителя;
- доказательства введения в оборот (осуществления деятельности) ИП ФИО1 с обозначением «ДИКАНЬКА» (свидетельство № 736770) (с документальным подтверждением и указанием дат);
- сведения об имеющихся судебных спорах между ИП ФИО1 и ИП ФИО2;
- сведения о том, в каких регионах Российской Федерации (в том числе Краснодарский край) и какую деятельность с обозначением «ДИКАНЬКА» (свидетельство № 736770) (в т.ч. и виды оказываемых услуг) осуществляет ИП ФИО1 (договоры и т.п.).

В ответ на вышеуказанный запрос Заявителем представлены письменные пояснения и фотоматериалы (вх. № 3624/24 от 31.01.2024г.) из которых следует:

«1) Имеющимися у заявителя доказательствами использования ИП ФИО2
(ОГРНИП) товарного знака № 736770 и прилагаемыми к настоящему письму, являются:

- фото-материалы, оформленные представителем заявителя при посещении гостевого дома/ ресторана «Диканька на Тамани» по ..., точки общественного питания «Вареннична хата» по ..., собственником которых является ИП ФИО2., кассовый чек ИП ФИО2 и визитка, полученные представителем заявителя при посещении указанных заведений;
- скрин-шоты страниц с сайтов сети-интернет, используемых ИП ФИО2 с указанием названия и изображения «Диканька».

2) Доказательство, подтверждающее сходство до степени смешения обозначения «Диканька», используемое ИП ФИО2 с товарным знаком заявителя - скан-копия свидетельства № 736770...

3) Доказательствами введения заявителем в оборот - осуществления деятельности под товарным знаком «Диканька» являются:

- учредительные документы ООО «Ресто Юг» (ОГРН ...), единственным учредителем которого является заявитель;
- договор аренды от 01.01.2019 г. и акт приема-передачи к нему между ООО «Ресто Юг» (арендатором) и ИП ФИО1 (арендодателем) о передаче в аренду помещения по ул. Промышленная, д.21/1 г. Краснодара для осуществления деятельности ресторана под товарным знаком «Диканька»;
- согласие правообладателя ФИО1, выданное ООО «Ресто Юг» на использование в

деятельности товарного знака «Диканька»;

- налоговая отчетность ООО «Ресто Юг» за период с 2019 по 2023 гг.

4) Судебные споры между ИП ФИО1 и ИП ФИО2 отсутствуют.

Заявитель ФИО1 не имеет намерения взыскать с ИП ФИО2 предусмотренной законом компенсации за незаконное использование товарного знака. Цель обращения заявителя в УФАС - пресечение законным способом незаконных действий ИП ФИО2

5) До настоящего времени заявитель ФИО1 осуществляет использование собственного товарного знака только на территории г. Краснодара (п. 3 настоящего письма).

6) Также направляем доказательства направления 06.03.2023 года претензии в адрес ИП ФИО2 (ИНН...) - собственника объектов недвижимости, в которых ведется деятельность с незаконным использованием товарного знака заявителя и ответ собственника.».

Краснодарским УФАС России направлен запросы в адрес ИП ФИО2 (исх. № 2625/24 от 02.02.2024г., № 6097/24 от 05.03.2024г.) о предоставлении:

- письменных пояснений, относительно использования обозначений «ДИКАНЬКА», «Диканька на Тамани», сходного до степени смешения с обозначением знака «ДИКАНЬКА» (свидетельство № 736770), правообладателем которого является заявитель;

- доказательств введения в оборот обозначений «ДИКАНЬКА», «Диканька на Тамани» (с документальным подтверждением и указанием дат);

- сведений о деятельности осуществляемой ИП ФИО2 с обозначением «ДИКАНЬКА», «Диканька на Тамани» (в т.ч. и виды оказываемых услуг);

- сведения об имеющихся судебных спорах между Заявителем и ИП ФИО2;

- сведения о том, в каких регионах Российской Федерации (в том числе в Краснодарском крае) осуществляет деятельность с использованием обозначений И П ФИО2 «ДИКАНЬКА», «Диканька на Тамани» с документальным подтверждением;

- сведения о владельце сайта «dikanka-taman.ru» и «dikanka-taman.rest» с документальным подтверждением.

- сведения о том, где ИП ФИО2 использует обозначения «ДИКАНЬКА», «Диканька на Тамани» с документальным подтверждением.

Ответ на вышеуказанные запросы в Краснодарское УФАС России от ИП ФИО2 не поступал.

Краснодарским УФАС России направлен запрос ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (исх. № 4033-ЭП/24 от 05.02.2024 г.) с целью получения информации о владельце домена: «dikanka-taman.ru».

Согласно сведениям, представленным ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (вх. 4033-ЭП/24 от 05.02.2024г.), доменное имя dikanka-taman.ru принадлежат услуге хостинга с логином

Администратором услуги хостинга с логином и... является пользователь@yandex.ru. Базовая анкета пользователя заполнена на данные: Б.А.В..

Вместе с тем, Краснодарским УФАС России был сделан запрос в адрес АО «Региональный Сетевой Информационный Центр» (далее - АО «РСИЦ») (исх. № 7097/24 от 15.03.2024г.) о предоставлении информации о владельце домена: «dikanka-taman.rest».

В ответ на запрос (исх. № 7097/24 от 15.03.2024г.) АО «РСИЦ» представлены письменные пояснения (вх. № 10086-ЭП/24 от 18.03.2024г.) согласно которым домен «dikanka-taman.rest» по состоянию на 15.03.2024г. принадлежит Б.А.В.

В связи с вышеизложенным, Краснодарским УФАС России был направлен запрос в адрес Б.А.В. (исх. № 7095/24 от 15.03.2024г.) о предоставлении – письменных пояснений, относительно предъявляемых претензий, а также информации о владельцах сайтов «dikanka-taman.ru», «dikanka-taman.rest», с документальным подтверждением.

В ответ на запрос (исх. № 7095/24 от 15.03.2024г.) Б.А.В. представлены письменные пояснения (вх. № 9724-ЭП/24 от 15.03.2024г.) следующего содержания: «я сделал сайт в рамках договора для ФИО2... Хостинг и домен зарегистрированы на меня, сейчас в процессе перерегистрации на ФИО2», а также копия договора возмездного оказания услуг № 151 от 22.09.2022г. заключенного между ИП ФИО2 и Б.А.В.

Антимонопольной службой был направлен запрос в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (исх. № ТО/2670/24 от 02.02.2024г.) о письменной консультации по вопросу о наличии либо отсутствии сходства до степени смешения обозначений «ДИКАНЬКА», «Диканька на Тамани», с товарным знаком «ДИКАНЬКА» (свидетельство № 736770), правообладателем которого является Заявитель.

04.03.2024 г. (вх. № 8184/24) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (далее – ФИПС) с приложением справки.

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате проведенного исследования установлено следующее:

На изображении 1 идентифицируется обозначение «Диканька на Тамани», являющееся сходным с товарным знаком по свидетельству № 736770 «Диканька» - поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Диканька», при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и услуги, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 736770, являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

На изображении 2 идентифицируется обозначение «Диканька на Тамани» (логотип), являющееся сходным с товарным знаком по свидетельству № 736770 «Диканька» - поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Диканька», при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и услуги, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 736770, являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

На изображении 3 идентифицируется обозначение «Диканька на Тамани» (на визитной карточке), являющееся сходным с товарным знаком по свидетельству № 736770 «Диканька» - поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Диканька», при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и услуги, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 736770, являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

На изображении 4 идентифицируется обозначение «Диканька на Тамани», являющееся сходным с товарным знаком по свидетельству № 736770 «Диканька» - поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Диканька», при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и услуги, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по

свидетельству № 736770, являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

На изображении 5 идентифицируется обозначение «Диканька на Тамани» (логотип), являющееся сходным с товарным знаком по свидетельству № 736770 «Диканька» - поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Диканька», при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и услуги, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 736770, являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

На изображении 6 идентифицируется обозначение «Диканька на Тамани» (логотип на сайте), являющееся сходным с товарным знаком по свидетельству № 736770 «Диканька» - поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Диканька», при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и услуги, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 736770, являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

На изображении 7 идентифицируется обозначение «Диканька» (в тексте информации на сайте), являющееся сходным с товарным знаком по свидетельству № 736770 «Диканька» - поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Диканька», при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и услуги, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 736770, являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

На изображении 8 идентифицируется обозначение «Ресторан Диканька на Тамани», являющееся сходным с товарным знаком по свидетельству № 736770 «Диканька» - поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Диканька», при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и услуги, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 736770, являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

На изображении 9 идентифицируется обозначение «Диканька», являющееся сходным с товарным знаком по свидетельству № 736770 «Диканька» - поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Диканька», при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и услуги, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 736770, являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

На изображении 10 идентифицируется обозначение «Диканька гостиница» (вывеска), являющееся сходным с товарным знаком по свидетельству № 736770 «Диканька» - поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Диканька», при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и услуги, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 736770, являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

Вместе с тем, согласно выводу ФИПС обозначения идентифицируемые на изображениях 1-10, используются в отношении услуг, оказываемых «рестораном и гостиницей», которые являются однородными услугами 43 класса Международной классификации товаров и услуг «рестораны; рестораны самообслуживания; закусочные; кафе; кафетерии; гостиницы; пансионаты; базы отдыха; мотели; аренда временного жилья; бронирование мест в гостиницах; службы приема по временному размещению», для индивидуализации которых, в том числе зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 736770.

При установлении однородности услуг принимались во внимание: вид услуг, взаимодополняемость услуг, общий круг потребителей.

Краснодарским УФАС России установлено, что согласно Выписке ЕГРИП от 19.03.2024г. основным видом деятельности ИП *ФИО2* является ОКВЭД: 56.10 Деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания.

Согласно Выписке ЕГРИП от 19.03.2024г. основным видом деятельности ИП *ФИО1* является ОКВЭД: 68.20.2 Аренда и управление собственным или арендованным нежилым недвижимым имуществом, одним из дополнительных видов деятельности является ОКВЭД: 56.10 Деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания.

Вместе с тем, ИП *ФИО2* и ИП *ФИО1* осуществляют деятельность на одном товарном рынке на территории Краснодарского края.

Таким образом, ИП *ФИО2* и ИП *ФИО1* являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют аналогичную деятельность на одном товарном рынке на территории Краснодарского края.

Согласно ч.1 ст. 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса 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.

Согласно ч.3 ст. 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.

Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ред. от 02.10.1979) (2) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

(3) 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.

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе 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.

Таким образом, в действиях ИП ФИО2, выразившихся в использовании обозначений «ДИКАНЬКА», «Диканька на Тамани» для идентификации ресторана по адресу:..., расположенного на территории гостевого комплекса «Диканька на Тамани» по ..., также на интернет ресурсах: vk.com (dikankataman), ok.ru (Группы «Диканька на Тамани»), на сайте dikanka-taman.ru, в мессенджере телеграмм (@dikanka_taman), на сайте dikanka-taman.rest, сходного до степени смешения с товарным знаком «ДИКАНЬКА» (свидетельство № 736770), правообладателем которого является Заявитель, усматриваются признаки нарушения п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

На основании изложенного, прошу Вас рассмотреть вопрос о возбуждении дела по признакам нарушения п.1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении ИП ФИО2 (дата рождения:...).

Таким образом, в действиях ИП ФИО2 содержатся признаки недобросовестной конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю № 44/24 от 29.03.2024 г. о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации по признакам нарушения ИП ФИО2 (...) п. 1 ст. 14.6 Закона «О защите конкуренции», выразившегося в использовании обозначений «ДИКАНЬКА», «Диканька на Тамани» для идентификации ресторана по адресу: ул. Лермонтова, д. 2 с. Тамань, расположенного на территории гостевого комплекса «Диканька на Тамани» по ул. Шмидта, д. 2 с. Тамань, также на интернет ресурсах: vk.com (dikankataman), ok.ru (Группы «Диканька на Тамани»), на сайте dikanka-taman.ru, в мессенджере телеграмм (@dikanka_taman), на сайте dikanka-taman.rest, сходного до степени смешения с товарным знаком «ДИКАНЬКА» (свидетельство № 736770), правообладателем которого является ИП ФИО1.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Закон о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 023/01/14.6-1480/2024 к рассмотрению **на 18.06.2024 г. в 12 часов 00 минут по адресу: г. Краснодар, ул. Старокубанская, 116а, 4 этаж, каб. 410.**

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве Ответчика **ИП ФИО2 (...).**

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве Заявителя **ИП ФИО1 (...).**

4. **ИП ФИО2** представить в Краснодарское УФАС России (предварительно направить по электронной почте: fo23@fas.gov.ru, указав в теме исходящий номер настоящего документа) **в срок до 12.06.2024 г.** надлежащим образом заверенные копии следующих документов:

- письменные объяснения по существу изложенной информации с приложением документального подтверждения доводов;

- - письменные пояснения, относительно использования обозначений «ДИКАНЬКА», «Диканька на Тамани», сходного до степени смешения с обозначением знака «ДИКАНЬКА» (свидетельство № 736770), правообладателем которого является ИП ФИО1;

- доказательства введения в оборот обозначений «ДИКАНЬКА», «Диканька на Тамани» (с документальным подтверждением и указанием дат);

- сведения о деятельности осуществляемой ИП ФИО2 с обозначением «ДИКАНЬКА», «Диканька на Тамани» (в т.ч. и виды оказываемых услуг);

- сведения об имеющихся судебных спорах между ИП ФИО1 и ИП ФИО2;

- сведения о том, в каких регионах Российской Федерации (в том числе в Краснодарском крае) осуществляет деятельность с использованием обозначений И П ФИО2 «ДИКАНЬКА», «Диканька на Тамани» с документальным подтверждением;

- сведения о владельце сайта «*dikanka-taman.ru*» и «*dikanka-taman.rest*» с документальным подтверждением.

- сведения о том, где ИП ФИО2 использует обозначения «ДИКАНЬКА», «Диканька на Тамани» с документальным подтверждением.

Рассмотрение дела может быть проведено с помощью системы видеоконференцсвязи. В случае принятия решения о проведении в режиме видеоконференцсвязи необходимо сообщить о таком решении за 3 рабочих дня до рассмотрения дела.

Председатель Комиссии

.....