

ИП Ф<...>

г.Барнаул, 656055

ИП Б<...>

г.Барнаул, 656049

ИП К<...>

г.Барнаул, 656053

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 01-ФАС22-НК/02-19

о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

19 февраля 2019г. г. Барнаул

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), заместитель руководителя управления К<...>, на основании приказа управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю от 19.02.2019г. № 36 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ИП Ф<...> (Алтайский край, 656055, г.Барнаул, ОГРНИП 314222326800051, ИНН 222331434000) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании в предпринимательской деятельности по организации «реалити-квестов «НЕ ВЗАПЕРТИ», в том числе в доменном имени, обозначения, схожего до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком, правообладателем которого является ИП К<...>,

УСТАНОВИЛ:

21 января 2019 года в Алтайское краевое УФАС России с заявлением на действия индивидуальных предпринимателей Ф<...> и Б<...>, г.Барнаул по использованию в предпринимательской деятельности по организации «реалити-квестов» обозначения, схожего до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком «ВЗАПЕРТИ», обратилась ИП К<...>, г.Барнаул.

Заявитель считает указанные действия недобросовестными, просит привлечь виновных лиц за нарушение законодательства Российской Федерации.

Алтайским краевым УФАС России в результате проверки фактов, изложенных в заявлении, установлено следующее.

Хозяйствующие субъекты ИП К<...>, ИП Ф<...> и ИП Б<...> являются конкурентами на рынке по организации «реалити-квестов» в пределах одних географических границ – Барнаул Алтайский край, следовательно, добросовестная конкуренция, как фактор ведения данными хозяйствующими субъектами конкурентной борьбы на началах добросовестности, разумности и справедливости, в соответствии с законодательством Российской Федерации, не создавая препятствий друг другу,

заведомо предполагается.

В 2017 году для расширения круга клиентов заявителем с ИП Ф<...> и ИП Б<...> были заключены договоры бизнес-партнерства, предметом которых являлось предоставление дилерам бизнес-партнерства на территории по организации дилерского предприятия «реалити-квест «Взаперти».

По договору бизнес-партнерства, заключенному с ИП Ф<...>, единственная территория, в пределах которой осуществляется организация реалити-квестов, - г.Барнаул, Сиреневая ул., 32, по аналогичному договору с ИП Б<...> - г.Барнаул, Папанинцев ул., 117.

Согласно материалам заявления, ИП К<...> в январе 2019 году стало известно о нарушении ИП Ф<...> и ИП Б<...> исключительных прав заявителя на товарный знак, которое выразилось в использовании в предпринимательской деятельности на вывеске и в рекламе по адресам осуществления деятельности: г. Барнаул, Сиреневая ул., 32, Папанинцев ул., 117, Песчаная ул., 118, Балтийская ул., 105, а также в доменном имени, на сайте и в социальных сетях «ВКонтакте», «Instagram» обозначения «НЕ ВЗАПЕРТИ», схожего до степени смешения с вышеуказанным товарным знаком.

Кроме того, ИП К<...> представлены фотоснимки рекламных баннеров, расположенных по адресам: Песчаная ул., 118, Балтийская ул., 105 в месте осуществления деятельности по организации индивидуальными предпринимателями «реалити-квестов «НЕ Взаперти», на которых размещена следующая информация «ТВОЕ ГЛАВНОЕ ПРИКЛЮЧЕНИЕ ВЗАПЕРТИ РЕАЛИТИ-КВЕСТ...» с использованием товарного знака заявителя. Антимонопольным органом 18 февраля 2019 года в ходе визуального осмотра рекламных баннеров по указанным адресам данный факт также установлен, в том числе и по улице Папанинцев, 117.

ИП К<...> является правообладателем исключительных прав на товарный знак, зарегистрированный в государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ от 20.03.2017г. (приоритет 28.09.2015г.), что подтверждается свидетельством № 609414.

Данный товарный знак используется правообладателем для индивидуализации своей коммерческой деятельности по организации «реалити-квестов «Взаперти» в г.Барнауле.

Для продвижения своих услуг заявителем используется социальная сеть «ВКонтакте» (https://vk.com/vzaperty_brn), сервис «Instagram» (https://www.instagram.com/vzaperti_brn/), а также сайт <https://v-zaperti.ru/barnaul/>.

Согласно статье 1484 ГК РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак).

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 в сети Интернет,

в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

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 (пункт 3 статьи 1484 ГК РФ).

ИП Ф<...> и ИП Б<...>, исходя из материалов заявления, осуществляя на территории города Барнаула оказание услуг по организации «реалити-квестов «НЕ Взперти», используют в социальных сетях Вконтакте» (https://vk.com/ne_vzaperty/), сервис «Instagram» (https://www.instagram.com/ne_vzaperty/), а также на сайте и его доменном имени (<https://ne-vzaperty.ru/>), обозначение «НЕ ВЗАПЕРТИ», выполненное белыми буквами на черном фоне, где слово «ВЗАПЕРТИ», схоже до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком заявителя.

На сайте <https://ne-v-zaperty.ru/> во вкладке «КОНТАКТЫ» размещена информация о лице, осуществляющем деятельность по организации реалити-квестов «НЕ ВЗАПЕРТИ» по адресам: Сиреневая ул., 32, Балтийская ул., 105, Папанинцев ул., 117, Песчаная ул., 118, - ИП Ф<...>.

Организация реалити-квестов «НЕ ВЗАПЕРТИ» осуществляется ИП Ф<...> по указанным адресам не в рамках договорных отношений с ИП К<...>, а самостоятельно.

31 января 2019 года заявителем в материалы заявления предоставлено заключение эксперта Алтайской торгово-промышленной палаты, в соответствии с которым обозначение «НЕ ВЗАПЕРТИ», используемое на сайте <https://ne-v-zaperty.ru/>, является тождественным товарному знаку «ВЗАПЕРТИ», исключительное право на использование которого принадлежит заявителю.

Таким образом, обозначение «НЕВзаперти», используемое ИП Ф<...> в доменном имени, на сайте компании и на страницах в социальных сетях, является сходным до степени смешения с товарными знаками «ВЗАПЕРТИ» по свидетельству №609414.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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:

1) незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку,

фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ним 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.

Согласно пункту 1 статьи 10bis «Недобросовестная конкуренция» Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в г. Париже 20 марта 1883 года, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В том числе согласно указанной международной правовой норме подлежат запрету:

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

Таким образом, действия ИП Ф<...> указывают на признаки недобросовестной конкуренции, запрет которой установлен пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь частями 13, 14 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 01-ФАС22-НК/02-19 к рассмотрению **на 14 марта 2019 года в 11 часов 30 минут** по адресу: г. Барнаул, пр.Ленина,81, 1 этаж.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 01-ФАС22-НК/02-19 в качестве:

- ответчика – ИП Ф<...> (656055, г.Барнаул, ОГРНИП 314222326800051, ИНН 222331434000),

- заинтересованного лица – ИП Б<...> (656049, г.Барнаул, ОГРНИП 314222326900010, ИНН 222208573193),

- заявителя – ИП К<...> (656053, г.Барнаул, ОГРНИП 308222108100021, ИНН 2221057344917).

3. ИП Ф <...> **в срок до 11 марта 2019 года** представить в управление копии следующих документов и материалов:

- правовые основания пользования сайтом <https://ne-vzaperti.ru/>, с приложением подтверждающих документов;
- договор на наполнение сайта <https://ne-vzaperti.ru/>, а также заявки и платежные документы;
- правовые основания использования по адресам: Песчаная ул., 118 и Балтийская ул., 105 на рекламных баннерах товарного знака «ВЗАПЕРТИ», правообладателем которого является ИП К<...> (с приложением подтверждающих документов);

- сведения о начале осуществления деятельности по организации «реалити-квестов «НЕ ВЗАПЕРТИ», с приложением подтверждающих документов;
- сведения о взаимоотношениях между ИП Ф<...> и ИП Б<...> по поводу организации деятельности по организации «реалити-квестов «НЕ ВЗАПЕРТИ»;
- сведения об объеме выручки за 2017-2018 годы, с приложением подтверждающих документов;
- иные документы и материалы, имеющие значение по рассматриваемому вопросу;
- письменный отзыв по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Копии документов и материалов должны быть заверены надлежащим образом, направлены с описью вложений.

Обращаю Ваше внимание, что в соответствии с частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а также представление заведомо недостоверных сведений (информации) – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно части 2 статьи 26 Федерального закона «О защите конкуренции», за разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, работники антимонопольного органа несут гражданско-правовую, административную и уголовную ответственность.

Явка лиц, признанных участвующими в деле, или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Председатель Комиссии К<...>