

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена «08» ноября 2017 года

В полном объеме решение изготовлено «09» ноября 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 16-08нк/2017 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	<...>	заместителя руководителя – начальника - отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	<...>	главного специалиста-эксперта отдела - контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
	<...>	ведущего специалиста-эксперта - отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 16-08нк/2017, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью Микрокредитная компания «Александрит» (далее – ООО МКК «Александрит», Ответчик) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в отсутствие лиц, надлежащим образом уведомленных о дате времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступило заявление Отделения по Челябинской области Уральского главного управления Центрального Банка Российской Федерации (далее – Отделение Челябинск, Заявитель) о недобросовестных конкурентных действиях ООО МКК «Александрит», выразившихся в использовании обозначения, графическая часть которого является сходной до степени смешения с графической частью товарного знака по свидетельству № 417925, правообладателем которого является Публичное акционерное общество «Сбербанк» (далее – ПАО «Сбербанк»).

Из заявления следует, что в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – Интернет) на сайте www.bystryi-kredit.ru ООО МКК «Александрит» для обозначения собственного бренда «Быстрые займы» размещено обозначение, графическая часть которого является сходной до степени смешения с графической частью товарного знака по свидетельству № 417925, правообладателем которого является ПАО «Сбербанк», в подтверждение Отделением Челябинск представлены скриншоты интернет-

страницы.

ПАО «Сбербанк» представлены письменные пояснения, из которых следует, что, по мнению ПАО «Сбербанк», графическая часть изображения «Быстрые займы», используемая ООО МКК «Александрит» в оформлении офисов, а также в оформлении интернет-сайта www.bystryi-kredit.ru сходна до степени смешения с зарегистрированным ПАО «Сбербанк» товарным знаком, при этом разрешения на использование товарного знака Ответчику ПАО «Сбербанк» не предоставлял. По мнению ПАО «Сбербанк», такие действия ООО МКК «Александрит» предоставляют преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности в виде использования деловой репутации ПАО «Сбербанк», и, соответственно, содержат признаки недобросовестной конкуренции.

ООО МКК «Александрит» в своих пояснениях указало, что использует интернет-сайт www.bystryi-kredit.ru для осуществления своей деятельности, однако до 22 августа 2017 года не являлось его администратором. Все изменения, вносимые на сайт, производились посредством переписки по электронной почте и телефонограмм с администратором доменного имени «bystryi-kredit.ru» (гр. <...>), который по требованию ООО МКК «Александрит» удалил спорное обозначение в местах его использования на указанном интернет-ресурсе.

Пользование телефонными номерами, указанными на интернет-сайте www.bystryi-kredit.ru в качестве контактных, ООО МКК «Александрит» осуществлялось по устной договоренности с владельцем этих номеров. В данный момент права владения телефонными номерами переоформлены на ООО МКК «Александрит».

Кроме того, по мнению Ответчика, обозначение, которое он использовал при осуществлении своей деятельности, не является сходным до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком, принадлежащим ПАО «Сбербанк». Ответчиком проведен Опрос населения на тему схожести логотипов (далее – Опрос), по результатам которого 13 из 15 опрошенных респондентов посчитали, что обозначение, используемое ООО МКК «Александрит» при осуществлении своей деятельности, не имеет схожести с товарным знаком, зарегистрированным за ПАО «Сбербанк».

Вместе с тем, ООО МКК «Александрит» представлены письменные сведения и документы (скрин-шоты сайта www.bystryi-kredit.ru), свидетельствующие о прекращении использования Ответчиком спорного обозначения.

Изучив материалы дела, заслушав мнения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с пунктом 5 названной статьи хозяйствующий субъект – индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Из пункта 7 статьи 4 Закона 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.

ООО МКК «Александрит» зарегистрировано в качестве юридического лица 10 сентября 2015 года Инспекцией Федеральной налоговой службы по Центральному району г. Челябинска; основным видом деятельности является деятельность по предоставлению потребительского кредита, к дополнительному виду деятельности, в том числе относится денежное посредничество прочее. Осуществляет свою деятельность на территории Челябинской области.

ПАО «Сбербанк» зарегистрировано в качестве юридического лица 20 июня 1991 года Центральным Банком Российской Федерации; основным видом деятельности является денежное посредничество прочее. Осуществляет свою деятельность на территории нескольких субъектов Российской Федерации, в том числе на территории Челябинской области.

В силу положений пунктов 4, 5, 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции ООО МКК «Александрит» и ПАО «Сбербанк» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность по прочему денежному посредничеству на территории Челябинской области, то есть, являются конкурентами по отношению друг к другу.

- Челябинского УФАС России осуществлен осмотр сайта www.bystryi-kredit.ru, о чем составлен Акт осмотра 32-2017 от 14 апреля 2017 года. В результате осмотра установлено, что на главной странице Интернет-ресурса размещен логотип компании с коммерческим обозначением «Быстрые займы» в виде шара с разделенной верхней частью галочками справа и словосочетанием «Быстрые займы» слева, выполненный в зеленой цветовой гамме.

Как усматривается из материалов дела ПАО «Сбербанк» является правообладателем товарного знака по свидетельству № 417925 с приоритетом от 07.10.2009, представляющий собой зеленый шар с разделенной верхней частью галочками и словом «СБЕРБАНК» заглавными буквами справа, выполненное в зеленой цветовой гамме.

В данном случае, идентичное местоположение элементов, цветовое решение и сходная тематика изображений, присутствующих как на товарном знаке ПАО «Сбербанк», так и на обозначении Ответчика указывают на их визуальное сходство.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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.

Согласно пункту 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.

У ООО МКК «Александрит» отсутствует разрешение правообладателя на использование товарного знака по свидетельству № 417925. Указанное обстоятельство подтверждается обращением Отделения Челябинск о нарушении исключительных прав ПАО «Сбербанк» на товарный знак по свидетельству № 417925, данными, содержащимися на официальном сайте Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности» в реестре товарных знаков и знаков обслуживания.

Использование ООО МКК «Александрит» обозначения, графическая часть которого является сходной до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 417925, правообладателем которого является ПАО «Сбербанк», является нарушением исключительных прав указанной организации на зарегистрированный товарный знак.

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте АНО «Координационный центр национального домена сети Интернет», регистратором доменного имени «bystryi-kredit.ru» является ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ».

ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» по запросу Челябинского УФАС России представило информацию, из которой следует, что администратором доменного имени www.bystryi-kredit.ru является физическое лицо – <...> (г. Челябинск).

По запросу Челябинского УФАС России <...> документов и сведений не представил.

Вместе с тем, ООО МКК «Александрит» в письменных пояснениях и на заседании Комиссии указывало, что права администрирования интернет-ресурсом www.bystryi-kredit.ru переданы <...> по устной договоренности.

С учетом изложенного, информация, присутствующая на сайте, размещена в интересах ООО МКК «Александрит», поскольку Челябинским УФАС России иных документов и сведений не получено, а ООО МКК «Александрит» не представлено.

Комиссия, рассмотрев представленные Ответчиком в качестве подтверждения отсутствия схожести обозначения «Быстрые займы» и товарного знака, принадлежащего ПАО «Сбербанк», результаты Опроса, считает, что они не могут быть приняты в качестве надлежащего доказательства, поскольку не содержат сведения о месте проведения, о лицах, проводивших указанный социологический опрос, о способе выбора респондентов для опроса. Кроме того, копия результатов Опроса представлена ООО МКК «Александрит» в материалы дела № 16-08нк/2017 в черно-белой цветовой, сведения о том, что респондентам для сравнения были представлены изображения в цвете, отсутствуют, в то время как сходство до степени смешения усматривается в целом с учетом идентичного местоположения элементов, цветового решения и сходной тематики изображений.

С целью установления наличия сходства до степени смешения обозначения, используемого ООО МКК «Александрит», с графической частью товарного знака по свидетельству № 417925, правообладателем которого является ПАО «Сбербанк», Комиссией направлен запрос в Федеральное государственное бюджетное учреждение Федеральную службу по интеллектуальной собственности «Федеральный институт промышленной собственности» (далее – ФИПС) о предоставлении мнения по указанному вопросу.

Согласно представленному ответу, позиция ФИПС сводится к тому, что представленное комбинированное обозначение, используемое в соевой деятельности ООО МКК «Александрит», является сходным до степени смешения с комбинированным товарным знаком по свидетельству № 417925, зарегистрированным за ПАО «Сбербанк», поскольку ассоциируется с ним в целом в силу сходства изобразительных элементов, сходства цветового сочетания и композиционного расположения элементов.

При таких обстоятельствах Челябинское УФАС России приходит к выводу об использовании ООО МКК «Александрит» обозначения, графическая часть которого является сходной до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком ПАО «Сбербанк».

Согласно части 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (часть 5 статьи 10 ГК РФ).

Частью 3 статьи 1 ГК РФ определено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Согласно статье 10 bis «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. Актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В силу части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. СССР подписал Конвенцию 12.10.1967, Российская Федерация как правопреемник СССР является государством участником конвенции (часть 3 статьи 1 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»).

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция – любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно пункту 1 статьи 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 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.

В действиях ООО МКК «Александрит» присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции:

1. Такие действия направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, поскольку ООО МКК «Александрит»

имело возможность не вкладывать материальные ресурсы в разработку собственного наименования и пользоваться результатами деятельности, созданными другим юридическим лицом.

2. Противоречие действующему законодательству, а именно статье 1229 ГК РФ, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добросовестности, разумности и справедливости.

3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что у Заявителя в результате действий ООО МКК «Александрит» может снизиться размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий ПАО «Сбербанк» (упущенная выгода), поскольку данные действия способствуют привлечению потребителей к товарам данных лиц и их оттоку от товаров Заявителя.

Действия ООО МКК «Александрит» по использованию обозначений сходных до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 417925, правообладателем которого является ПАО «Сбербанк», указывают на нарушение части 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

ООО МКК «Александрит» представлены и документы (скрин-шоты сайта www.bystryi-kredit.ru), свидетельствующие о прекращении использования Ответчиком спорного обозначения, из которых усматривается, что с на интернет-ресурсе www.bystryi-kredit.ru обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком, принадлежащим ПАО «Сбербанк», отсутствует, что также подтверждается Актом осмотра № 162-2017, составленным специалистами Челябинского УФАС России, в связи Комиссия не находит оснований для выдачи предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО МКК «Александрит», выразившиеся в использовании обозначения, графическая часть которого является сходной до степени смешения с графической частью товарного знака по свидетельству № 417925, правообладателем которого является ПАО «Сбербанк», нарушением пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО МКК «Александрит» и его должностного лица.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

ПРЕДПИСАНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

18 октября 2017 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя – начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

<...> – специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;

члены Комиссии:

<...> – специалист 1 разряда отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

на основании решения от 18 октября 2017 по делу № 11-08/2017 о признании рекламы, распространенной в информационно-рекламном издании «Деловой квартал» № 12 (319) от 19.12.2016 ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1 .<...> незамедлительно со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение требования части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», а именно не размещать рекламу без указания информации о лице, осуществляющем финансовую деятельность.

2 .<...> в срок **до 18 декабря 2017 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области **доказательства исполнения** пункта 1 настоящего предписания, а именно письменные пояснения, свидетельствующие о прекращении нарушения требований, предусмотренных частью 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Челябинское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях привлечь виновное лицо к административной ответственности.

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.