

ПРОТОКОЛ №276

об административном правонарушении

17 мая 2021 г.

г. Ставрополь

Протокол составлен заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золиной Г.В. на основании пункта 1 части 1 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ИП <***>, по материалам дела №026/01/14.6-1772/2020, возбужденного 07.08.2020 управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Протокол составлен в присутствии ИП <***>.

Место совершения административного правонарушения: На интернет странице «Горелка - сервис» с доменным именем <https://gorelka-service.ru>; по адресу: <https://www.instagram.com/stavpech126.ru/?igshid=lmncuy9gdhls>; по адресу: https://www.avito.ru/stavropol/remont_i_stroitelstvo/gorelka_na_otrabotke_1327980676?utm_campaign=native&utm_medium=item_page_android&utm_source=soc_sharing; по адресу: <https://mahachkala.novosel.ru/gorelka-i-kotel-na-otrabotannom-masle-lot3131455.htm>.

Время совершения административного правонарушения: 14.11.2019г.; 19.12.2019; 13.05. 2020г.

Событие административного правонарушения и его квалификация:

В адрес Ставропольского УФАС России поступило заявление ИП <***> по фактам незаконного использования ИП <***> зарегистрированного товарного знака «СТАВПЕЧЬ» (СТАВРЕЧН) (свидетельство №707331 от 08.04.2019) в своей предпринимательской деятельности в сфере производства и продажи котлов на отработанном масле (на основании выписки из ЕГРИП осуществляют тождественные виды экономической деятельности 25.21.2, 25.30.1, 28.21).

ИП <***> имеет сертификаты соответствия №0272048 и №0504201, выданные Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии, на следующую продукцию: котлы отопительные, работающие на жидком топливе, горелки жидкотопливные.

ИП <***> имеет сертификат соответствия №0343237, выданный Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии, на следующую продукцию: котлы отопительные и горелки, работающие на жидком топливе.

В «Общероссийском классификаторе видов экономической деятельности» (ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС. Ред.2) имеется код 25.21.2 – «Производство котлов центрального отопления».

Таким образом, ИП <***> и ИП <***> осуществляют предпринимательскую деятельность в одной сфере производства, а именно производство котлов центрального отопления. Заявитель является правообладателем товарного знака «СТАВПЕЧЬ» (СТАВРЕЧН) (свидетельство №707331 от 08.04.2019), разрешение на его использование ответчику не давал.

ИП <***> с целью продвижения своих товаров использовал обозначение «stavpech126» сходное до степени смешения с товарным знаком «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH) (свидетельство №707331 от 08.04.2019), без надлежащего разрешения правообладателя.

В рамках рассмотрения дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства №026/04/14.33-918/2021 были установлены следующие факты использования ИП <***> спорного обозначения «stavpech126» сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком №707331:

1. 14.11.2019г. при вводе в поисковую строку системы Яндекс слов «ставпечь», «stavpech», «stavpech126» система выдает различные варианты найденных сайтов. В том числе появляется ссылка на интернет страницу «Горелка - сервис» с доменным именем <https://gorelka-service.ru>. При переходе по ссылке <https://gorelka-service.ru> попадаешь на страницу ИП <***>.

В разделах реквизиты и сервис интернет страницы «Горелка - сервис» с доменным именем <https://gorelka-service.ru> указаны контактные данные, в том числе и e-mail: stavpech126@mail.ru.

2. 13.05.2020г. При вводе в поисковую строку в системе Google слова «ставпечь» система выдает различные варианты найденных сайтов. В том числе появляется ссылка на интернет страницу «Горелка - сервис» с доменным именем <https://gorelka-service.ru>.

В разделах реквизиты и сервис интернет страницы «Горелка - сервис» с доменным именем <https://gorelka-service.ru> указаны контактные данные, в том числе и e-mail: stavpech126@mail.ru.

При исследовании данных фактов использования ИП <***> спорного обозначения «stavpech126» Ставропольским УФАС России установлено следующее.

Согласно, письменных объяснений ИП <***> (вх. 6337 от 09.09.2020г.) направленных в адрес Ставропольского УФАС России, следует:

«На сайте <http://gorelka-service.ru> в разделе реквизиты и сервис e-mail: stavpech126@mail.ru отсутствует.

ИП <***> был предоставлен нотариально заверенный протокол осмотра доказательств №26АА3899097 от 14.11.2019г., в котором зафиксирован факт осмотра сайта <https://gorelka-service.ru> и подтверждены факты, указанные в заявлении ИП <***> (протокол осмотра доказательств от 14.11.2019г., выполненный нотариусом СГНО <***> зарегистрирован в реестре №26/103-н/26-2019-11-367). Согласно данного протокола доказательств, следует, что заявка обратного звонка сервисной службы принимается на stavpech126@mail.ru.

3. 19.12.2019г. ИП <***> установлено, что по адресу: <https://www.instagram.com/stavpech126.ru/?igshid=lmncuy9gdhls> размещена страница пользователя «stavpech126» с описанием информации о нем: +79054425393. Котлы, горелки и калориферы на отработанном масле и других видах жидкого топлива. www.stavpech126.ru.

ИП <***> был предоставлен нотариально заверенный протокол осмотра

доказательств, в котором зафиксирован факт осмотра страницы <https://www.instagram.com/stavpech126.ru/?igshid=lmncuy9gdhls> и подтверждены факты, указанные в заявлении ИП <***> (протокол осмотра доказательств от 19.12.2019г., выполненный нотариусом СГНО <***> зарегистрировано в реестре №26/103-н/26-2019-8-1384).

4. 13.05.2020г. ИП <***> установлено, что по адресу: https://www.avito.ru/stavropol/remont_i_stroitelstvo/gorelka_na_otrabotke_1327980676?utm_campaign=native&utm_medium=item_page_android&utm_source=soc_sharing размещена реклама Горелки и котла на отработанном масле. На фотографии горелки указано обозначение «stavpech126.ru», которое является сходным до степени смешения с товарным знаком «stavpech», а также с наименованием сайта <https://stavpech26.ru>, принадлежащим ИП <***>, что подтверждается скриншотом экрана от 13.05.2020г.

5. 13.05.2020г. ИП <***> установлено, что по адресу: <https://mahachkala.novosel.ru/gorelka-i-kotel-na-otrabotannom-masle-lot3131455.htm> размещена реклама Горелки и котла на отработанном масле. На фотографии горелки указана фраза «stavpech126.ru», которое является сходным до степени смешения с товарным знаком «stavpech», а также с наименованием сайта <https://stavpech26.ru>, принадлежащим ИП <***>, что подтверждается скриншотом экрана от 13.05.2020г.

Согласно письменного ответа ИП <***> (администратор сайта «Новосел.ру»), следует, что объявление №3131455 было размещено с IP адреса 176.194.235.97. Автором данного объявления были указаны следующие контактные данные: 89054425393, <http://gorelka-service@mail.ru>.

6. В материалах данного дела присутствует претензионная переписка ИП <***> и ИП <***>, к содержанию которой прикладывается «скриншот» одного из рекламных объявлений, нарушающих права ИП <***> на использование товарного знака «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH):

«Горелка на отработанном масле – Цены ниже конкурентов! Котлы на отработанном масле. Котел капельного типа. Калориферы. Запчасти. «stavpech126.ru». Горелки-на-отработке. Реклама. Завод производитель. Скидки! Быстрая доставка в любые регионы! Гарантия 1 год. Контактная информация. +79054425393-круглосуточно».

Использование обозначения сходного до степени смешения в рекламном объявлении с указанием своего телефона, вводит потребителя в заблуждение относительно производителя данного товара.

С целью установления наличия или отсутствия сходства до степени смешения обозначений («ставпечь», «stavpech», «stavpech126»), используемых в своей предпринимательской деятельности ИП <***> в сфере производства и продажи котлов на отработанном масле, с зарегистрированным товарным знаком «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH) (свидетельство №707331 от 08.04.2019), правообладателем которого является ИП <***>, Ставропольским УФАС России был направлен запрос в Федеральную службу по интеллектуальной собственности. На основании данного запроса специалистами ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» подготовлена справка от

02.07.2020 исх. №41- 26791 -12.

В результате исследования, представленных обозначений «ставпечь», «stavpech», «stavpech126» было установлено:

«ставпечь» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №707331, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического тождества словесного элемента «ставпечь» со словесным элементом «СТАВПЕЧЬ», фонетического сходства словесного элемента «ставпечь» со словесным элементом «STAVPECH»;

«stavpech», «stavpech126» являются сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №707331, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического тождества словесного элемента «stavpech» со словесным элементом «STAVPECH» фонетического сходства словесного элемента «stavpech» со словесным элементом «СТАВПЕЧЬ».

В данном случае, представленная справка не является экспертным заключением. В то же время в соответствии с пунктом 6.5 раздела II Положения о Федеральной службе по интеллектуальной собственности (утв. Постановлением Правительства от 21 марта 2012 года №218) Федеральная служба по интеллектуальной собственности в целях реализации полномочий в установленной сфере деятельности имеет право давать юридическим и физическим лицам разъяснения по вопросам, отнесенным к сфере деятельности Службы.

Указанная справка позволяет сделать вывод о наличии сходства до степени смешения спорных обозначений «ставпечь», «stavpech», «stavpech126» используемых ИП <***>, с зарегистрированным товарным знаком №707331.

Таким образом, во всех случаях использование ИП <***> обозначения, схожего до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №707331, позволяло ему создавать возможность введения в заблуждение потребителя относительно изготовителя реализуемого им товара.

Действия ИП <***>, связанные с использованием обозначения «stavpech126.ru», которое является сходным до степени смешения с товарным знаком «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH) по свидетельству №707331, является актом недобросовестной конкуренции.

Согласно части 1 статьи 1225 ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются: 1) произведения науки, литературы и искусства; 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); 3) базы данных; 4) исполнения; 5) фонограммы; 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); 7) изобретения; 8) полезные модели; 9) промышленные образцы; 10) селекционные достижения; 11) топологии интегральных микросхем; 12) секреты производства (ноу-хау); 13) фирменные наименования; 14) товарные знаки и знаки обслуживания; 15) наименования мест происхождения товаров; 16) коммерческие обозначения.

В соответствии с частью 1 статьи 1484 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.

В соответствии с частью 3 статьи 1484 ГК РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

В соответствии со статьей 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 «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 хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 «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.

Таким образом, ИП <***> допущено нарушение статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в незаконном использовании обозначения «stavpech126.ru», сходного до степени смешения с товарным знаком «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH) (свидетельство №707331 от 08.04.2019).

По результатам рассмотрения дела 31.03.2021г. Комиссией Ставропольского УФАС России было принято решение:

Признать ИП <***> нарушившим статью 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Выдать ИП <***> предписание о прекращении нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»:

ИП <***> прекратить недобросовестную конкуренцию, связанную с совершением действий, выраженных в незаконном использовании обозначения «stavpech126.ru» сходного до степени смешения с товарным знаком «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH) (свидетельство №707331 от 08.04.2019), способных вызвать смешение с

деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента – ИП <***> либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом – ИП <***> в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

Решение изготовлено в полном объеме 06.04.2021г.

На основании части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, Решения Комиссии Ставропольского УФАС России по делу №026/01/14.6-1772/2020 в отношении ИП <***> было вынесено определение о возбуждении дела №026/04/14.33-918/2021 и проведении административного расследования.

В соответствии с частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 51 Конституции, никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников.