

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА

№ 003/01/14.6-995/2022

17 января 2023 г.

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<...>;

Членов Комиссии:

<...>,

<...>,

рассмотрев дело № 003/01/14.6-995/2022, возбужденное по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Лоскутниковой Антониной Владимировной (ОГРНИП 317032700002418; ИНН 032309016224) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

16.11.2022 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее-Бурятское УФАС России) поступило заявление ООО «Альфа-М» (далее - в т.ч. заявитель, вх. № 6915) на предмет выявления признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях лица, незаконно использующего на территории г. Улан-Удэ обозначения **«Белое&Красное»**, которое сходно до степени смешения с товарным знаком «Красное&Белое».

По итогам рассмотрения заявления ООО «Альфа-М» 14.12.2022 Бурятским УФАС России издан приказ № 147 о возбуждении дела № 003/01/14.6-995/2022 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Лоскутниковой Антониной Владимировной (ОГРНИП 317032700002418; ИНН 032309016224) пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Заседание Комиссии по рассмотрению дела состоялось 17.01.2023.

Представитель ООО «Альфа-М» с наличием в действиях ИП Лоскутниковой А.В. признаков нарушения антимонопольного законодательства согласилась, заявление ООО «Альфа-М» поддержала в полном объеме.

ИП Лоскутникова А.В. с вменяемым нарушением не согласилась по основаниям, изложенным в отзыве на заявление ООО «Альфа-М» (вх. № 7309 от 07.12.2022).

Комиссией Бурятского УФАС России установлены следующие обстоятельства, на основании которых 17.01.2023 принято заключение об обстоятельствах дела.

В соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчиков по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

В рамках рассмотрения дела № 003/01/14.6-995/2022 Бурятским УФАС России подготовлен

аналитический отчет по результатам анализа состояния конкуренции на розничном рынке торговли розничной преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах.

Аналитическим отчетом установлено, что ООО «Альфа-М» и ИП Лоскутникова А.В. являются хозяйствующими субъектами-конкурентами.

По существу выявленного правонарушения установлено следующее.

Из заявления ООО «Альфа-М» установлено, что заявитель является обладателем исключительного права на товарный знак «Красное&Белое» на основании изменения к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 560042, о чем 10.03.2022 внесена запись в государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации.

ООО «Альфа-М» осуществляет торговую деятельность по следующим адресам в г. Улан-Удэ: ул. Смолина, 54 «а», ул. Добролюбова, 37, ул. Смолина, 67 корп. 2, ул. Чертенкова, 78.

В подтверждение осуществления предпринимательской деятельности на территории г. Улан-Удэ заявителем представлены договоры аренды нежилых помещений по указанным адресам, а именно: договор аренды нежилого помещения № АМ-6937-15/2021 от 22.12.2021 (ул. Смолина, 54 «а»), договор аренды нежилого помещения № АМ-6888-15/2021 от 29.12.2021 (ул. Чертенкова, 78), договор аренды нежилого помещения № АМ-7077-15/2022 от 04.01.2022 (ул. Смолина, 67 корп. 2), договор аренды нежилого помещения № АМ-7298-15/2022 от 28.01.2022 (ул. Добролюбова, 37). При осуществлении предпринимательской деятельности ООО «Альфа-М» использует товарный знак «Красное&Белое».

ООО «Альфа-М» было установлено, что в г. Улан-Удэ по адресу: ул. Красной Звезды, д. 23 на фасаде торгового объекта размещена вывеска с надписью: «Белое&Красное». ООО «Альфа-М» указывает, что сопоставляя надпись на вывеске вышеуказанного торгового объекта и товарного знака «Красное&Белое», видно, что обозначения являются сходными до степени смешения по следующим признакам:

- по фонетическому и звуковому произношению;

- по семантическому (смысловому) значению;

- по визуальному сходству (слова «Красное» и «Белое», цветовая гамма: сочетание красного и белого цветов, слово «красное» выполнено красным цветом на белом фоне, слово «белое» выполнено белым цветом на красном фоне; использование союза «и», являющегося тождественным знаком &.);

- по графическому изображению букв;

- по единому доминирующему элементу: доминирующим элементом в обоих обозначениях выступают слова «Красное» и «Белое».

Заявитель указывает на очевидность сходства между товарным знаком «Красное&Белое» и обозначением «Белое&Красное», размещенной на фасаде торгового объекта по адресу: ул. Красной Звезды, 23 в г. Улан-Удэ; полагает, что использование обозначения «Белое&Красное», сходного до степени смешения с товарным знаком, законным правообладателем которого является ООО «Альфа-М», незаконно и подобные действия обладают признаками недобросовестной конкуренции, запрет на которую установлен Законом о защите конкуренции.

В рамках рассмотрения заявления ООО «Альфа-М» на основании информации Комитета по транспорту, потребительскому рынку и предпринимательству Администрации г. Улан-Удэ (вх.

№ 7093 от 25.11.2022) установлено, что предпринимательскую деятельность по адресу: г. Улан-Удэ, мкр. Горького, ул. Красной Звезды, д.23 осуществляет ИП Лоскутникова А.В. (ОГРНИП 317032700002418; зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 27.01.2017).

25.11.2022 Бурятским УФАС России у ИП Лоскутниковой А.В. запрошены письменные пояснения по доводам заявления ООО «Альфа-М».

Из пояснений ИП Лоскутниковой А.В. (вх. № 7309 от 07.12.2022) следует, что основным видом предпринимательской деятельности является «торговля розничная непродовольственными товарами, не включенными в другие группировки, в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.78.9)».

Предпринимательская деятельность осуществляется ИП Лоскутниковой А.В. на двух торговых объектах по адресам: г. Улан-Удэ, СНТ «Пищевик», проезд 26, стр. 705 «а» и г. Улан-Удэ, мкр. Горького, ул. Красной Звезды, д.23, в которых реализуются товары повседневного спроса потребителей: молочная, мясная, мучная продукция, промышленные и бытовые товары и пр.

05.05.2021 между ИП Лоскутниковой А.В. и АО «Концерн Ариг УС» заключен договор аренды недвижимого имущества по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Красной звезды, 23; по данному адресу магазин начал работу в августе 2021 года. Как указала ИП Лоскутникова А.В., поскольку основной вид товаров, реализуемых в магазине, является молочная и мясная продукция, которая вызывает у населения ассоциации с белым и красным цветом, было принято решение об оформлении интерьера магазина в бело-красной цветовой гамме. В рекламном агентстве предложили креативное решение оформить вывеску в виде прямоугольника, поделенного по диагонали на белый и красный фон. На белом фоне красными буквами выполнили надпись «Белое», что означает молочную продукцию, на красном фоне выполнили надпись белыми буквами «Красное», что означает мясную продукцию. На пересечении диагонали разместили символ «&». Также на вывеске разместили элемент в виде круга, состоящего из замыкающих друг друга красных стрелок. Внутри круга на белом фоне красным цветом разместили цифры «24/7», что означает круглосуточную работу магазина.

Дополнительная вывеска оформлена в виде белого прямоугольника, на котором в красной рамке размещена надпись красными буквами «Продукты», и элемент в виде круга, аналогичный элементу на первой вывеске. При входе в магазин установлен баннер, где изображена мясная продукция, с указанием местного производителя продукции. Размещение данного баннера рассчитано на привлечение внимания покупателя к ассортименту магазина. Все вывески торгового объекта выполнены в цветовой гамме, вызывающей у покупателя восприятие магазина именно как объекта, где продаются продукты питания и промышленные товары ежедневного потребления.

ИП Лоскутникова А.В. сообщила, что 18.11.2022 вывеска была демонтирована.

Бурятское УФАС России направило в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее - Роспатент; исх. № 05-26/4155 от 17.11.2022) запрос о даче заключения о наличии/отсутствии сходства до степени смешения обозначения «Белое&Красное» с товарным знаком «Красное &Белое».

В соответствии с заключением (вх. № 7292 от 06.12.2022), подготовленным ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности», обозначение «Белое &Красное» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 560042 «Красное &Белое», поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического сходства словесных элементов «Белое&Красное»/«Красное &Белое», сходной цветовой гаммы, при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и услуги, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 560042, являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

Закон о защите конкуренции определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции (пункт 1 части 1 статьи 1).

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.

Запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения, установлен статьей 14.6 Закона о защите конкуренции.

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 силу пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем незаконного использования 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.

К Российской Федерации применяются положения Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883).

Статьей 10 bis Парижской Конвенции по охране промышленной собственности, определено, что актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Исходя из легального определения недобросовестной конкуренции, антимонопольному органу для квалификации действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо, чтобы эти действия в совокупности отвечали следующим условиям:

- были направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности: ИП Лоскутникова А.В. не представила в материалы дела доказательства, из которых можно сделать вывод, что ею до начала использования вывески с обозначением «Белое&Красное» были предприняты меры по недопущению нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, следовательно, должная осмотрительность ИП Лоскутниковой А.В. проявлена не была;

- противоречили действующему законодательству, либо не соответствовали обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости: действия ИП Лоскутниковой А.В. прямо противоречат требованиям пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, что подтверждено заключением ФГБУ «Федеральный институт

промышленной собственности» и статье 10 bis Парижской Конвенции;

- причинили или имели реальную возможность причинить убытки конкурентам или нанести вред его деловой репутации: в силу пункта 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции для квалификации действия в качестве акта недобросовестной конкуренции антимонопольному органу необязательно доказывать фактическое наступление негативных последствий в виде причинения убытков и нанесения реального вреда деловой репутации конкурента, так как для этого достаточно установить лишь наличие угрозы таких последствий.

На основании анализа материалов дела № 003/01/14.6-995/2022 Комиссией Бурятского УФАС России в действиях ИП Лоскутниковой А.В. установлена совокупность вышеуказанных признаков недобросовестной конкуренции.

Комиссия пришла к выводу о возможности формирования у неограниченного круга лиц (потребителей) представления о том, что магазин «Белое&Красное» является одним из многочисленных магазинов сети магазинов «Красное&Белое» ввиду использования ИП Лоскутниковой А.В. обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «Красное&Белое».

Проанализировав материалы дела № 003/01/14.6-995/2022, в том числе заключение ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» Комиссия Бурятского УФАС России пришла к выводу о нарушении ИП Лоскутниковой А.В. требований пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, что выразилось в незаконном использовании обозначения «Белое&Красное», которое сходно до степени смешения с товарным знаком «Красное&Белое» по свидетельству № 560042 путем размещения обозначения «Белое&Красное» в период с 11.11.2022 по 18.11.2022 на вывеске магазина, расположенного по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Красной звезды, д. 23.

В соответствии с частью 5 статьи 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.