

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 054/01/14.6-150/2023

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

К РАССМОТРЕНИЮ

«06» февраля 2023 г.

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) <...> на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области от «06» февраля 2023г. о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «КЕЙФУД ПРО» (630112, г. Новосибирск, ул. Писарева, д. 102, офис 303, ОГРН: 1185476013788, дата присвоения ОГРН: 26.02.2018, ИНН: 5407969207, КПП: 540701001) ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в использовании в предпринимательской деятельности обозначений, сходных с товарным знаком заявителя, по свидетельству № 724064, фирменным наименованием, а также имитации цветового оформления сайта,

УСТАНОВИЛ:

На рассмотрении в Новосибирском УФАС России находится заявление ООО «Суши Восток» (вх. № 17688/22 от 07.11.2022г.) по факту недобросовестной конкуренции со стороны ООО «КЕЙФУД ПРО» при использовании обозначений, сходных с товарным знаком заявителя, по свидетельству № 724064, фирменным наименованием, а также имитации цветового оформления сайта и другими действиями.

Как указывает заявитель, ООО «Суши Восток» является правообладателем товарного знака № 724064 «ВОСТОК СУШИ» с приоритетом от 12.12.2018, зарегистрированного в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания 19.08.2019. Также ООО «Суши Восток» с 26.09.2016 принадлежит исключительное право на Фирменное наименование.

Заявитель использует принадлежащее ему обозначение, в том числе в доменном имени sushivostok.com, созданном в 2016 г., которое адресует на сайт Заявителя <https://sushivostok.com>. Обозначение «ВОСТОК СУШИ» используется Заявителем для индивидуализации услуг ресторана доставки готовой продукции - суши, роллов.

Заявителю стало известно о том, что ООО «КЕЙФУД ПРО» незаконно использует обозначения «Восток», «sushivostok», «vostok_sushi», «vostoknsk» на вывесках, индивидуализирующих деятельность ресторана, в доменных именах sushivostok.ru, vostoknsk.ru, на самом сайте <https://vostoknsk.ru>, а также в социальной сети «Телеграм» https://t.me/vostok_sushi, https://t.me/vostok_nsk.

Используя обозначение «Восток» на вывесках, индивидуализирующих деятельность ресторана, в доменном имени сайта <https://sushivostok.ru> (после 02.11.2022 <https://vostoknsk.ru>) на самом сайте, а также в социальной сети «Телеграм» https://t.me/vostok_sushi (после 02.11.2022 https://t.me/vostok_nsk) ООО

«КЕЙФУД ПРО» нарушает исключительные права Заявителя на товарный знак и фирменное наименование.

На указанных Интернет-ресурсах предлагаются услуги по приготовлению и доставке готовых блюд (суши, роллы) с использованием обозначения Заявителя, т.е. осуществляются услуги, которые являются аналогичными услугам, в отношении которых зарегистрирован товарный знак № 724064 «ВОСТОК СУШИ», а также которые фактически осуществляются Заявителем с использованием его фирменного наименования.

Как указывает заявитель, поскольку именно на слове «ВОСТОК» падает логическое ударение в обозначении «ВОСТОК СУШИ», данный элемент является доминирующим в обозначении. Именно на слове «ВОСТОК» акцентируется внимание потребителей, данное слово вызывает в сознании потребителей ассоциации с Заявителем. Обозначение «ВОСТОК» позволяет выделить товары/услуги среди однородных и не является общеупотребимым, при этом обозначение «Восток суши» является известным потребителям г. Новосибирска и Новосибирской области. Именно обозначение «Восток Суши» выделяет продукцию Заявителя среди однородной.

Элемент «ВОСТОК» совпадает в обозначении Заявителя и в обозначениях, незаконно используемых Ответчиком. По мнению заявителя, сходство до степени смешения обозначений по фонетическому, семантическому критериям очевидно.

Также ООО «Суши восток» обращает внимание на графическое исполнение обозначений, используемых Ответчиком. Ответчик использует обозначения в том же цветовом решении - красный, оранжевый, черный. В обозначении, используемом Ответчиком, содержится сходная графика, представляющая собой схематичное изображение водной глади и солнца на закате.

Обозначения, используемые ООО «КЕЙФУД ПРО» в качестве наименования ресторана доставки готовых блюд (роллов), а также в качестве доменного имени, способны ввести потребителей в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги (реализовывающего товары).

02.11.2022 ООО «Суши восток» обнаружило, что ответчиком было сделано автоматическое перенаправление (редирект) с домена <https://sushivostok.ru> на <https://vostoknsk.ru>. При этом, переходя по ссылке <https://sushivostok.ru>, потребители все равно попадают на сайт ООО «КЕЙФУД ПРО».

Кроме того, на самом сайте также продолжает использоваться сходное до степени смешения обозначение «Восток». Также Ответчиком используется идентичное цветовое оформление сайта, а также идентичные названия товаров, что еще более усиливает вероятность смешения предприятий на рынке и способствует введению потребителей в заблуждение.

Также заявитель отмечает, что анализ сходства товарного знака № 724064 и фирменного наименования Заявителя с обозначениями, используемыми Ответчиком, свидетельствует о том, что они имеют высокую степени сходства, ассоциируются друг с другом. Таким образом, у потребителя, знакомого с продукцией ООО «Суши Восток», возникают не соответствующие действительности представления об осуществлении деятельности под обозначением «Восток» одним

и тем же лицом.

Предприятие Заявителя с 2016 г. осуществляет деятельность по оказанию услуг по приготовлению и доставке готовых блюд преимущественно азиатской кухни. Компания имеет широкую известность среди жителей г. Новосибирск и Новосибирской области. ООО «Суши Восток» имеет известный сайт, на котором можно ознакомиться с реализуемой продукцией.

ООО «Суши Восток» также отмечает, что незаконное использование обозначения Заявителя при осуществлении Ответчиком аналогичной деятельности уже нанесло ООО «Суши Восток» репутационный вред и убытки. Так, потребители, ошибочно заказав продукцию ООО «КЕЙФУД ПРО» на сайте <https://sushivostok.ru> (<https://vostoknsk.ru>), неоднократно предъявляли претензии к Заявителю по вопросу некачественно приготовленных заказов.

Ответчик использует обозначение «Восток» не только для индивидуализации своих услуг, но и для индивидуализации услуг, оказываемых третьими лицами, аффилированными с ООО «КЕЙФУД ПРО». Так, на популярной онлайн-платформе по доставке готовой еды «Delivery Club» Ответчик предлагает свои блюда через аффилированное лицо - ООО «Академсоюз». При этом директор ООО «КЕЙФУД ПРО», Мелконян Ирина Аракеловна, является учредителем ООО «Академсоюз».

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России, ООО «КЕЙФУД ПРО» представлены пояснения и документы, согласно которым для разработки логотипа «Восток» был заключен договор №ИНТ от 01.09.2022 года приложение №1 от 12.09.2022 г. Меню данного бренда состоит из блюд японской кухни. В общепринятом смысле японская кухня ассоциируется с Востоком, с восходом солнца с этими условиями был разработан логотип.

Относительно доменного имени <https://sushivostok.ru> ООО «КЕЙФУД ПРО» сообщает, что использование данного сайта прекращено. Использование обозначения «vostok sushi» ООО «КЕЙФУД ПРО» не осуществляет.

Товарный знак Заявителя №724064 и фирменное наименование представляет собой словосочетание двух элементов, которые в совокупности создают семантическое и смысловое значение обозначения. Если исключить один из элементов, смысл полностью утрачивается, особенно если преподнести значение, как - восточное направление суши (часть поверхности планеты Земля, не покрытая водами).

По мнению ООО «КЕЙФУД ПРО», элемент «ВОСТОК» или «СУШИ» в отдельности не сходен до степени смешения со знаком или наименованием ООО «Суши Восток». Это необоснованно переходит за пределы предоставленных прав Правообладателя и создает препятствия на конкурентном рынке восточной кухни.

Аналогичный вывод можно сделать в отношении обозначения «vostoknsk». При сравнении данного элемента со словосочетанием «ВОСТОК СУШИ» для потребителя видны различия по звуковому, графическому и семантическому принципу. Как минимум элемент «vostoknsk» представляет собой единое сложносоставное слово, буквами латиницы, семантически связано с Востоком и Новосибирском или с восточной стороной Новосибирска.

У обозначений на сайте ООО «КЕЙФУД ПРО» отмечает, что у обозначения на сайте «ВОСТОК 24/7» и «ВОСТОК СУШИ» разное общее зрительное впечатление, разные доминирующие элементы.

Действующее меню было разработано сотрудником ООО «КЕЙФУД ПРО» - бренд шеф-поваром - в рамках его должностных обязанностей. При создании оформления блюд на сайте был использован стиль конструктора, где каждый ролл можно разглядеть масштабно, чтобы можно было четко увидеть начинку каждого блюда. Этим оформление меню на сайте Общества принципиально отличается от ООО «Суши Восток», использующего на своем сайте художественную сервировочную выкладку блюд.

Рассмотрев представленные материалы, Новосибирское УФАС России отмечает следующее.

В силу п. 7 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», 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.

Согласно п. 5 ст. 4 Закона «О защите конкуренции», хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с п.9 ст.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.

Из определения понятия «недобросовестная конкуренция» следует, что для квалификации совершенных деяний в качестве акта недобросовестной конкуренции, действия конкретного лица должны выполнять одновременно следующие условия:

- лицо, совершившее данное деяние, обладает признаком хозяйствующего субъекта (а также наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами);
- наличие действия хозяйствующего субъекта (группы лиц);
- направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;

- противоречие действия законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

- совершенные действия способны причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта.

В соответствии с требованиями 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:

1) 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;

2) копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Копированием внешнего вида изделия является воспроизведение внешнего вида изделия другого хозяйствующего субъекта (предпринимателя) и введение его в гражданский оборот.

Под смешением в целом следует понимать ситуацию, когда потребитель одного товара отождествляет его с товаром другого производителя, либо допускает, несмотря на имеющиеся отличия, вероятность производства указанных товаров одним лицом.

Последствием такого поведения на рынке является возможное перераспределение потребительского спроса от производителя оригинального товара в пользу товара конкурента-нарушителя в результате ошибочного приобретения потребителем товаров нарушителя, поскольку сходство упаковки/внешнего вида товара создает ошибочное впечатление о принадлежности товаров одному производителю.

Представленные заявителями сведения и документы, указывают на наличие признаков недобросовестной конкуренции со стороны ООО «КЕЙФУД ПРО». Данное лицо является хозяйствующим субъектом. По мнению заявителя, действия ООО «КЕЙФУД ПРО» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, а также способны причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации заявителей.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России ООО «КЕЙФУД ПРО» представлены пояснения и документы. Данные документы, а также представленные заявителями доказательства подлежат дополнительной оценке.

Исходя из положений пункта 1 части 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции» доказательства и доводы, представленные лицами, участвующими в деле, оценивает комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с п. 1 ч. 9 ст. 44 Федерального закона «О защите конкуренции»,

антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Исходя из изложенного, поскольку действия ООО «КЕЙФУД ПРО» (ОГРН: 1185476013788) имеют признаки нарушения ст. 14.6 Закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь частью 6 статьи 44 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 054/01/14.6-150/2023 к рассмотрению на **«09» марта 2023г. в 10-00 часов** по адресу: Кирова 3, кабинет 1007.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела 054/01/14.6-150/2023 в качестве ответчика: ООО «КЕЙФУД ПРО» (630112, г. Новосибирск, ул.Писарева, д. 102, офис 303, ОГРН: 1185476013788, дата присвоения ОГРН: 26.02.2018, ИНН: 5407969207, КПП: 540701001);

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 054/01/14.6-150/2023 в качестве заявителя: ООО «Суши Восток» (630108, г.Новосибирск, Троллейная улица, дом 3/1, корпус 1, ОГРН: 1165476166096, дата присвоения ОГРН: 26.09.2016, ИНН: 5404044228, КПП: 540401001).

4. Сторонам по делу представить **в срок до «02» марта 2023г.** в Новосибирское УФАС России: **отзыв на данное определение.**

5. В связи со сложной санитарно-эпидемиологической обстановкой и на основании указа Президента Российской Федерации от 02 апреля 2020 года № 239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» и письма ФАС России от 19.03.2020 № ПЗ/21986/20 стороны уведомляются о проведении заседания по делу путём использования систем видеоконференцсвязи (далее – ВКС) с использованием системы TrueConf.

Для участия в работе комиссии Новосибирского УФАС России посредством ВКС сторонам следует пройти по ссылке: <...> и ожидать сеанса связи. Наличие включенных видеореагента и микрофона обязательно.

О возможности обеспечения связи сторонам сообщить заранее (не позднее, чем за два рабочих дня) по электронной почте to54@fas.gov.ru.

Обращаем внимание, что участие в рассмотрении дела в дистанционном формате возможно исключительно при заблаговременном (за 24 часа до планируемого заседания Комиссии) направлении на электронную почту to54@fas.gov.ru документов, подтверждающих полномочия лица, представляющего интересы участника по делу, его контактных данных (номер телефона, электронный почтовый адрес), а также при предъявлении во время подключения к видеоконференцсвязи документов, удостоверяющих личность.

В случае неявки лиц, участвующих в деле или их представителей, дело может быть рассмотрено в отсутствие указанных лиц.

Председатель Комиссии <...>