

## РЕШЕНИЕ

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена 05.05.2011г.

В полном объеме решение изготовлено 12.05.2011г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Коренченко К.А. – заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти;  
Гаврилов В.Д. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Ширинская В.В. - специалист-эксперт отдела контроля органов власти,  
рассмотрев, дело № 224/04 по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Чумаком Тимуром Васильевичем (ул. Комсомольская, 68, кв. 99, г. Азов, 346780) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

### УСТАНОВИЛА:

01.03.2011 (вх.№ 3158) в Ростовское УФАС России поступило письмо из Азовской межрайонной прокуратуры (исх. № 24ж-2011 от 24.02.2011г.) с приложением материала проверки в отношении учредителя и главного редактора еженедельной городской газеты «Читай-Азов» - индивидуального предпринимателя Чумака Т.В. в части незаконного использования в издаваемой им газете «Читай-Азов» оригинального оформления газеты «Читай-Теленеделя», являющегося коммерческим обозначением, правообладателем которого является учредитель печатного издания – газеты «Читай-Теленеделя» <...>.

Представлены письменное объяснение ИП Чумака Т.В., данное 24.01.2011г. помощнику Азовского межрайонного прокурора юристу 2 класса Ляшенко И.В., а также газеты «Читай-Теленеделя» № 7 (694) от 15.02.2011г. и «Читай-Азов» № 56 от 30.01.2011г.

Проверка представленных газет показала следующее.

Газета «Читай-Теленеделя», согласно Свидетельству о регистрации средства массовой информации № Р 1992 зарегистрирована 15.08.1997г.

В соответствии с ч.1 ст.1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) коммерческие обозначения относятся к результатам интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственности).

В силу п.1 ст. 1539 ГК РФ правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Содержащееся на первой полосе газеты оригинально выполненное ее название - «Читай-Теленеделя» в совокупности с цветовым решением, линиями, клеточками, написанием букв названия газеты (толщина, обводка, наклон), размещением окошек для анонсов, рисунком звездочки для анонса первоочередного материала, верхней черной планкой для размещения номера и даты выпуска газеты, а также тот факт, что данная газета распространяется на территории г. Азова и Азовского района более 13 лет, то есть является известной в пределах указанной территории, дает основание в соответствии с п.1 ст. 1539 ГК РФ отнести оригинально выполненное название газеты «Читай-Теленеделя» в совокупности с цветовым решением и иными элементами оформления первой полосы газеты к коммерческому обозначению, индивидуализирующему редакцию и издателя газеты «Читай-Теленеделя».

Первая полоса газеты «Читай-Азов» оформлена аналогично указанному выше оформлению газеты «Читай-Теленеделя» и тем самым содержит коммерческое обозначение, используемое ИП Чумаком Т.В. в качестве оформления газеты «Читай-Азов». При визуальном восприятии коммерческое обозначение «Читай-Азов», используемое Чумаком Т.В., содержит признаки сходности до степени смешения с коммерческим обозначением «Читай-Теленеделя».

Согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации ПИ № ТУ 61 – 00017

газета «Читай-Азов» зарегистрирована 21 июля 2008г.

В соответствии с п.2 ст.1539 ГК РФ не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

Таким образом, из материалов проверки следует, что <...>, как учредитель и редактор газеты «Читай-Теленеделя», вышедшей в свет в указанном оформлении ранее, чем газета «Читай-Азов», является правообладателем вышеуказанного коммерческого обозначения.

В соответствии с п.5 ст.1539 ГК РФ правообладатель может предоставить другому лицу право на использование своего коммерческого обозначения в порядке и на условиях, предусмотренных договором аренды предприятия (ст. 656 ГК РФ) или договором коммерческой концессии (ст. 1027 ГК РФ).

Какого либо права на использование своего коммерческого обозначения <...> другому лицу – ИП Чумаку Т.В. не предоставлял.

Издателем газеты «Читай-Теленеделя» является индивидуальный предприниматель Голубева Оксана Александровна (адрес местонахождения редакции газеты «Читай-Теленеделя» 346780, г. Азов, ул. Московская, 25)

Материалы проверки свидетельствуют о том, что ИП Голубева О.А. и ИП Чумака Т.В. являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность по изготовлению и обращению аналогичного товара на одной и той же территории - по изданию и распространению специализирующегося на одинаковой тематике печатного средства массовой информации – газеты в г. Азове, то есть являются конкурентами.

Согласно части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации продукции, работ, услуг (п.4 ч.1 ст.14).

Таким образом, в действиях ИП Чумака Т.В., выразившихся в использовании в газете «Читай-Азов» коммерческого обозначения, используемого в оформлении газеты «Читай-Теленеделя», правообладателем которого является <...>, усматривается нарушение п.4 ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции».

Указанные выше факты послужили основанием для возбуждения настоящего дела.

Определением о возбуждении дела № 224/04 (исх. № 2709/04 от 21.03.2011г.) была назначена дата рассмотрения дела (на 05.05.2011г.), а также запрошены документы и письменные объяснения, необходимые для рассмотрения и принятия решения по делу (в срок до 20.04.2011г.).

Указанное определение было направлено по почте по указанному в выходных данных газеты «Читай-Азов» адресу места нахождения редакции (г. Азов, ул. Комсомольская, 68, кв. 99), являющимся также адресом места жительства ИП Чумака Т.В.: (согласно объяснению, данному помощнику Азовского межрайонного прокурора. Данное письмо было возвращено почтой с пометкой «Истек срок хранения».

Согласно п.24.1 Постановления Пленума Верховного Арбитражного Суда Российской Федерации «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» от 2 июня 2004г. № 10 не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением не смотря на почтовое извещение.

Вышеизложенные обстоятельства дают основания считать, что ИП Чумака Т.В. извещен о месте и времени рассмотрения дела № 224/04 надлежащим образом.

Заявитель – <...> и издатель газеты «Читай-Теленеделя» <...> также извещены о месте и времени рассмотрения дела № 224/04 надлежащим образом, о чем свидетельствуют имеющиеся в материалах дела уведомления о вручении почтовых отправлений.

При таких обстоятельствах, в соответствии с ч. 2 ст. 45 ФЗ «О защите конкуренции», рассмотрения дела № 224/04 возможно в отсутствие ИП Чумака Т.В.

<...> представил письменное объяснение (вх. № 6709 от 19.04.2011г.), в котором поддержал приводимые в направленном в Прокуратуру Ростовской области обращении доводы о нарушении его прав, как правообладателя коммерческого обозначения.

Комиссия, изучив материалы дела, приходит к следующим выводам.

Материалы дела свидетельствуют о незаконном использовании ИП Чумаком Т.В. на первой полосе газеты «Читай-Азов» коммерческого обозначения, сходного до степени смешения с коммерческим обозначением, правообладателем, которого является другое лицо – учредитель и

редактор газеты «Читай-Теленеделя»<...>.

В соответствии ст. 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности (Заключена в Париже 20.03.1883) 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.

В соответствии со ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» (от 26.07.2006г. № 135-ФЗ) недобросовестной конкуренцией являются 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, действия ИП Чумака Т.В., выразившиеся в незаконном использовании на первой полосе газеты «Читай-Азов» коммерческого обозначения, сходного до степени смешения с коммерческим обозначением, правообладателем которого является другое лицо - <...>, нарушают п.4 ч.1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которым не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе путем продажи или иного введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации продукции, работ, услуг

Поскольку ИП Чумака Т.В. не представил документальных доказательств прекращения незаконного использования в газете «Читай-Азов» коммерческого обозначения, сходного до степени смешения с коммерческим обозначением, используемым в газете «Читай-Теленеделя», имеются основания для выдачи ИП Чумаку Т.В. предписания о прекращении недобросовестной конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать ИП Чумака Т.В. нарушившим п.4 ч. 1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ИП Чумаку Т.В. предписание о прекращении недобросовестной конкуренции, во исполнение которого прекратить незаконное использование в газете «Читай-Азов» коммерческого обозначения, сходного до степени смешения с коммерческим обозначением, используемым в газете «Читай-Теленеделя» (содержащееся на первой полосе газеты оригинально выполненное название газеты в совокупности с цветовым решением, линиями, клеточками, написанием букв названия газеты (толщина, обводка, наклон), размещением окошек для анонсов, рисунком звездочки для анонса первоочередного материала, верхней черной планкой для размещения номера и даты выпуска газеты), правообладателем которого является другое лицо – ИП Голубев Ю.М.

Председатель Комиссии К.А. Коренченко

Члены Комиссии: В.Д. Гаврилов, В.В. Ширинская

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

**Примечание:** За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

#### **ПРЕДПИСАНИЕ № 213/04 о прекращении недобросовестной конкуренции**

05 мая 2011г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Коренченко К.А. – заместитель руководителя - начальник отдела контроля органов власти; Гаврилов В.Д. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти; Ширинская В.В. - специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 05.05.2011 г. по делу № 224/04 о нарушении индивидуальным предпринимателем Чумаком Тимуром Васильевичем (346782, г. Азов, ул. Комсомольская, 68, кв.99) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

ИП Чумаку Т.В. в срок до **05.07.2011г.** прекратить нарушение части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в выпуске и распространении газеты «Читай-Азов» с незаконным использованием коммерческого обозначения, сходного до степени смешения с коммерческим обозначением, используемым другим лицом, а именно: прекратить использование на первой полосе газеты «Читай-Азов» коммерческого обозначения, сходного до степени смешения с коммерческим обозначением, используемым в газете «Читай-Теленеделя» (содержащееся на первой полосе газеты оригинально выполненное название газеты в совокупности с цветовым решением, линиями, клеточками, написанием букв названия газеты (толщина, обводка, наклон), размещением окошек для анонсов, рисунком звездочки для анонса первоочередного материала, верхней черной планкой для размещения номера и даты выпуска газеты), правообладателем которого является другое лицо – <...>.

О выполнении настоящего предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии: К.А. Коренченко

Члены Комиссии: В.Д. Гаврилов, В.В. Ширинская

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.