ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА №026/01/14.6-1772/2020

18 февраля 2021 года город Ставрополь

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – Сапунов Д.Н. – заместитель руководителя Ставропольского УФАС России;

Члены Комиссии:

Никитина И.О. – начальник отдела надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции;

Веревкина Т.В. – главный специалист - эксперт отдела надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело №026/01/14.6-1772/2020 по признакам нарушения ИП <***> статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

В присутствии на заседании:

доверенного представителя ИП <***> (доверенность №26АА4246729 от 13.01.2021г.), <***>.

В отсутствии на заседании:

ИП <***> (о месте и времени рассмотрения данного дела ИП <***> уведомлен надлежащим образом, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором №80089556796915).

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Ставропольского УФАС России поступило заявление ИП <***> по фактам незаконного использования ИП <***> зарегистрированного товарного знака «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH) (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» (STAVPECH) (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.

14.11.2019г. ИП <***> установлено, что при вводе в поисковые строки системы «Яндекс», «Гугл» 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 указаны контактные данные, в том числе и e-mail: stavpech126@mail.ru.

ИП <***> был предоставлен нотариально заверенный протокол осмотра доказательств, 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 <***> зарегистрировано в реестре №26/103-н/26-2019-11-367).

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).

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. (данный факт подтверждается скриншотом экрана от 13.05.2020).

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.

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.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «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.

В соответствии со статьей 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «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.

Указанные обстоятельства, согласно пункта 2 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», послужили основанием для возбуждения дела №026/01/14.6-1772/2020 по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно части 5.1. статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с п. 10.6 Порядка проведения анализа в отношении дел, возбужденных по статьям 14.1-14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

определение временного интервала исследования товарного рынка;

определение продуктовых границ;

определение географических границ;

определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке.

В ходе проведения анализа состояния конкуренции были установлены следующие обстоятельства:

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».

В соответствии с выписками из Единого государственного реестра юридических лиц, основным видом деятельности ИП <***> и ИП <***> являются тождественные виды экономической деятельности 25.21.2 – производство котлов центрального отопления, 25.30.1 – производство паровых котлов и их частей , 28.21 – производство печей, термокамер и печных горелок.

ИП <***>, ИП <***> зарегистрированы в городе Ставрополе.

В рамках рассмотрения дела №026/01/14.6-1772/2020 Ставропольским УФАС России было установлено, что ИП <***> осуществляет свою деятельность по адресу – Ставропольский край, г. Ставрополь, ул. Селекционная 19/1, ИП <***> осуществляет деятельность по адресу Ставропольский край х.Ташла ул.Заводская 2Ж.

В ходе проведения анализа установлено, что ИП <***> реализовывал продукцию в г.Москву, Московскую область, г.Нижний Тагил, г.Слюдянка, г.Ставрополь, г.Комсомольск-на-Амуре, г.Абакан, г.Находка, г.Минск, г.Краснодар, Краснодарский край, г.Новосибирск, г.Ханты-Мансийск, г.Тамбов, г.Иркутск, г.Санкт-Питербург, г.Белгород, г.Ростов-на-Дону, г.Калуга, г.Керчь, г.Тольятти, г.Саратов, г.Копейск, г.Барнаул, г.Дмитров, г.Чебоксары, г.Аскай, г.Волгоград, г.Липецк, г.Георгиевск, г.Кодинск, г.Самара, г.Армавир, г.Южно-Сахалинск, г.Магадан, г.Махачкала.

ИП <***> реализовывала продукцию в Ставропольский край, Краснодарский край, Ростовская область, Волгоградская область, Саратовская область, Астраханская область, Московская область. Ленинградская область, Воронежская область, Карачаево-Черкесская Республика.

Согласно информации, размещенной на сайтах https://gorelka-service.ru/delivery и https://stavpech26.ru/delivery доставка продукции возможна либо самовывозом, либо транспортной компанией в любой город России.

Котлы центрального отопления являются не скоропортящейся и транспортабельной продукцией.

ИП <***> и ИП <***> имеют возможность и реализуют рассматриваемую продукцию в различные субъекты Российской Федерации.

Таким образом, географическими границами рынка будет являться Российская Федерация.

ИП <***> является правообладателем товарного знака «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH) на основании свидетельства №707331 от 08.04.2019г. Приоритет на использование данного товарного знака был получен ИП <***> 24.09.2018г.

Таким образом, временной интервал исследования товарного рынка будет соответствовать периоду с 24.09.2018г. по настоящее время.

Деятельность предпринимателей на одном товарном рынке с учетом продуктовых и географических границ может являться обстоятельством, свидетельствующим о наличии конкурентных отношений между этими субъектами.

Таким образом, можно сделать вывод о наличии конкурентных отношений между ИП <***> и ИП <***>.

Комиссией установлены, следующие обстоятельства.

Согласно выпискам из Единого государственного реестра юридических лиц, основным видом деятельности ИП <***> является экономическая деятельность в области производства котлов центрального отопления (25.21.2), датой регистрации, как индивидуального предпринимателя, является 29.04.2015г.

С целью повышения узнаваемости и привлечения потребителей к своим товарам ИП <***> начала использовать обозначение «STAVPECH», являющееся охраняемым элементом в товарном знаке по свидетельству №707331, что подтверждается решением №13-ОР/01-2016 от 22.01.2016г., выданным Органом по сертификации продукции ООО «Пожарная Сертификационная Компания», сертификатом соответствия №РОСС RU.АГ66.Н05891 от 19.07.2016г., выданным ООО «ЕвроТех», сертификатом соответствия №РОСС RU.МН08.Н28815 от 19.01.2016г., выданным ООО «ПромТест».

В соответствии со свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) №707331, ИП <***> обладает приоритетом на товарный знак «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH) с 24.09.2018г. Товарный знак «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH) зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 08.04.2019.

Товарный знак по свидетельству №707331 состоит из охраняемых элементов слов «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH) и изображения красного круга внутри которого темно-золотой круг, на поверхности которого размещены латинские буквы «ST» цветового сочетания черный, бежевый, желтый.

Исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод, что ИП <***>, осуществляя деятельность в области производства котлов центрального отопления, предпринимала определенные действия, направленные на узнаваемость и продвижение товарного знака «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH), а именно охраняемого элемента «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH).

ИП <***> зарегистрирован, как индивидуальный предприниматель 27.09.2018г., что подтверждается записью в ЕГРИП. Доказательств, что ИП <***> начал осуществлять деятельность в области производства котлов центрального отопления и вводил в

гражданский оборот спорное обозначение «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH) ранее ИП <***>, так и доказательств о законном использовании в своей предпринимательской деятельности данного товарного знака в рамках дела №026/01/14.6-1772/2020 не представлено.

Ставропольским УФАС России, учтен тот факт, что дата использования товарного знака «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH) в предпринимательской деятельности ИП <***> определяется 14.11.2019г. (Дата первого обнаружения ИП <***> нарушения прав на товарный знак «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH)).

В рамках рассмотрения данного дела 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 <***>, ранее использовал доменное имя «stavpech.126», зарегистрированное на сайте http://domains.nethouse.ru, дата регистрации 07.07.2018г. Свидетельство о регистрации представлено в материалы дела. Соответственно доменное имя было зарегистрировано раньше даты приоритета и даты регистрации товарного знака ИП <***>, возможно схожего до степени смешения. На данный момент доменное имя «stavpech.126» в любых упоминаниях в сети интернет отсутствует в связи с удовлетворением претензии от ИП <***> от 16.05.2019г.

После регистрации товарного знака 08.04.2019г., ИП <***> 16.05.2019г. направила в наш адрес претензию о не правомерном использовании товарного знака. В течении 15 календарных дней мы удовлетворили требования ИП <***>. А именно

было изменено доменное имя, маркировка оборудования, и описание товаров настолько, насколько это было возможно при использовании для продажи аналогичных товаров. Таким образом ИП <***> никак не нарушает статьи 1229, 1484 ГК РФ и мы не используем и не использовали ранее товарный знак принадлежащий ИП <***> на основании свидетельства №707331 от 08.04.2019г».

Относительно довода ИП <***> о регистрации доменного имени «stavpech.126», ранее получения приоритета и даты регистрации товарного знака ИП <***> необходимо указать следующее. Регистрация доменного имени «stavpech.126» была осуществлена именно на физическое лицо <***>.

В соответствии с уведомлением о постановке на учет физического лица в налоговом органе №476174680 от 27.09.2018г., <***> в качестве индивидуального предпринимателя был зарегистрирован 27.09.2018г.

Таким образом в момент регистрации доменного имени «stavpech.126» <***> не мог, законно участвовать в гражданском обороте, а следовательно и использовать спорное обозначение «stavpech.126» в гражданском обороте именно, как ИП <***>.

Ставропольским УФАС России с целью установления всех обстоятельств указанных в заявлении был направлен запрос ООО «Регистрант».

Согласно информации представленной ООО «Регистрант» в адрес Ставропольского УФАС России, следует, что доменное имя «gorelka-service.ru» зарегистрировано на имя пользователя: <***>.

Следовательно, регистрация доменного имени gorelka-service.ru была осуществлена также на физическое лицо <***> и судя по датам оплаты (представленным ООО «Регистрант» вх. №4893 от 09.07.2020) с 21.06.2018г., т.е. до регистрации, как индивидуального предпринимателя.

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.

В рамках рассмотрения дела доверенным представителем ИП <***>, устно указано, что ИП <***> продолжает осуществлять противоправные действия до настоящего времени. Вместе с тем доверенным представителем ИП <***> документальных доказательств, свидетельствующих о данном утверждении, в адрес Ставропольского УФАС России не представлено.

Относительно данного утверждения Ставропольским УФАС России установлено следующее.

Принцип действия поисковых систем, в том числе «Яндекс», «Гугл», основан на автоматическом индексировании общедоступной информации, созданной и размещенной в открытом доступе в сети Интернет третьими лицами (администраторами, владельцами сайтов, где хранится искомая тематическая

информация). Т.е. поисковые системы находят информацию по определенному пользователем запросу, которая хранится на различных сайтах. Результаты поиска по каждому запросу конкретного пользователя формируются полностью автоматически и представляют собой список ссылок, указывающих, по каким сетевым адресам в сети Интернет в текущий момент времени согласно данным индексирования может присутствовать информация, релевантная заданному пользователем запросу. Условно критерии, по которым определяется релевантность запроса, можно разделить на внутренние, относящиеся к самой странице, и внешние, затрагивающие ссылочный профиль и поведенческие факторы. То есть повлиять на результаты поиска может, как наличие ключевых слов или их синонимов в содержании сайта, так и называемая ссылочная популярность сайта по той или иной тематике.

Следовательно, появление ссылки на интернет страницу «Горелка - сервис» с доменным именем https://gorelka-service.ru при вводе в ту или иную поисковую систему слов «ставпечь», «stavpech», «stavpech126» не может исчерпывающе свидетельствовать об использовании вышеуказанных слов в содержании сайта с доменным именем https://gorelka-service.ru.

При проверке утверждения доверенного представителя ИП <***> относительно продолжения противоправного использования обозначения спорного адреса e-mail: stavpech126@mail.ru на интернет странице «Горелка - сервис» сайта https://gorelka-service.ru в разделах реквизиты и сервис в контактных данных на момент рассмотрения данного дела Ставропольским УФАС России не установлено.

Вместе с тем утверждение <***> о том, что спорный адрес e-mail: stavpech126@mail.ru на интернет странице «Горелка - сервис» никогда не присутствовал отклонено, так как не соответствует фактическим обстоятельствам и материалам данного дела.

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).

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

«Обозначение «stavpech126.ru» при регистрации пользователя в социальной сети «instagram» ранее использовалось, т.к. соответствовало зарегистрированному мною доменному имени «stavpech126.ru», дата регистрации доменного имени 07.07.2018г. Регистрация в сети «instagram» совершена 15 февраля 2019г., соответственно до даты регистрации товарного знака. Претензии от ИП <***> в наш

адрес по поводу использования обозначения, возможно схожего до степени смешения не поступали. На данный момент обозначение «stavpech126.ru» в социальной сети «instagram» отсутствует».

В соответствии с приложениями к письменным объяснениям ИП <***> (вх. 6337 от 09.09.2020г.), направленным в адрес Ставропольского УФАС России, следует, что первую досудебную претензию ИП <***> получил от ИП <***> 16.05.2019г. Дата регистрации <***> в социальной сети «instagram» является 15.02.2019г. Датой перехода на бизнес-аккаунт в социальной сети «instagram» является 05.06.2019г. Данная информация позволяет прийти к выводу, что ИП <***> использовал спорное обозначение с целью создать смешение с товарами и услугами ИП <***>.

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.

В соответствии с письменными объяснениями ИП <***> (вх. 4272 от 15.06.2020г.) направленным в адрес Ставропольского УФАС России, следует:

«обозначение «stavpech126» в рекламе на фотографии «Горелки на отработке» размещенной в интернет-сервисе для размещения объявлений «Авито» ранее присутствовало в виде доменного имени нашего сайта и выглядело следующим образом «stavpech126.ru» Регистрация профиля на «Авито» была 09.08.2018г. соответственно раньше даты приоритета и регистрации товарного знака. Объявление №1327980676 было подано 24.04.2019г. На тот момент ИП <***> не мог знать о регистрации товарного знака «ставпечь», т.к. ИП <***> проинформировала ИП <***> о регистрации товарного знака, только 16.05.2019г. Претензий от ИП <***> в наш адрес по поводу использования обозначения в сети «Авито», возможно схожего до степени смешения не поступали. На данный момент обозначение «stavpech126.ru» отсутствует».

В качестве доказательства своей правовой позиции ИП <***> прикладывает (вх. 4272 от 15.06.2020г.) «скриншот» электронного письма от «Авито» от 09.08.2018г.:

«Здравствуйте, Горелка Сервис! Ваша учетная запись на сайте Авито успешно активирована. Теперь посетители сайта могут писать вам вопросы по объявлениям. Спасибо!».

При детальном анализе текста данного письма, следует, что Служба сервиса компании Авито отвечает именно «Горелка Сервис». Следовательно, регистрация профиля в интернет-сервисе для размещения объявлений «Авито» под именем «Горелка Сервис» не может свидетельствовать об использовании ИП <***> спорного обозначения ранее правообладателя ИП <***>. Таким образом, данный довод не может обосновывать использование ИП <***> в своей предпринимательской деятельности 13.05.2020г. обозначения «stavpech126.ru».

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.

В соответствии с письменными объяснениями ИП <***> (вх. 4272 от 15.06.2020г.) направленным в адрес Ставропольского УФАС России, следует:

«обозначение «stavpech126» на фотографии «Горелки и котлы на отработанном масле» размещенной по электронному адресу https://mahachkala.novosel.ru/gorelka-i-kotel-na-otrabotannom-masle-lot3131455.htm было размещено в виде нашего доменного имени, и выглядело следующим образом «stavpech126.ru» 12 июля 2018г. соответственно до даты приоритета и регистрации товарного знака ИП <***>. Претензий от ИП <***> в наш адрес по поводу использования обозначения, возможно схожего до степени смешения не поступали. На данный момент обозначение «stavpech126.ru» отсутствует».

Относительно представленных ИП <***> доказательств о регистрации доменного имени «stavpech.126», ранее получения приоритета и даты регистрации товарного знака ИП <***> необходимо указать, следующее. В качестве доказательства ИП <***> представляет ответ информационной системы «Новосел.ру» об опубликовании на данном сайте в разделе «Промышленное оборудование/ Котельное, отопительное» объявления с номером 3131455. Данный ответ датирован 12.06.2018г., адресовано <***>.

Текст данного объявления:

«Продам горелку на отработанном масле мощность 50-100 кВт. новая. В комплекте горелка, автоматика, насос. <***>, тел.: 89280100157, майл: http://gorelka-service@mail.ru». Доказательства использования спорного обозначения «stavpech.126», в тексте данного сообщения или в опубликованных к данному объявлению фотографии самой рекламируемой горелки отсутствуют.

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» одно 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 использования 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 в связи со следующим.

ИП <***> при осуществлении предпринимательской деятельности в области производства котлов центрального отопления, использовал обозначение «stavpech126.ru», которое является сходным до степени смешения с товарным

знаком «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH) (свидетельство №707331 от 08.04.2019). Правообладателем указанного товарного знака является ИП <***>, осуществляющая предпринимательскую деятельность в области производства котлов центрального отопления, т.е. находящееся в прямых конкурентных отношениях с ИП <***> ИП <***> разрешение на использование товарного знака «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH) по свидетельству №707331 от 08.04.2019 ответчику не давала. Действия ИП <***> по использованию обозначения «stavpech126.ru», сходного до степени смешения с товарным знаком«СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH) (свидетельство №707331 от 08.04.2019), способны ввести в заблуждение относительно производителя котлов на отработанном масле.

Таким образом, имеется вероятность оттока потенциальных покупателей (хотя бы и частично) в пользу недобросовестного участника рынка. Вследствие этого возникает вероятность причинения конкуренту материального вреда (в виде недополученной прибыли) либо нанесения вреда его деловой репутации (в случае ненадлежащего исполнения обязательств по договору купли - продажи).

Следовательно, ИП <***> в результате данных недобросовестных действий может получить преимущества перед своим конкурентом - ИП <***>.

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.

На основании вышеизложенного, Комиссия Ставропольского УФАС России, руководствуясь статьями 23, 39, 40, 41, 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», приходит к выводу, что в действиях ИП <***>, 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 в связи с незаконным использованием обозначения «stavpech126.ru», сходного до степени смешения с товарным знаком «СТАВПЕЧЬ» (STAVPECH) (свидетельство №707331 от 08.04.2019) имеет место нарушение статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».