

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

24 мая 2018 года (вх. № 2256) в Управление Федеральной антимонопольной службы Тульской области поступило заявление ООО «Мега экспресс» о нарушении антимонопольного законодательства, выразившегося в незаконном использовании коммерческого обозначения «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА», копировании предпринимателем интернет-сайта ООО «Мега экспресс» – <http://bistrostrijka.ru>.

Статьей 1225 Гражданского кодекса РФ установлено, что коммерческое обозначение является результатом интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана.

Частью 1 статьи 1538 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в Единый государственный реестр юридических лиц.

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 и упаковках, в сети "Интернет", если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории (часть 1 статьи 1539 Гражданского кодекса РФ).

В соответствии с частью 2 статьи 1539 Гражданского кодекса РФ не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в части сходства с обозначением, 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.

С 2016г. на территории г. Тулы и Тульской области ООО «Мега экспресс» осуществляет коммерческую деятельность по предоставлению парикмахерских услуг.

индивидуализации своих парикмахерских салонов Общество использует фирменный стиль, основополагающим элементом которого является коммерческое обозначение «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА», выполненное определенным шрифтом с курсивом и цветом (словосочетание «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» выполнено синим цветом, словосочетание «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ» - темного оранжевого цвета).

Коммерческое обозначение «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА», перешло к ООО «Мега экспресс» в составе предприятия (салонов) на основании договора б/н от 28.12.2016г., заключенного между Обществом и ООО «Мега» (предыдущий правообладатель).

В период с 2014г. по 2016г. ООО «Мега» использовало коммерческое обозначение «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» для индивидуализации своих парикмахерских салонов, что подтверждается представленные ООО «Мега экспресс» перепиской с рекламодателями (от 08.10.2015г. до 27.04.2015г., 03.05.2015г.). В 2016г. ООО «Мега» предпринимало попытку зарегистрировать товарный знак, содержащий изобразительный элемент (изображение парикмахерских ножниц) и словосочетание «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА».

После перехода всех прав на коммерческое обозначение «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» (2016г.) по настоящее время ООО «Мега экспресс» использует вышеуказанное обозначение, в том числе размещая его в рекламах, вывесках, оформлении салонов, а также на интернет - сайте Общества по адресу <http://bistrostrijka.ru>.

В 2018г. ООО «Мега экспресс» выявлена сеть парикмахерских салонов, осуществляющих предпринимательскую деятельность в которых осуществляет индивидуализацию предприниматель Мамонов А.В., с наименованием/обозначением «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» сходным до степени смешения с коммерческим обозначением «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА», принадлежащим Обществу.

Сайт <http://экспрессстрижка.рф>, администратором которого является гр. Мамонтов (ответ ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ от 06.06.2018г. (вх.2529)), полностью копирует сайт <http://bistrostrijka.ru> ООО «Мега экспресс» и его содержание, в том числе фирменный стиль и коммерческое обозначение «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА».

Пунктом 6 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что если различия между средствами индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, оказываемые услуги, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее.

Статьей 4 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ "О защите конкуренции" определены основные понятия, используемые в Законе:

- недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (граждан, юридических лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении

предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, объему делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйственным субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их репутации;

- хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальное предприятие, 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.

ООО «Мега экспресс» и индивидуальный предприниматель Мамонов А.В. являясь конкурентами, поскольку осуществляют один вид деятельности – предоставление парикмахерскими и салонами красоты (код ОКВЭД 96.02), в географических границах Тулы и Тульской области.

Согласно [пункту 2 статьи 10bis](#) Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ратифицирована СССР 19 сентября 1968 года), с недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров (п. 2 ст. 10bis Конвенции).

В соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона "О защите конкуренции" 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, 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 информации, передаваемой по телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и

других способах адресации.

Действия индивидуального предпринимателя Мамонова по использованию обозначения «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА», сходные с коммерческим обозначением «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА», принадлежащего ООО «Мега экспресс» к продвижению своих парикмахерских салонов, в границах территории г. Тулы и Тульской области, в полном копировании содержания интернет сайта ООО «Мега экспресс» <http://bistrostrijka.ru>, являются недобросовестной конкуренцией, поскольку противоречат положениям Федерального закона "О защите конкуренции", обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, принципам разумности, справедливости, вследствие чего потребители могут быть введены в заблуждение, а ООО «Мега экспресс» причинены и/или могут быть причинены убытки и/или вред деловой репутации.

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от 05.10.2018г. № 113 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства признакам нарушения (ИНН 710516822916, ОГРНИП 317715400002879, Тульская область, Арсеньевский р-он, пос. Славный, ул. Мира, д. 4 кв. 9) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», руководствуясь частью 13 статьи 44 вышеуказанного Закона,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 02-02/14-2018 к рассмотрению **на 10 часов 15 ноября 2018 го.** адресу: г. Тула, ул. Жаворонкова, д.2, каб.40

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве:

ответчика – (ИНН 710516822916, ОГРНИП 317715400002879, Тульская обл., Арсеньевский район,);

заявителя – ООО «Мега экспресс» (ИНН 7104073937, ОГРН 1167154083381.).

3. Индивидуальному предпринимателю Мамонову А.В. в срок **до 6 ноября 2018** представить следующие документы и информацию:

3.1. Фотографии всех парикмахерских салонов, предпринимательскую деятельность которых осуществляет индивидуальный предприниматель Мамонов А.В., с приложением копий правоустанавливающих документов на данные нежилые помещения/здания.

3.2. Заверенную индивидуальным Мамоновым А.В., справку о сумме дохода за 2 первое полугодие 2018г., полученных от вида деятельности парикмахерскими и салонами красоты, в географических границах г. Тулы и Тульской области.

3.3. С какого периода индивидуальный предприниматель Мамонов использует обозначение «СЕТЬ ПАРИКМАХЕРСКИХ ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» и/или «ЭКСПРЕСС СТРИЖКА» в сети парикмахерских салонов, принадлежащих ему? Подтвердить документально.

3.4. Копии документов, свидетельствующих о том, что ООО «Мега экспресс» факти-

начало осуществлять деятельность только в марте – апреле 2018, позже регистр хозяйствующего субъекта.

4. ООО «Мега экспресс» в срок до 6 ноября 2018 года представить следующие документы и информацию:

4.1. Копии документов, подтверждающих, что ООО «Мега экспресс» не осуществляет коммерческую деятельность с 2016г., с момента регистрации Обществ

4.2. Фотографии всех парикмахерских салонов, коммерческую деятельность в которых осуществляет ООО «Мега экспресс», с приложением копий правоустанавливающих документов на данные нежилые помещения/здания.

4.3. Фотографии всех парикмахерских салонов, предпринимательскую деятельность которых осуществляет индивидуальный предприниматель Мамонов А.В.

4.4. Копии документов, подтверждающих принадлежность Обществу с <http://bistrostrijka.ru>.

4.5. Представить документы, подтверждающие, что действия индивидуала предпринимателя Мамонова А.В. причинили (могут причинить) ущерб ООО «экспресс», при отсутствии документов, письменные пояснения с обоснованием возможности причинения вреда (ущерба).

4.6. Пояснить, почему в электронной переписке с рекламодателем «Тул Арсенал» на макете предполагаемой рекламы указано «ООО «НЕГА»?

Явка заявителя, ответчиков по делу или их представителей (с доверенностями на участие в рассмотрении дела) **обязательна**.

Примечание:

1. С материалами дела можно ознакомиться в Управлении Федеральной антимонопольной службы Тульской области, контактный телефон: 8 (4872) 36-49-58.

2. Полномочия сторон должны быть подтверждены соответствующими документами.

3. Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела и не заверенные нотариально должны быть заверены подписью уполномоченного лица и скреплены печатью юридического лица.

4. Информация, составляющая в соответствии с Федеральным законом «О коммерческой тайне» коммерческую тайну, должна иметь гриф «Коммерческая тайна» с указанием ее обладателя (юридических лиц – полное наименование и место нахождения).

5. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» коммерческие и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы государственной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), осуществляющие функции указанных органов или организации (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны представлять в антимонопольный орган по мотивированному требованию документы, объяснения в письменной или устной форме, информа

том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом - необходимые антимонопольному органу, в соответствии с возложенными на него полномочиями рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства. Непредставление территориальным антимонопольным органам сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) требованию указанного органа, а равно представление в территориальный антимонопольный орган заведомо недостоверных сведений (информации) влечет административную ответственность, предусмотренную статьей 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях: на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.