

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 026/01/14.6-381/2019

09 сентября 2019 года
Ставрополь

город

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

Председатель Комиссии – Золина Г.В. – заместитель руководителя Ставропольского УФАС России;

Члены Комиссии:

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

Верёвкина Т.В. – главный специалист – эксперт отдела надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции, рассмотрев дело № 026/01/14.6-381/2019 по признакам нарушения ИП Вартадяном Мартиросом Вартановичем <...> статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

В присутствии представителя ИП Третьякова А.С. по доверенности (б/н от 03.06.2019г.) <...>,

В присутствии представителя ИП Вартадяна М.В. по доверенности <...> (доверенность <...>),

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

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес Ставропольского УФАС России 09.04.2019 г. (вх. 05/2095э) поступила жалоба ИП Третьякова А.С. (исх. № 31 от 09.04.2019 г.) <...>

на действия ИП Вартапяна Мартироса Вартаповича <...>.

Из жалобы ИП Третьякова А.С. стало известно следующее: ИП Третьякову А.С. принадлежит сайт <https://sinyora.ru>. На данный сайт начали поступать жалобы граждан на ненадлежащее качество предоставляемых услуг.

ИП Третьяковым А.С. была проведена проверка фактов, изложенных в данных жалобах и, было установлено, что создан ложный сайт <https://синьора.рус>.

17.04.2019 г. (вх. № 05/2288э) от ИП Третьякова А.С. поступило дополнение к ранее направленной жалобе, из которой стало известно, что создан еще один ложный сайт «Синьора.com», на котором использован товарный знак сходный с товарным знаком (свидетельство №500748 от 09.08.2012 г.), правообладателем которого является ИП Третьяков А.С. Деятельность данного сайта ведется от имени ИП Иванова А.В. (ИНН 235606846191, ОГРНИП 316237500097741), но данное лицо не зарегистрировано на сайте налоговой службы. Данный сайт принадлежит также ИП Вартапяну М.В. Факты, указанные в дополнении к ранее поданной жалобе ИП Третьякова А.С. подтверждаются нотариально заверенным протоколом осмотра доказательств от 12.04.2019 г.

Указанные обстоятельства, согласно пункта 2 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», послужили основанием для возбуждения в отношении ИП Вартапяна М.В. настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В соответствии с п. 1.3 Порядка проведения анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.6 настоящего порядка.

В соответствии с п. 10.6 Порядка, по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1 - 14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка;

в) определение географических границ товарного рынка;

г) определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Для анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке в качестве исходной информации антимонопольным управлением были использованы материалы антимонопольного дела № 026/01/14.6-381/2019 и данные:

- представленные ИП Третьяковым А.С.;

- представленные ИП Вартамяном М.В.;

- классификаторов и иных нормативно – правовых актов;

- иная информация.

Временной интервал исследования товарного рынка – период с 01.01.2018 г. по 04.07.2019 г.

Продуктовыми границами товарного рынка является деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания.

Географическими границами рынка являются административные границы города Ставрополя.

В соответствии с п. 10.6 Порядка проведения анализа, для целей исследования определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на одном товарном рынке производится в объеме, необходимом для установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующими субъектами, которым указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Лицом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, является ИП Вартамян М.В., лицу, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки является ИП Третьяков А.С.

Следовательно, хозяйствующими субъектами, действующими на рассматриваемом товарном рынке в установленном временном интервале, продуктовых и географических границах, являются: ИП Вартамян М.В. и ИП Третьяков А.С.

Деятельность хозяйствующих субъектов на одном товарном рынке с учетом временного интервала, продуктовых и географических границ является обстоятельством, свидетельствующем о наличии конкурентных отношений между этими субъектами.

Таким образом, можно сделать вывод о наличии конкурентных отношений между ИП Вартамяном М.В. и ИП Третьяковым А.С.

На рассмотрении дела 08.07.2019 г. представитель ИП Вартамяна М.В. по доверенности <...> представил письменные возражения по делу №026/01/14.6-381/2019.

Из данных возражений следует, что для признания действий ИП Вартамяна М.В. недобросовестной конкуренцией подлежат установлению следующие обстоятельства:

- факт использования принадлежащего ИП Третьякову А.С. спорного обозначения (или сходного до степени смешения) в качестве товарного знака;
- известность ИП Вартамян М.В. факта незаконного использования товарного знака, принадлежащего ИП Третьякову А.С.

По мнению представителя ИП Вартамяна по доверенности <...> при недоказанности хотя бы одного из элементов состава, действия ИП Вартамяна М.В. не могут быть признаны актом недобросовестной конкуренции.

Из данных письменных возражений стало известно, что ИП Вартамян М.В. не знал, что в результате работы через сайты <https://синьора.рус> и <https://синьора.com>, схожих с сайтом - оригиналом <https://sinyora.ru>, принадлежащем ИП Третьякову А.С., он использует товарный знак (свидетельство № 500748 от 09.08.2012 г.), правообладателем которого является ИП Третьяков А.С. ИП Вартамян М.В. при

осуществлении своей предпринимательской деятельности не имел намерения воспользоваться чужой репутацией и узнаваемостью такого обозначения. По мнению представителя ИП Вартадяна М.В. по доверенности <...>, ИП Третьяков А.С. должен был уведомить ИП Вартадяна М.В. о том, что тот нарушает права ИП Третьякова А.С. на зарегистрированный товарный знак.

На основании фактов, изложенных в письменных возражениях, представитель ИП Вартадяна М.В. по доверенности <...> просит производство по делу №026/01/14.6-381/2019 прекратить.

26.07.2019 г. (вх. 5517) от представителя ИП Третьякова А.С. по доверенности <...> в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные объяснения и документы.

В данных письменных объяснениях <...> указал следующее: в действиях ИП Вартадяна М.В. имеют место все общие и специальные признаки, позволяющие квалифицировать их в качестве недобросовестной конкуренции. Также <...> указал, что возражения Вартадяна М.В. по делу № 026/01/14.6-381/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, представленные в материалы дела, несостоятельны.

Также, <...> указал, что после многочисленных жалоб клиентов, недовольных низким качеством приобретенной поддельной продукции, 14.03.2019 г. ИП Третьяков А.С. обратился в УМВД по г. Ставрополю с заявлением о проведении проверки по факту незаконного использования зарегистрированного товарного знака «Sinyora» (свидетельство №500748 от 09.08.2012 г.), правообладателем которого является ИП Третьяков А.С.

27.05.2019 г. в отношении ИП Вартадяна М.В. был составлен протокол об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.10 КоАП РФ «Незаконное использование средств индивидуализации товаров (работ, услуг)». Дело № 63-12888/2019 в отношении ИП Вартадяна М.В. находится на рассмотрении в Арбитражном суде.

06.09.2019 г. (вх. 05/6197э) от представителя ИП Вартадяна М.В. по доверенности <...> в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные пояснения, из которых стало известно следующее: в период осуществления предпринимательской

деятельности в 2018 – 2019 годах ИП Вартамян М.В. оказывал услуги по предоставлению продуктов питания и напитков, готовых к употреблению непосредственно в помещениях кафе и на вынос в г. Ставрополе по адресам: ул. Тухачевского, д. 26/4 и Старомарьевское шоссе, д. 7А. Услуги по доставке продуктов питания в г. Ставрополе ИП Вартамян М.В. не оказывал.

При осуществлении предпринимательской деятельности ИП Вартамян М.В. применял патентную систему налогообложения, согласно которой производил уплату налога на вмененный доход. Налоговая база (вмененный доход) в месяц от осуществляемой предпринимательской деятельности по адресу: г. Ставрополь, ул. Тухачевского, д. 26/4 составляла <...> руб. Налоговая база (вмененный доход) в месяц от осуществляемой предпринимательской деятельности по адресу: г. Ставрополь, Старомарьевское шоссе, д. 7А составляла <...> руб.

Также, в своих письменных пояснениях ИП Вартамян М.В. указал, что с 04.07.2019 г. прекратил деятельность в качестве индивидуального предпринимателя в связи с принятием им соответствующего решения.

Также, 09.09.2019 г. на рассмотрении дела № 026/01/14.6-381/2019 представитель ИП Вартамяна М.В. по доверенности <...> предоставил письменные дополнения к возражениям по делу № 026/01/14.6-381/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, а также пояснил следующее:

14.03.2019 г. ИП Третьяков А.С. обратился в Управление МВД России по г. Ставрополю с заявлением о нарушении исключительного права использования товарного знака «Sinyora» (свидетельство №500748 от 09.08.2012 г.), правообладателем которого является ИП Третьяков А.С.

В ходе проведенной проверки административным органом был сделан вывод, что ИП Вартамян М.В. в своей хозяйственной деятельности (на сайте) использует товарный знак «Sinyora», правообладателем которого является ИП Третьяков А.С.

По итогам проверки Управление МВД России по г. Ставрополю обратилось в Арбитражный суд Ставропольского края с заявлением о привлечении ИП Вартамяна М.В. к административной ответственности, предусмотренной ч. 1 ст. 14.10 КоАП РФ.

Решением Арбитражного суда Ставропольского края от 13.08.2019 г. по делу №А63-12888/2019 в удовлетворении требований было отказано.

В Решении от 13.08.2019 г. по делу №А63-12888/2019 Арбитражный суд указал, что в рассматриваемом случае ИП Вартапяну М.В. вменяется в вину использование товарного знака «Sinyora» путем размещения в сети Интернет на сайте Синьора.рус, который не является товаром, реализуемым предпринимателем, то есть предметом правонарушения. Доказательств незаконного размещения заинтересованным лицом указанного товарного знака на реализуемом товаре, этикетках, упаковках, Управление МВД России по г. Ставрополю не представлено.

Как было установлено Арбитражным судом Ставропольского края ИП Вартапян М.В. не размещал товарный знак, правообладателем которого является ИП Третьяков А.С., на этикетках, упаковках, а также на продуктах питания.

Также, в письменных дополнениях представитель ИП Вартапяна М.В. по доверенности <...> указал, что ИП Третьяков А.С. при установлении факта нарушения его прав на товарный знак ИП Вартапяном М.В., должен был уведомить последнего, однако не сделал этого, а обратился в Ставропольское УФАС России.

Также, <...> указал, что на подложном сайте синьора.ру не была указана стоимость товаров, то есть были размещены товары без предложения продажи.

На рассмотрении дела <...> указал, что производство по делу в отношении ИП Вартапяна М.В. следует прекратить, так как ст. 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» подразумевает ответственность в случае введения в товара оборот, а Арбитражным судом Ставропольского края установлено, что ИП Вартапян не вводил в оборот товар с товарным знаком «Sinyora», правообладателем которого является ИП Третьяков А.С.

На рассмотрении дела 09.09.2019 г. представитель ИП Третьякова А.С. по доверенности <...> указал, что ИП Третьяков А.С. считает доказанным факт недобросовестной конкуренции, допущенной ИП Вартапяном М.В. в отношении ИП Третьякова А.С. ИП Вартапяном М.В. были созданы два поддельных сайта: синьора.рус и сеньора.com, полностью имитирующих сайт sinyora.ru, принадлежащий ИП

Третьякову А.С. На страницах данных поддельных сайтов использовался товарный знак «Sinyora», правообладателем которого является ИП Третьяков А.С. Принадлежность данных сайтов подтверждается материалами дела, а также протоколом осмотра доказательств сайтов синьора.рус и сеньора.com, заверенных нотариально. Сервис «Whois» подтвердил, что регистрантом и администратором данных доменных имен (синьора.рус и сеньора.com) является ИП Вартанян М.В.

В результате указанные действия ИП Вартаняна М.В., привели к смешению с деятельностью ИП Третьякова А.С., нанесли материальный ущерб, а также вред его деловой репутации. Целью данных действий является переориентация потребительского спроса на деятельность ИП Вартаняна М.В.

Проанализировав материалы дела, Комиссией установлено следующее.

ИП Третьяков А.С. <...> осуществляет деятельность, связанную с производством, реализацией и доставкой продуктов питания в г. Ставрополе и в Ставропольском крае.

ИП Третьякову А.С. принадлежит сайт <https://sinyora.ru>. На данном сайте размещен товарный знак «Sinyora» (свидетельство № 500748 от 09.08.2012 г.), правообладателем которого является ИП Третьяков А.С.

Товарный знак (свидетельство №500748 от 09.08.2012 г.) представляет из себя сочетание слова «Sinyora» (зеленого цвета) с графическими фигурами (круг и перевернутый треугольник красного цвета).

ИП Третьяковым А.С. было установлено, что создан ложный сайт <https://синьора.рус>.

На ложном сайте <https://синьора.рус> размещен товарный знак, схожий с товарным знаком (свидетельство №500748 от 09.08.2012 г.), правообладателем которого является ИП Третьяков А.С.

На оригинальном сайте ИП Третьякова А.С. <https://sinyora.ru> в графическую фигуру «круг» вписано слово «sushi», в фигуру «треугольник» вписано слово «pizza». На ложном сайте

<https://синьора.рус> написано слово «Senyora» (заменена буква «i» на букву «е»), в графическую фигуру «круг» вписано слово «pizza», в фигуру «треугольник» вписано слово «sushi».

На ложном сайте <https://синьора.рус> размещена ссылка на сайт ИП Третьякова А.С. <https://sinyora.ru> для предъявления жалоб и претензий.

ИП Третьяковым А.С. был предоставлен нотариально заверенный протокол осмотра доказательств от 01.04.2019г., в котором зафиксирован факт осмотра сайта <https://синьора.рус> (ложный сайт) и подтверждены факты, указанные в жалобе ИП Третьякова А.С.

Ставропольским УФАС России был направлен запрос на сервер «Whois» о принадлежности данного сайта. Из ответа с сервера «Whois» стало известно, что администратором данного ложного сайта <https://синьора.рус> является ИП Вартанян М.В. <...>. Оплата за регистрацию данного сайта была осуществлена 18.02.2019 г. в 17.40 с карты: <...>.

Также из жалобы ИП Третьякова А.С. Ставропольскому УФАС России стало известно, что после заказа на ложном сайте <https://синьора.рус>, покупателю доставлялся заказ и вместо чека за заказ предоставлялся лист бумаги формата А4, в котором было указано следующее: «Гиро-Тун! Вкусно! Доставка 93-52-70, 24/7. Старомарьевское шоссе 7А, Тухачевского 26/4 и т.д.».

Деятельность сайта <https://синьора.рус> ведется от имени ИП Иванова А.В. (ИНН 235606846191, ОГРНИП 316237500097741), но данное лицо не зарегистрировано на сайте налоговой службы.

Ложный сайт <https://синьора.рус> полностью по содержанию схож с сайтом ИП Третьякова А.С. <https://sinyora.ru>. На ложном сайте <https://синьора.рус> в разделе «О компании» размещена информация о реквизитах продавца и производителя продукции (п. 10):

п. 10.1 – Индивидуальный предприниматель Третьяков Андрей Станиславович.

п. 10.2 – Фактический адрес: 355001, г. Ставрополь, ул. Попова, д. 56, корп. А.

п. 10.3 – Места изготовления товара:

основной цех г. Ставрополь, ул. Попова, ул. Попова, д. 56, корп. А.

пиццерия г. Ставрополь, ул. Булкина 6.

пиццерия г. Ставрополь, ул. Пушкина 5 и т.д.

На ложном сайте <https://синьора.рус> размещен товарный знак, схожий с товарным знаком (свидетельство №500748 от 09.08.2012 г.), правообладателем которого является ИП Третьяков А.С.

17.04.2019 г. (вх. № 05/2288э) от ИП Третьякова А.С. поступило дополнение к ранее направленной жалобе, из которой стало известно, что создан еще один ложный сайт <https://синьора.com>, идентичный оригинальному сайту <https://sinyora.ru>. На ложном сайте «Синьора.com» также использован товарный знак сходный с товарным знаком (свидетельство №500748 от 09.08.2012 г.), правообладателем которого является ИП Третьяков А.С. Деятельность данного сайта ведется от имени ИП Иванова А.В. (ИНН 235606846191, ОГРНИП 316237500097741), но данное лицо не зарегистрировано на сайте налоговой службы.

Ставропольским УФАС России был направлен запрос на сервер «Whois» о принадлежности сайта <https://синьора.рус>.

Из ответа с сервера «Whois» стало известно, что администратором данного ложного сайта <https://синьора.рус> является ИП Вартамян М.В. <...>. Оплата за регистрацию данного сайта была осуществлена 18.02.2019 г. в 17.40 с карты: <...>.

В результате запроса на сервер «Whois» Ставропольским УФАС России было установлено, что сайт <https://синьора.com> также зарегистрирован на Вартамяна М.В. <...>. Зарегистрирован данный сайт 17.03.2019 г.

11.07.2019 г. (исх. № СН/05-7834/2019) Ставропольское УФАС России направило запрос в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (ФИПС) с просьбой провести исследование и дать справку о наличии либо отсутствии сходства до степени смешения обозначения, использованного на сайте <https://синьора.рус> с товарным знаком «Sinyora» (свидетельство №500748 от 09.08.2012 г.), правообладателем которого является ИП Третьяков А.С.

12.08.2019 г. (вх. 5950) в адрес Ставропольского УФАС России поступил ответ ФИПС с приложенной к нему Справкой. Согласно

данной Справке, обозначение, использованное на сайте <http://синьора.рус> является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 500748 от 09.08.2012 г., правообладателем которого является ИП Третьяков А.С.

На рассмотрении дела 08.07.2019 г. представитель ИП Вартаняна М.В. по доверенности <...> представил письменные возражения, из которых стало известно, что ИП Вартанян М.В. не знал, что в результате работы через сайты <https://синьора.рус> и <https://синьора.com>, схожих с сайтом - оригиналом <https://sinyora.ru>, принадлежащем ИП Третьякову А.С., он использует товарный знак (свидетельство № 500748 от 09.08.2012 г.), правообладателем которого является ИП Третьяков А.С. ИП Вартанян М.В. при осуществлении своей предпринимательской деятельности не имел намерения воспользоваться чужой репутацией и узнаваемостью такого обозначения.

По мнению представителя ИП Вартаняна М.В. по доверенности <...>, ИП Третьяков А.С. должен был уведомить ИП Вартаняна М.В. о том, что тот нарушает права ИП Третьякова А.С. на зарегистрированный товарный знак.

Таким образом, представитель ИП Вартаняна М.В. по доверенности <...> подтвердил, что ИП Вартанян М.В. является владельцем сайтов <https://синьора.рус> и <https://синьора.com>, осуществляя предпринимательскую деятельность через эти сайты.

При этом утверждение представителя ИП Вартаняна М.В. по доверенности <...> о неосведомленности ИП Вартаняна М.В. о том, что он использует чужой зарегистрированный товарный знак, не дает ему права клонировать чужой сайт и использовать его в своих интересах с целью осуществления предпринимательской деятельности и извлечения выгоды.

Необходимо отметить, что деятельность ресторанов, кафе, баров на территории г. Ставрополя и Ставропольского края широко распространена и имеет достаточно серьезную конкуренцию в виде деятельности большого количества различных организаций, занимающихся приготовлением и доставкой суши, роллов, пиццы и т.д.

ИП Третьяков А.С. с 2009 года осуществляет свою деятельность под брендом «Синьора», создав известную сеть кафе-пиццерий с одноименным названием «Синьора пицца». В настоящее время данная сеть насчитывает 7 кафе в разных частях города Ставрополя.

15.11.2010 г. ИП Третьяков зарегистрировал в Интернете сайт «Sinyora.ru», предоставив клиентам возможность заказывать производимые им продукты питания с доставкой на дом. В настоящее время сайт «Sinyora.ru» является известным и разрекламированным сайтом, через который можно сделать заказ разнообразной еды.

За время своей работы ИП Третьяков А.С. зарекомендовал себя в глазах потребителей с хорошей стороны. Кафе-пиццерии «Синьора» ИП Третьякова А.С. пользуются большим спросом.

ИП Вартанян Мартирос Вартанович /ИНН 263512366409, ОГРНИП 315265100068200/ был зарегистрирован межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 11 по Ставропольскому краю 26.06.2015 г. по основному виду деятельности – «Деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания» (ОКВЭД 56.10).

Из письменных пояснений представителя ИП Вартаняна М.В. по доверенности <...> стало известно, что ИП Вартанян М.В. осуществляет свою деятельность в кафе по адресам: ул. Тухачевского, д. 26/4 и Старомарьевское шоссе, д. 7А. Данные адреса соответствуют адресам кафе «Гиро-Тун».

Довод представителя ИП Вартаняна М.В. по доверенности <...> о том, что в период осуществления предпринимательской деятельности в 2018 – 2019 годах ИП Вартанян М.В. оказывал услуги по предоставлению продуктов питания и напитков, готовых к употреблению непосредственно в помещениях кафе и на вынос в г. Ставрополе по адресам: ул. Тухачевского, д. 26/4 и Старомарьевское шоссе, д. 7А и услуги по доставке продуктов питания в г. Ставрополе не оказывал, является не состоятельным.

В материалах дела имеются жалобы от жителей г. Ставрополя, поступившие ИП Третьякову А.С., в которых указано, что они делали заказ на поддельном сайте «Синьора.рус» и в результате им привозили продукцию не того качества как в пиццерии «Синьора», вместо чека был лист формата А4, где было указано кафе «Гиро-Тун». Также в материалах дела имеются чеки кафе «Гиро-Тун», на которых

указано, что в кафе, расположенных по адресам: Старомарьевское шоссе 7А, Тухачевского 26/4, возможно сделать заказ по телефону 93-52-70 и осуществляется доставка.

При проверке информации о наличии или отсутствии доставки, Ставропольским УФАС России на официальном сайте «Гиро-Тун» (ИП Вартанян М.В.) www.girotun.ru была зафиксирована информация о платной доставке: «Внимание!!! Доставка платная: СКИДКА 50% на все меню действует с 10 утра до 1 ночи. Стоимость доставки при заказе более 500 рублей составляет 100 рублей, при заказе менее 500 рублей 200 рублей. Стоимость доставки в г. Михайловск при заказе более 500 рублей составляет 100 рублей, при заказе менее 500 рублей 200 рублей.». Также указана информация о точках самовывоза.

Таким образом, в кафе «Гиро-Тун», расположенных по адресам: Старомарьевское шоссе 7А, Тухачевского 26/4, оказывается услуга «доставка» и довод представителя ИП Вартаняна М.В. по доверенности <...> об отсутствии такого вида услуги как «доставка», оказываемой ИП Вартаняном М.В. является ложным.

Согласно ответов сервера «Whois» от имени ИП Вартаняна М.В. были созданы сайты <https://синьора.рус> (18.02.2019 г.) и <https://синьора.com> (17.03.2019 г.).

Осуществление деятельности ИП Вартаняном М.В. через сайты – подделки <https://синьора.рус> и <https://синьора.com>, на которых ИП Вартаняном М.В. используется изображение, сходное с товарным знаком «Sinyora» (свидетельство №500748 от 09.08.2012 г.), правообладателем которого является ИП Третьяков А.С. без разрешения правообладателя, способно создать смешение с деятельностью оригинального сайта «Sinyora» <https://sinyora.ru> (ИП Третьякова А.С.) и тем самым может способствовать перераспределению спроса на услуги, оказываемые данными субъектами в пользу ИП Вартаняна М.В.

Довод представителя ИП Вартаняна М.В. по доверенности <...> о том, что на подложном сайте «Синьора.рус» не была указана стоимость товаров, то есть были размещены товары без предложения продажи является не состоятельным по следующим основаниям.

Поддельный сайт «Синьора.рус» полностью по содержанию схож с оригинальным сайтом <https://sinyora.ru>. На главной странице

оригинального сайта <https://sinyora.ru> расположены закладки (каталог товаров): «Пицца», «Суши и Роллы», «Салаты», «Мясное меню», «Десерты», «Напитки» и закладка «корзина». При переходе по указанным закладкам клиент попадает на страницу с товарами, где указаны иконки разных товаров, относящиеся к данной группе товаров с названием, ценой, размером и прочей информацией. При переходе на иконку с интересующим товаром можно получить более подробную информацию и сделать заказ (отправить товар в корзину).

Наличие закладки «Корзина» на ложном сайте «Синьора.рус» предполагает возможность заказать продукцию, предложенную к продаже на данном сайте.

Деятельность ложного сайта <https://синьора.рус> ведется от имени ИП Иванова А.В. (ИНН 235606846191, ОГРНИП 316237500097741), но данное лицо не зарегистрировано на сайте налоговой службы.

На ложном сайте <https://синьора.рус> размещена ссылка на сайт ИП Третьякова А.С. <https://sinyora.ru> для предъявления жалоб и претензий.

Вышеперечисленное говорит о том, что ИП Вартанян М.В. создав поддельный сайт <https://синьора.рус> хотел заработать на раскрученном и хорошо известном бренде «Sinyora», умышленно вводил в заблуждение посетителей ложного сайта <https://синьора.рус> относительно продавца товаров, пытаясь перенаправить поток клиентов сети пиццерий «Sinyora» в сторону сети кафе «Гиро-Тун», а разместив ссылку на сайт ИП Третьякова А.С. <https://sinyora.ru> для предъявления жалоб и претензий пытался причинить вред деловой репутации ИП Третьякова А.С.

Довод представителя ИП Вартаняна М.В. по доверенности <...> о том, что производство по делу в отношении ИП Вартаняна М.В. следует прекратить, так как Арбитражным судом Ставропольского края установлено, что ИП Вартанян М.В. не вводил в оборот товар с товарным знаком «Sinyora», правообладателем которого является ИП Третьяков А.С. является не состоятельным по следующим основаниям.

В решении по делу № А63-12888/2019 в отношении ИП Вартаняна М.В. суд указал, что правонарушение, ответственность за которое предусмотрено частью 1 статьи 14.10 КоАП РФ связано с введением в

гражданский оборот контрафактных товаров, этикеток, упаковки товаров.

Статья 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» содержит запрет на недобросовестную конкуренцию 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 информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

В действиях ИП Вартадяна М.В. усматриваются признаки нарушения статьи 14.6, а именно недобросовестная конкуренция, связанная с созданием смешения с деятельностью хозяйствующего субъекта – конкурента в связи с незаконным использованием обозначения, тождественного товарному знаку «Sinyoga», правообладателем которого является ИП Третьяков А.С., путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

Таким образом, основания для прекращения производства по делу в отношении ИП Вартадяна М.В. отсутствуют.

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.

Использование ИП Вартаняном М.В. в своей деятельности знака, сходного до степени смешения с товарным знаком (свидетельство №500748 от 09.08.2012 г.), правообладателем которого является ИП Третьяков А.С., при создании ложных сайтов <https://синьора.рус> и <https://синьора.com>, приводит к путанице, вводит в заблуждение потребителей, противоречит законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости, может нанести вред деловой репутации ИП Третьякова А.С. и причинить убытки ИП Третьякову А.С.

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 добросовестности, 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.

Таким образом, в действиях ИП Вартаняна Мартироса Вартановича <...> содержатся признаки нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со статьей 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности следует, что актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Таким образом, вышеназванные действия ИП Вартаняна М.В. являются актом недобросовестной конкуренции.

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 Вартаняна Мартироса Вартановича <...> имеет место нарушение статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии:

Г.В. Золина

Члены комиссии:

И.О. Никитина

Т.В. Верёвкина

Т.В. Верёвкина