

ООО УК «Афалина»
454007, г. Челябинск
ул. Первой Пятилетки, д. 31

ООО «Афалина Челябинск»
454010, г. Челябинск
ш.Копейское, д. 50
офис 4

ООО «Афалина»
454007, г. Челябинск
ул. Первой Пятилетки, д. 31,
помещение 1

ООО «Афалина Урал»
(ОГРН 1147449005296)
454087, г. Челябинск,
ул. Рылеева, д. 18, офис 1

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена 05 апреля 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 16 апреля 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 27-08нк/2017 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	<...>	- руководитель Челябинского УФАС России;
Члены Комиссии:	<...>	- главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
	<...>	- ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 27-08нк/2017 по признакам нарушения ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции»,

в присутствии представителей ООО УК «Афалина», ООО «Афалина Челябинск», ООО «Афалина»,

в отсутствие представителя ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296), надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью Управляющая компания «Афалина» (далее – ООО УК «Афалина», Заявитель 1), Общества с ограниченной ответственностью «Афалина Челябинск» (далее – ООО «Афалина Челябинск», Заявитель 2), общества с ограниченной ответственностью «Афалина» (далее – ООО «Афалина», Заявитель 3) о недобросовестных конкурентных действиях Общества с ограниченной ответственностью «Афалина Урал» (далее – ООО «Афалина Урал», ОГРН 1147449005296), выразившихся в том числе в использовании товарного знака Заявителя 1 по свидетельству № 413429 в документации, в частности на фирменных бланках ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296), а также на Интернет-сайте www.afalinaural.ru в разделе «Контакты».

В заявлении указано, что ООО УК «Афалина», ООО «Афалина Челябинск», ООО «Афалина» являются группой лиц и действуют в одном экономическом интересе.

ООО УК «Афалина» является правообладателем товарного знака «Афалина» по свидетельству № 413429. ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296, ИНН/КПП 7449121483/745101001) незаконно использует товарный знак Заявителя 1 на Интернет-сайте afalinaural.ru в разделе «Контакты», а также на фирменных бланках общества, что подтверждается скрин-шотами Интернет-сайта www.afalinaural.ru, а также письмами ООО «Афалина Урал» в адрес контрагентов.

ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) в письме вх. № 13173 от 10.10.2017 указало в том числе, что основным видом деятельности общества является аренда и лизинг строительных машин и оборудования. ООО «Афалина Урал» зарегистрировано по адресу: 454087, г. Челябинск, ул. Рылеева, д. 18, офис 1. Среди контрагентов общества, включая покупателей и поставщиков, имеются юридические и физические лица, находящиеся на территории всей Российской Федерации, а также иностранные организации. ООО «Афалина Урал» пояснило, что не использует товарный знак по свидетельству № 413429 на фирменных бланках и на Интернет-сайте afalinaural.ru.

Определением исх. № 2089 от 14.02.2018 рассмотрение дела № 27-08нк/2017 назначено на 05 апреля 2018 года на 14 часов 00 минут. ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) на рассмотрение дела не явилось, запрошенные Челябинским УФАС России документы и сведения не представило. По данным сайта почта России почтовая корреспонденция (определение исх. № 2089 от 14.02.2018) получена адресатом по адресу: г. Челябинск, ул. Рылеева, д. 18, помещение 1 03 марта 2018 года.

Согласно пункту 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 N 61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на

данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, и на недостоверность данных, содержащихся в нем, на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела судом в рамках производства по делу об административном правонарушении и т.п., за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомερных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица (п. 2 ст. 51 ГК РФ).

С учетом изложенного, Комиссия считает возможным рассмотреть дело в отсутствие представителя ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296).

Рассмотрев заявление и представленные материалы, заслушав представителей ООО УК «Афалина», ООО «Афалина Челябинск», ООО «Афалина» Челябинское УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО УК «Афалина» (ОГРН 1087438000198, ИНН/КПП 7438024819/745201001) зарегистрировано в качестве юридического лица 14.02.2008 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области. Директор <...>, учредители <...>, <...>, <...> Основным видом деятельности общества является аренда и управление собственным или арендованным нежилым недвижимым имуществом. Дополнительными видами деятельности являются: деятельность в области связи на базе проводных технологий прочая; консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления; аренда и лизинг офисных машин и оборудования; аренда и лизинг вычислительных машин и оборудования; аренда и лизинг подъемно-транспортного оборудования; аренда и лизинг торгового оборудования.

ООО «Афалина Челябинск» (ОГРН 1117449004914, ИНН/КПП 7449105467/744901001) зарегистрировано в качестве юридического лица 12.09.2011 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области. Директор общества <...> , учредители <...>, <...>

Основным видом деятельности общества является торговля оптовая прочими машинами, приборами, аппаратурой и оборудованием общепромышленного и специального назначения. Дополнительными видами деятельности являются: ремонт машин и оборудования; деятельность агентов по оптовой торговле вычислительной техникой, телекоммуникационным оборудованием и прочим офисным оборудованием; деятельность агентов по оптовой торговле прочими видами машин и промышленным оборудованием и пр.

ООО «Афалина» (ОГРН 1157456015771, ИНН/КПП 7452126957/745201001) зарегистрировано в качестве юридического лица 17.09.2015 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области. Директор общества <...> , учредители <...>, <...> Основным видом деятельности общества является торговля оптовая прочими машинами, приборами, аппаратурой и оборудованием общепромышленного и специального назначения. Дополнительными видами деятельности являются: ремонт машин и оборудования; деятельность агентов по оптовой торговле вычислительной техникой, телекоммуникационным оборудованием и прочим офисным оборудованием; деятельность агентов по оптовой торговле прочими видами машин и промышленным оборудованием; деятельность агентов по оптовой торговле электротоварами и бытовыми электроустановочными изделиями; деятельность агентов по оптовой торговле универсальным ассортиментом товаров и пр.

ООО УК «Афалина», ООО «Афалина Челябинск», ООО «Афалина» являются группой лиц в соответствии со статьей 9 Федерального закона «О защите конкуренции».

ООО «Аренда Техно» (ОГРН 1147449005296, ИНН/КПП 7449121483/745101001) (далее – Ответчик) зарегистрировано в качестве юридического лица 23.09.2014 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области. По состоянию на 11.12.2017 директором общества является <...>, учредители <...> юридический адрес: г. Челябинск, ул. Рылеева, д. 18, офис 1. Основным видом деятельности общества является торговля оптовая станками. Дополнительными видами деятельности являются: ремонт машин и оборудования; работы строительные специализированные прочие, не включенные в другие группировки; деятельность агентов по оптовой торговле вычислительной техникой, телекоммуникационным оборудованием и прочим офисным оборудованием; деятельность агентов по оптовой торговле прочими видами машин и промышленным оборудованием; деятельность агентов по оптовой

торговле электротоварами и бытовыми электроустановочными изделиями; деятельность агентов по оптовой торговле универсальным ассортиментом товаров; торговля оптовая электрической бытовой техникой и пр. **27.04.2017 ООО «Аренда Техно» сменило название на ООО «Афалина Урал».**

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с пунктом 5 названной статьи хозяйствующий субъект – индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Из пункта 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, что конкуренция – соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В силу положений пунктов 4, 5, 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» ООО УК «Афалина», ООО «Афалина Челябинск», ООО «Афалина» и ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296, ИНН/КПП 7449121483/745101001) являются конкурентами по отношению друг к другу, поскольку имеют возможность осуществлять деятельность на одном и том же товарном рынке (рынок продажи промышленного и строительного оборудования) в пределах одних географических границ (Российская Федерация), следовательно, являются конкурентами по отношению друг к другу.

Из заявления и представленных Заявителями материалов усматривается, что ООО УК «Афалина» является правообладателем товарного знака «Афалина» по свидетельству № 413429 (дата подачи заявки: 06.04.2009, дата приоритета: 06.04.2009). Товарный знак зарегистрирован в отношении классов МКТУ и перечня товаров и/или услуг: 04, 06, 07, 08, 12, 37. Изобразительный элемент товарного знака представляет собой стилизованное изображение дельфина вида «афалина» в положении перед прыжком в воду. Под изображением размещен словесный элемент «Афалина», выполненный художественным шрифтом.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, указанными в законе.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

при выполнении работ, оказании услуг;

на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Согласно части 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

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 возникает вероятность смешения (часть 3 статьи 1484 ГК РФ).

Действие исключительного права на товарный знак распространяется на всю территорию Российской Федерации (статья 1479 ГК РФ).

В статьях 1252, 1515 ГК РФ установлена ответственность за незаконное использование чужого товарного знака.

По смыслу перечисленных правовых норм, подлежащим запрету незаконным использованием товарного знака является использование лицом обозначения:

сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком правообладателя;

в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров;

в отсутствие разрешения правообладателя

В качестве доказательств использования средства индивидуализации Заявителей, а именно товарного знака «Афалина» по свидетельству № 413429 Заявителями представлены:

скрин-шот Интернет-сайта afalinaural.ru (09.08.2017, 17:50),

копии писем «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296, ИНН/КПП 7449121483/745101001) в адрес ПАО «Уралкалий» от 05.07.2017, ООО «Волжанин» исх. № 85 от 14 июня 2017 года, а также в адрес ЗАО Торговый дом Красный Маяк» от 23.06.2017, копия доверенности от 17.05.2017, выданной Ответчиком ООО Финишинг Спрей Эквипмент».

Согласно скрин-шоту Интернет-сайта afalinaural.ru (09.08.2017, 17:50) ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296, ИНН/КПП 7449121483/745101001) в разделе «Контакты» размещено изображение товарного знака Заявителя 1 по свидетельству № 413429.

В некоммерческом архиве Интернет-сайтов web.archive.org присутствует информация о том, что в 2017 году на Интернет-сайте afalinaural.ru девять раз вносились изменения в содержание информации. По состоянию на 04 августа 2017 года изображение товарного знака Заявителя 1

по свидетельству № 413429 присутствовало в разделе «Контакты» Интернет-сайта afalinaural.ru(<https://web.archive.org/web/20170804123706/http://www.afalinaural.ru:80/kontakty.html>), что подтверждается актом осмотра с скрин-шотами, составленным специалистами Челябинского УФАС России.

Администратором домена afalinaural.ru является Ответчик в рамках договора с ООО «Мастерхост».

Из писем ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296, ИНН/КПП 7449121483/745101001) в адрес ПАО «Уралкалий» от 05.07.2017, ООО «Волжанин» исх. № 85 от 14 июня 2017 года, а также в адрес ЗАО Торговый дом Красный Маяк» от 23.06.2017, и копия доверенности от 17.05.2017 выданной Ответчиком ООО Финишинг Спрей Эквипмент» усматривается, что общество в оформлении фирменного бланка также использует изображение товарного знака Заявителя 1 по свидетельству № 413429.

Согласно пункту 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе 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.

Действия ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296, ИНН/КПП 7449121483/745101001) по использованию товарного знака Заявителя 1 на Интернет-сайте afalinaural.ru в разделе «Контакты», а также на фирменном бланке общества указывают на нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно части 6 статьи 1252 ГК РФ если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, 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. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном настоящим Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года 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 с частью 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В действиях ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296, ИНН/КПП 7449121483/745101001) по незаконному использованию товарного знака «Афалина» присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296, ИНН/КПП 7449121483/745101001) способствуют получению преимуществ в предпринимательской деятельности, поскольку Ответчик имеет возможность пользоваться результатами деятельности, созданными другим юридическим лицом – Заявителем 1.

2. Противоречие действующему законодательству, а именно статье 1252 ГК РФ, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добросовестности, разумности и справедливости.

3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что у Заявителя 1 в результате действий Ответчика может снизиться размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании общества от указанных действий (упущенная выгода), поскольку данные действия способствуют привлечению потребителей к услугам Ответчика и их оттоку потребителей от услуг Заявителя.

Заключение об обстоятельствах дела в порядке статьи 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» принято 08.02.2018, получено сторонами по делу.

От ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296, ИНН/КПП 7449121483/745101001) письменные пояснения на заключение об обстоятельствах дела не поступили.

В силу статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и на основании вынесенного решения антимонопольный орган выдает предписание.

Из представленных Ответчиком в письме вх. № 13173 от 10.10.2017 скрин-шотов Интернет-сайта afalinaural.ru усматривается, что Ответчик по состоянию на октябрь 2017 года прекратил использование товарного знака Заявителя 1 по свидетельству № 413429 на Интернет-сайте afalinaural.ru в разделе «Контакты». Указанные обстоятельства также подтверждаются данными некоммерческого архива Интернет-сайтов web.archive.org.

Доказательств того, что ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296, ИНН/КПП 7449121483/745101001) прекратило использовать товарный знак на фирменном бланке общества Ответчиком не представлено.

Комиссия не принимает во внимание, представленный Ответчиком в качестве надлежащего доказательства устранения нарушения, незаполненный бланк (образец) фирменного бланка ООО «Афалина Урал» без товарного знака, поскольку данный образец не подтверждает факта его использования обществом при отсутствии каких-либо иных фактических доказательств (письма в адрес клиентов за 2018 на фирменном бланке и пр.), в связи с чем необходимо выдать ООО «Афалина Урал» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296, ИНН/КПП 7449121483/745101001) по использованию товарного знака Заявителя 1 на Интернет-сайте afalinaural.ru в разделе «Контакты» по состоянию на 09.08.2018, а также на фирменном бланке общества нарушением пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296, ИНН/КПП 7449121483/745101001) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33

Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296, ИНН/КПП 7449121483/745101001) и его должностного лица.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>