

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА

№ 023/01/14.6-4578/2023

04 декабря 2023 г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии — ... — заместитель руководителя управления.

Члены Комиссии:

...;

...;

рассмотрев дело № 023/01/14.6-4578/2023, возбужденное в отношении возбужденное в отношении ИП ... (...) по признакам нарушения ч. 1 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/01/14.6-4578/2023 заявителя – ООО «Азимут Мед Групп»,

в присутствии надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/01/14.6-4578/2023 ответчика - Б.Д.А.,

руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.06 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление ООО «Азимут Мед Групп» (далее - «Заявитель») (вх. № 21469/23 от 22.06.2023 г.) о признаках нарушения антимонопольного законодательства ИП Б.Д.А., выразившихся в использовании обозначения «Я слышу мир» на сайте с доменным именем «яслышувас.рф» (главная страница), где изображен мужчина на футболке которого содержатся слова «Я слышу мир» и в поисковой системе Google при наборе в строке поиска слов «яслышумир.рф» отображается интернет-сайт слуховых аппаратов с доменным именем <https://яслышумир.рф/> сходного до степени смешения с товарным знаком «Я слышу мир!» (свидетельство № 462230), правообладателем которого является Заявитель.

Как указано в заявлении (вх. № 21469/23 от 22.06.2023 г.) ООО «Азимут Мед Групп» является владельцем товарного знака «Я слышу мир!», что подтверждается Свидетельством на товарный знак № 462230. ООО «Азимут Мед Групп» осуществляет свою предпринимательскую деятельность на товарном рынке услуг по продаже слуховых аппаратов в интернет-магазинах на территории Российской Федерации.

ООО «Азимут Мед Групп» (правообладатель) принадлежит исключительное право на

товарный знак «Я слышу мир!», что подтверждается Свидетельством на товарный знак № 462230 выданным Федеральной службой по интеллектуальной собственности 21.05.2012 г. В настоящее время товарный знак действует, в соответствии с изменением к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 462230 срок действия исключительных прав продлен до 26.04.2031 г.

Товарный знак зарегистрирован в отношении следующего перечня товаров и/или услуг МКТУ: 10 кохлеарные импланты; слуховые аппараты; аппаратура для лечения глухоты; аппараты слуховые защитные.

Обществом установлено, что ответчиком - Индивидуальным предпринимателем Б.Д.А. (ИНН ...) по доменному адресу в сети Интернет: «яслышумир.рф» (Интернет-магазин слуховых аппаратов) осуществлялась продажа медицинских изделий, в том числе слуховых аппаратов.

12.04.2023 года Заявитель в адрес ИП Б.Д.А. направил претензию с требованием о немедленном прекращении незаконного (неправомерного) использования товарного знака путем удаления сайта с доменным именем «яслышумир.рф» в срок не позднее 25.04.2023 года.

Данное требование ИП Б.Д.А. было проигнорировано и сообщено, что все товары будут перемещены на другой сайт «яслышувас.рф», при этом, доменное имя «яслышумир.рф» ИП Б.Д.А. будет продолжать использовать в качестве редиректа на сайт «яслышувас.рф».

ООО «Азимут Мед Групп» не заключало с ИП Б.Д.А. лицензионный договор, предметом которого являлась бы передача прав на использование Товарного знака. Иным образом права также не передавались. Оснований для внедоговорного использования Товарного знака у ИП Б.Д.А. отсутствуют.

По мнению Заявителю, действия ИП Б.Д.А., выразившиеся в незаконном использовании товарного знака при осуществлении продажи слуховых аппаратов в Интернет-магазине слуховых аппаратов «Я слышу мир», правообладателем которого является ООО «Азимут Мед Групп», содержат признаки нарушения п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции.

По данному факту, приказом руководителя Краснодарского УФАС России № 170/23 от 11.09.2023 г. в отношении ИП Б.Д.С. было возбуждено дело № 023/01/14.6-4578/2023 по признакам нарушения п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с п.1.3 Порядка проведения анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Федерального закона «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводился с особенностями, установленными п.10.6 настоящего порядка.

Исследование рынка проводится с целью определения состояния конкуренции на рынке розничной торговли по почте или при помощи информационно-коммуникационной сети Интернет с апреля 2023 г. по ноябрь 2023 г.

Анализ состояния конкуренции товарного рынка проведен в соответствии с Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»; Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 N 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее Приказ № 220).

В качестве источников исходной информации в соответствии с п. 1.5 Приказа № 220 использовались документы и материалы, представленные хозяйствующими субъектами.

Факт недобросовестной конкуренции выявлен ООО «Азимут Мед Групп» в апреле 2023 г.

Таким образом, временной интервал исследования рынка розничной торговли, осуществляемой по почте или при помощи информационно-коммуникационной сети Интернет проводится с момента выявления факта Заявителем с апреля 2023 г. по ноябрь 2023 г.

Согласно ОК 029 – 2014 Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, утвержденному Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14 – ст. деятельность по розничной торговле, осуществляемой при помощи информационно-коммуникационной сети Интернет относится к следующему разделу:

- разделу G «Торговля оптовая», классификационные группы: ОКВЭД: 47.91 Торговля розничная по почте или по информационно-коммуникационной сети Интернет, ОКВЭД: 47.91.2 Торговля розничная, осуществляемая непосредственно при помощи информационно-коммуникационной сети Интернет.

Учитывая вышеизложенное, а также цель проведения анализа товарного рынка, продуктовые границы рынка определены как розничная торговля, осуществляемая по почте или при помощи информационно-коммуникационной сети Интернет.

Географическими границами товарного рынка определены границы территории, в котором действует хозяйствующий субъект, являющийся объектом антимонопольного контроля.

ООО «Азимут Мед Групп» и ИП Б.Д.А. являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке на территории Российской Федерации.

Таким образом, географическими границами товарного рынка приняты административно – территориальные границы Российской Федерации.

Согласно пункту «г» ст. 10.6 Приказа 220 по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1 - 14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает 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.

Таким образом, ООО «Азимут Мед Групп» и ИП Б.Д.А. являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке на территории Российской Федерации.

При рассмотрении дела № 023/01/14.6-4578/2023 Комиссией Краснодарского УФАС России установлено следующее.

Заявителем были представлены письменные пояснения (вх. № 26220/23 от 31.07.2023 г.; № 25649-ЭП/23 от 26.07.2023 г.) в которых указано следующее:

- «Заявитель осуществляет продажу медицинских изделий различных производителей, в том числе слуховых аппаратов на всей территории Российской Федерации, включая Краснодарский край. Также ООО «Азимут Мед Групп» осуществляет деятельность по организации проведения слухоречевой реабилитации детей с ограниченными возможностями по слуху «Я слышу мир!».

Сами медицинские изделия не сопровождаются товарным знаком «Я слышу мир», поскольку являются товарами других производителей, но к системам кохлеарной имплантации (производитель MED-EL Elektromedizinische Gerate GmbH, Австрия) Заявитель вместе с гарантийным талоном прикладывает вкладыш с активацией дополнительной гарантии, на

которой изображен товарный знак «Я слышу мир»».

Краснодарским УФАС России направлен запрос ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (исх. № 23301/23 от 08.08.2023 г.) с целью получения информации о владельце домена: яслышувас.рф.

Из ответа ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (вх. № 27492-ЭП/23 от 09.08.2023 г.) следует, что владельцем сайта является Б.Д.А. (...).

Антимонопольной службой был направлен запрос в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (исх. № ЛЛ/23552/23 от 10.08.2023 г.) о письменной консультации по вопросу о наличии либо отсутствии сходства до степени смешения обозначения «Я слышу мир!» на сайте с доменным именем «яслышувас.рф» (главная страница), где изображен мужчина на футболке которого содержатся слова «Я слышу мир» и в поисковой системе Google при наборе в строке поиска слов «яслышумир.рф» отображается интернет-сайт слуховых аппаратов с доменным именем <https://яслышумир.рф/> сходного с товарным знаком «Я слышу мир!» (свидетельство № 462230), правообладателем которого является заявитель.

04.09.2023 г. (вх. № 30627/23) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности с приложением справки.

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате проведенного исследования установлено следующее.

В результате проведенного исследования установлено следующее:

На изображении 1 идентифицируется обозначение «Я слышу мир», являющееся сходным с товарным знаком по свидетельству № 462230 - поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического сходства словесных элементов «Я СЛЫШУ МИР», при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и товары, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 462230 являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

На изображении 2 идентифицируется обозначение «<https://яслышумир.рф/>», являющееся сходным с товарным знаком по свидетельству № 462230 поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического сходства словесных элементов «Я СЛЫШУ МИР», при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и товары, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 462230 являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

На изображении 3 идентифицируется обозначение «яслышумир.рф», являющееся сходным с товарным знаком по свидетельству № 462230, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического сходства словесных элементов «Я СЛЫШУ МИР», при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и товары, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 462230 являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

Согласно письменным пояснениям ООО «Азимут Мед Групп» (вх. 40833-ЭП/23 от 13.11.2023г.) ИП Б. добровольно устранены нарушения, указанные в заявлении о признаках нарушения антимонопольного законодательства (вх. № 21469/23 от 22.06.2023 г.).

Также, из письменных пояснений ИП Б.Д.С. (вх. № 42147-ЭП/23 от 21.11.2023г.) следует:

- «...»

На сегодняшний день, ввиду полной передачи управления доменом «Яслышумир.рф» в адрес заявителя ООО «Азимут Мед Групп», я не располагаю документальными

подтверждениями «введения в оборот обозначения Я слышу мир», поскольку доступ к управлению доменом (а следовательно, и получением документального подтверждения о дате регистрации домена и регионах РФ, в которых осуществлялась деятельность интернет-магазина) Яслышумир.рф для меня уже закрыт.

Касательно осуществляемой ИП Б.Д.А. деятельности с обозначением «Я слышу мир», а если быть точнее - слитное написание «Яслышумир», указал выше - это интернет-торговля по ОКВЭД 47.91.2 «Торговля розничная, осуществляемая непосредственно при помощи информационно-коммуникационной сети Интернет». К «услугам» интернет-магазина можно отнести только отправку товаров, для чего использовался плагин компании СДЭК на сайте Яслышумир.рф.

...»

В соответствии со статьей 10.bis (Недобросовестная конкуренция) Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 г. (2) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 - ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта как акта недобросовестной конкуренции необходимо наличие всех перечисленных признаков. В случае отсутствия хотя бы одного из вышеуказанных признаков действия хозяйствующего субъекта не могут быть квалифицированы как недобросовестной конкуренция.

В соответствии с п. 5 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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, если указанным Кодексом не предусмотрено иное.

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 того же Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 данной статьи.

При этом, 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 8 доменном имени и при других способах адресации (пункт 2 названной статьи).

В силу пункта 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. Запрет на использование в гражданском обороте обозначения, тождественного или сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком, действует во всех случаях, за исключением предоставления правообладателем соответствующего разрешения любым способом, не запрещенным законом и не противоречащим существу исключительного права на товарный знак.

Как разъяснено в пункте 154 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 г. № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», в силу пункта 1 статьи 1484 ГК РФ исключительное право использования товарного знака принадлежит лицу, на имя которого соответствующий товарный знак зарегистрирован (правообладателю).

Согласно п.1 ст.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.

Таким образом, действия ИП Б.Д.А. (...), выразившиеся в незаконном использовании товарного знака при осуществлении продажи слуховых аппаратов в Интернет-магазине слуховых аппаратов «Я слышу мир», правообладателем которого является ООО «Азимут Мед Групп», нарушают требования п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с ч. 5 ст. 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и привести доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.