

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 036/01/14.6-56/2021 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

«26» января 2021 года

город Воронеж

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Д. Ю. Чушкин – руководителя управления, на основании приказа Воронежского УФАС России от «26» января 2021 года № 8 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>) пунктов 1, 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

У С Т А Н О В И Л:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) рассматривается заявление общества с ограниченной ответственностью «Грасиан» (ИНН 3662201730) (вх. № 01-11/4094 от 26.11.2020 года) о признаках нарушения норм Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

В ходе рассмотрения заявления установлено следующее.

По признакам, предусмотренным п. 8 ч. 1 ст. 9 ФЗ «О защите конкуренции» совместно с ООО «Грасиан» в группу компаний «Мойка», осуществляющую предпринимательскую деятельность на рынке оказания услуг по мойке автотранспортных средств на территории Воронежской области, входят ООО «Торговый дом Мой-ка» (ИНН 3662995106), ИП <...>, ИП <...>, ИП <...> (далее – ГК «МОЙКА»).

ООО «Грасиан» является правообладателем товарного знака № 559162, зарегистрированного 08.12.2015 г. с приоритетом от 31.10.2013 г. (далее – товарный знак Заявителя). Указанный товарный знак состоит из графического элемента в виде стилизованной капли синего цвета с выполненными жирным шрифтом прописными буквами белого цвета словесными элементами «МОИ КА», разделенными знаком препинания тире «-», восклицательным знаком «!», стилизованным изображением капли голубого цвета над буквой «и» и прописными буквами белого цвета меньшего шрифта-словесными элементами «сеть автомоек самообслуживания» ниже (Классы МКТУ и перечень товаров и/или услуг:

37 - аренда автомоечных установок и предоставление информации, относящейся к ним; аренда автомоек; аренда автомоечных установок; мытье, чистка, наземных транспортных средств; мытье автомобилей; мытье транспортных средств; обслуживание техническое установок для помывки наземных транспортных средств; полирование транспортных средств; полировка автомобилей; предоставление информации, относящейся к ремонту и техническому обслуживанию установок для мойки транспорта; предоставление информации по вопросам проката аппаратов для мойки автомобилей; прокат моечно-очистительного оборудования; ремонт и техническое обслуживание установок для мойки транспортных средств; уборка автомобилей).

Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации определены разделом VII ГК РФ.

В соответствии с подпунктом 14 пункта 1 статьи 1225 ГК РФ, товарные знаки и знаки обслуживания являются средством индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана.

Статьей 1229 ГК РФ установлено исключительное право граждан или юридических

лиц, обладающих исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), на использование такого результата или такого средства 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) (абзац 2 пункта 1 статьи 1229 ГК РФ).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим кодексом.

Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ и другими законами (абзац 3 пункта 1 статьи 1229 ГК РФ).

Статьей 1231 ГК РФ определено действие исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации на территории Российской Федерации.

Статьей 1232 ГК РФ определено условие правовой охраны исключительного права на результат интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации – государственная регистрация такого результата или такого средства в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом.

В силу пункта 1 статьи 1233 ГК РФ, правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Статьей 1479 ГК РФ определено действие исключительного права на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, на территории Российской Федерации.

Пунктом 3 статьи 1484 ГК РФ установлен запрет на использование без разрешения правообладателя сходных с его товарным знаком обозначений в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникает вероятность смешения.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 под актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 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 могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В силу статьи 14.6 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:

1) 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;

2) копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Вместе с тем, заявление содержит данные о незаконном использовании сходного до степени смешения наименования (коммерческого обозначения) с принадлежащим ООО «Грасиан» товарным знаком (знаком обслуживания) № 559162, а также копировании фирменного стиля ГК «МОЙКА» в целом, на автомойке самообслуживания (далее – АМС) «мой-ка!» (обл. Воронежская, г. Лиски, ул. Индустриальная, д. 9) (далее – АМС «мой-ка!»).

При этом, Заявителем приложены фото/видео материалы функционирующей (предоставляющей потребителям услуги) АМС «мой-ка!», имеющей сходное до степени смешения оформление-фирменный стиль с автомойками самообслуживания принадлежащими ГК «МОЙКА», в том числе в результате использования наименования (коммерческого обозначения) « » сходного до степени смешения с товарным знаком заявителя (выполненные жирным шрифтом прописными буквами белого цвета словесные элементы «мой-ка!» (с видимо отсутствующей буквой «и»), разделенные знаком препинания тире «-» с восклицательным знаком «!» и стилизованным изображением капли голубого цвета над буквой «и» - (далее – коммерческое обозначение «мой-ка!»).

Так же, заявление содержит данные о предполагаемых лицах, осуществляющих деятельность предоставления услуг по мойке автотранспортных средств на АМС «мой-ка!», а именно:

- о <...> (далее – <...>), владеющим АМС «мой-ка!» на праве собственности;

- об индивидуальном предпринимателе <...> (далее – ИП <...>), являющимся арендатором АМС «мой-ка!» и осуществляющим предпринимательскую деятельность на рассматриваемой АМС по состоянию на 05.11.2020 года (видеоматериалы уголка потребителя на АМС «мой-ка!»).

Право на использование указанного товарного знака, а также оформления -

фирменного стиля автомоек самообслуживания ГК «МОЙКА» <...> и/или ИП <...> ГК «МОЙКА» не передавалось.

В ответ на запрос Воронежского УФАС России <...> подтвердил, что АМС «мой-ка!» принадлежит ему на праве собственности, приложив соответствующие документы, и сообщил о том, что АМС «мой-ка!» была сдана в аренду ИП <...>, при посредничестве ГК «МОЙКА», приложив договор аренды АМС «мой-ка!».

Учитывая изложенное ИП <...> предоставляет услуги по мойке автотранспортных средств на АМС «мой-ка!».

Таким образом, ГК «МОЙКА» и ИП <...> являются конкурентами на товарном рынке услуг по мойке автотранспортных средств на территории Воронежской области РФ.

Предоставляя услуги по мойке автотранспортных средств на АМС «мой-ка!» имеющей сходное до степени смешения оформление (фирменный стиль) с автомойками самообслуживания «мой-ка!» ГК «МОЙКА» (путем копирования информационных знаков; изображений; цветовой гаммы, а также использования коммерческого обозначения «мой-ка!», сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) по свидетельству № 559162, зарегистрированному 08.12.2015 с приоритетом от 31.10.2013, ИП <...> может вызвать смешение с деятельностью конкурента.

Учитывая изложенное, указанные действия ИП <...> имеют признаки нарушения запрета на недобросовестную конкуренцию, установленного пунктами 1, 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

Указанные действия ИП <...>:

1. Могут быть направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности на товарном рынке предоставления услуг по мойке автотранспортных средств, поскольку могут вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта/конкурента-ГК «МОЙКА» на том же товарном рынке.

2. Могут противоречить действующему законодательству (пп. 1 п. 3 ст. 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883; ч. 3 ст. 1484 ГК РФ), принципам добросовестности, разумности и справедливости.

3. Способны причинить убытки конкуренту - ГК «МОЙКА», как реальные, так и в форме упущенной выгоды, путем перераспределения потребительского спроса при осуществлении деятельности на рынке услуг по предоставлению во временное владение и пользование сооружений и оборудования, смонтированного в них-имущественных комплексов (автомоек самообслуживания), а также нанести вред её деловой репутации.

Перечисленные выше действия ИП <...> могут являться формой недобросовестной конкуренции, определенной статьей 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частями 2, 6 и 13 статьи 44 Федерального закона «О защите конкуренции»,

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Назначить дело № 036/01/14.6-56/2021 к рассмотрению на 11 часов 00 минут (мкс) «18» февраля 2021 года в помещении Воронежского УФАС России (город Воронеж, проспект Революции, 21, зал заседаний).

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 036/01/14.6-56/221 в качестве:
заявителя – ООО «Грасиан» (Воронежская обл.);
ответчика – ИП <...> (Воронежская обл.);

заинтересованного лица – <...> (Воронежская обл.).

3. ООО «Грасиан» в срок до 15 часов 00 минут (мск) «15» февраля 2021 года предоставить в Воронежское УФАС России (г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21), в том числе дополнительно продублировать на электронную почту to36@fas.gov.ru, следующую информацию (сведения, документы или их надлежащим образом заверенные копии):

3.1. о периоде использования коммерческого обозначения «мой-ка!», сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) по свидетельству № 559162, зарегистрированному 08.12.2015 с приоритетом от 31.10.2013 при осуществлении предпринимательской деятельности на АМС (обл. Воронежская, г. Лиски, ул. Индустриальная, д. 9), с приложением соответствующих документальных доказательств;

3.2. о периоде использования сходного до степени смешения с АМС ГК «МОЙКА» оформления (фирменного стиля) при осуществлении предпринимательской деятельности на АМС (обл. Воронежская, г. Лиски, ул. Индустриальная, д. 9);

3.3. о фактических видах деятельности лиц, входящих в ГК «МОЙКА»;

3.4. о географических границах осуществления ГК «МОЙКА» предпринимательской деятельности на рынке оказания услуг по мойке автомобилей (с указанием конкретных адресов нахождения АМС).

4. <...> в срок до 15 часов 00 минут (мск) «15» февраля 2021 года предоставить в Воронежское УФАС России (г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21), в том числе дополнительно продублировать на электронную почту to36@fas.gov.ru, следующую информацию (сведения, документы или их надлежащим образом заверенные копии):

4.1. сведения о лицах-разработчиках оформления (фирменного стиля, сходного до степени смешения с оформлением (фирменным стилем) АМС ГК «МОЙКА») и коммерческого обозначения АМС «мой-ка!» (сходного до степени смешения с товарным знаком Заявителя), предоставленной во временное владение и пользование <...>;

4.2. документы, подтверждающие право на использование наименования «мой-ка!» (сходного до степени смешения с товарным знаком Заявителя);

4.3. документы, подтверждающие право на использование оформления (фирменного стиля, сходного до степени смешения с оформлением (фирменным стилем) АМС ГК «МОЙКА»);

4.4. цветные фотографии, отображающие коммерческое наименование и оформление (фирменный стиль, принадлежащей на праве собственности АМС расположенной по адресу: обл. Воронежская, г. Лиски, ул. Индустриальная, д. 9 (с указанием даты съёмки);

4.5. информацию о конкретном периоде времени предоставления во временное владение и пользование АМС расположенной по адресу: обл. Воронежская, г. Лиски, ул. Индустриальная, д. 9, под сходным до степени смешения с товарным знаком Заявителя коммерческим обозначением «мой-ка!» (с приложением соответствующих документальных доказательств);

4.6. все договоры о предоставлении во временное владение и пользование АМС расположенной по адресу: обл. Воронежская, г. Лиски, ул. Индустриальная, д. 9;

4.7. информацию о конкретном периоде времени использования, сходного до степени смешения с товарным знаком Заявителя, коммерческого обозначения «мой-ка!» на введённой в эксплуатацию (функционирующей/предоставляющей услуги) АМС по адресу: обл. Воронежская, г. Лиски, ул. Индустриальная, д. 9,

принадлежащей <...> на праве собственности (с приложением соответствующих доказательств);

4.8. информацию о конкретном периоде времени использования, сходного до степени смешения с оформлением (фирменным стилем) АМС ГК «МОЙКА», оформления (фирменного стиля) на АМС по адресу: обл. Воронежская, г. Лиски, ул. Индустриальная, д. 9, принадлежащей <...> на праве собственности (с приложением соответствующих доказательств);

4.9. информацию об иных принадлежащих <...> АМС, сходных до степени смешения по своему оформлению (фирменному стилю) с АМС ГК «МОЙКА»;

4.10. информацию о всех принадлежащих <...> АМС;

4.11. все договоры о предоставлении во временное владение и пользование иных, принадлежащих <...> АМС, сходных до степени смешения по своему оформлению (фирменному стилю) с АМС ГК «МОЙКА»;

4.12. все иные документы и доказательства, имеющие отношение к данному делу;

4.13. правовую позицию по признакам нарушения, изложенным в настоящем Определении.

5. ИП <...> в срок до 15 часов 00 минут (мск) «15» февраля 2021 года предоставить в Воронежское УФАС России (г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21), в том числе дополнительно продублировать на электронную почту to36@fas.gov.ru, следующую информацию (сведения, документы или их надлежащим образом заверенные копии):

5.1. сведения о лицах-разработчиках оформления (фирменного стиля) и коммерческого обозначения АМС «мой-ка!» расположенной по адресу: обл. Воронежская, г. Лиски, ул. Индустриальная, д. 9, предоставленной во временное владение и пользование <...> с приложением соответствующих документальных доказательств;

5.2. документы, подтверждающие право на использование в предпринимательской деятельности наименования «мой-ка!», сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) принадлежащим Заявителю;

5.3. цветные фотографии, отображающие коммерческое наименование и оформление (фирменный стиль), на арендованной у <...> АМС «мой-ка!», расположенной по адресу: обл. Воронежская, г. Лиски, ул. Индустриальная, д. 9 (с указанием даты съёмки);

5.4. информацию о периоде времени осуществления предпринимательской деятельности на арендованной у <...> АМС «мой-ка!», расположенной по адресу: обл. Воронежская, г. Лиски, ул. Индустриальная, д. 9;

5.5. все договоры об аренде АМС «мой-ка!», расположенной по адресу: обл. Воронежская, г. Лиски, ул. Индустриальная, д. 9;

5.6. все договоры заключенные с <...>;

5.7. об иных АМС на которых ИП <...> осуществляет предпринимательскую деятельность на территории Российской Федерации;

5.8. все иные документы и доказательства, имеющие отношение к данному делу;

5.9. правовую позицию по признакам нарушения, изложенным в настоящем Определении.

В указанные в пункте 1 настоящего Определения время и место надлежит явиться руководителям организаций/или представителям по доверенности с документом, удостоверяющим личность, и документами, определяющими руководителей/представителей.

Примечание:

Согласно статье 43 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства с момента возбуждения дела имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.