УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КАРАЧАЕВО-ЧЕРКЕССКОЙ РЕСПУБЛИКЕ

369000, г. Черкесск, тел. 26-63-56,

пр. Ленина, 38 факс (8782) 26-64-55

_____ № _____ на №_____от_____

РЕШЕНИЕ

Оглашено: 5 марта 2020 г.

Изготовлено в полном объеме: 17 марта 2020г. г. Черкесск

Комиссия Карачаево-Черкесского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

- Г. П. Аврахова – Врио руководителя управления;

Члены Комиссии:

- И.И. Матакаев–главный государственный инспектор;

- С.М.Кумратов – начальник отдела защиты конкуренции и контроля органов власти;

- Л.М. Татаршаова – специалист-эксперт отдела защиты конкуренции и контроля органов власти;

- М.М. Байрамуков – специалист 1 разряда отдела защиты конкуренции и контроля органов власти.

в присутствии представителей ответчиков ООО «Оранжевое небо» и ИП <…> - <…>/

представителя заявителя ООО «Пироком» - <…>

в отсутствии представителя ответчика ИП <…>.

рассмотрев дело № 23 по признакам нарушения ООО «Оранжевое небо» (ОГРН 1150917001608; ИНН0917027885; 369000, КЧР, г. Черкесск, пл. Кирова, 3), ИП <…> (ИНН 090105252500; ОГРН 308091706400010) и ИП <…> ИНН 090109547328; 304091434100342) статьи 14.6 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании товарного знака «шоу-центр Оранжевое небо», без согласия правообладателя ООО «Пироком» (Свидетельство № 622584 от 06.07.2017),

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 2 статьи 39 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции) основанием для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства являются заявления юридического лица или физического лица, указывающие на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства.

30.10.2017 г. в УФАС по КЧР поступила жалоба от ООО «Пироком» на действия ООО «Оранжевое небо», ИП <…> и ИП <…> выразившиеся в незаконном использовании товарного знака «шоу-центр Оранжевое небо», без согласия правообладателя ООО «Пироком» (Свидетельство № 622584 от 06.07.2017г.).

Решением УФАС по КЧР от 13.02.2018г. №238/7 производство по делу №19 в отношении ООО «Оранжевое небо», ИП <…> прекращено в связи отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

Считая незаконным решение УФАС по КЧР, ООО «Пироком» оспорило его в судебном порядке.

Решением Арбитражного суда Карачаево-Черкесской Республики от 25.05.2019г. требование ООО «Пироком» удовлетворено, решение УФАС по КЧР от 13.02.2018 № 238-1/7 о прекращении производства по делу № 19 признанно недействительным. Так же дополнительным решением от 02.08.2019 суд обязал Управление Федеральной антимонопольной службы по Карачаево-Черкесской Республике восстановить нарушенное право путем повторного рассмотрения заявления ООО «Пироком» от 30.10.2017г.

05.08.2019г. представителем ИП <…> на решение от 25.05.2019г., а также дополнительное решение от 02.08.2019 Арбитражного суда Карачаево-Черкесской Республики поданы апелляционные жалобы.

В отзыве на апелляционную жалобу УФАС по КЧР просит решение суда от 24.05.2019 отменить, апелляционную жалобу ИП <…> удовлетворить.

Постановлением от 09.10.2019г. Шестнадцатый арбитражный апелляционный суд решение Арбитражного суда Карачаево-Черкесской Республики от 24.05.2019г. и дополнительное решение Арбитражного суда Карачаево-Черкесской Республики от 02.08.2019г. по делу № А25-1013/2018 оставило без изменения.

Во исполнение решения суда Управлением Федеральной антимонопольной службы УФАС по КЧР повторно рассмотрено заявление ООО «Пироком» от 30.10.2017 и Приказом № 129 от 23.12.2019 возбуждено дело №23 по признакам нарушения ООО «Оранжевое небо» (369000, КЧР, г. Черкесск, пл. Кирова, 3), ИП <…> ИП <…> статьи 14.6 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании товарного знака «Оранжевое небо», без согласия правообладателя ООО «Пироком» (Свидетельство № 622584 от 06.07.2017).

Комиссией УФАС по КЧР при повторном рассмотрения заявления в полном объеме исследованы обстоятельства дела и доводы лица, привлеченного к рассмотрению в качестве заявителя, а именно:

Проведен анализ рынка товаров и услуг, на котором осуществляет деятельность ООО «Пироком», ИП <…> ИП <…> ООО «Оранжевое небо». В соответствии, с которым хозяйствующие субъекты ООО «Пироком», ИП <…> ИП <…>., ООО «Оранжевое небо» являются конкурентами на рынке товаров и услуг.

Направлен запрос в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент) для исследования вопроса о сходстве степени смешения обозначения «Оранжевое небо» и товарного знака «шоу центр Оранжевое небо» В соответствии со Справкой, приложенному к ответу Федерального института промышленной собственности (ФИПС) обозначение «Оранжевое небо» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 622584, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу семантического и фонетического тождества, графического сходства словесных элементов «Оранжевое небо», сходства изобразительных элементов, а также сходной цветовой гаммы.

ООО «Пироком» зарегистрировано по адресу: КЧР, г. Черкесск, пл.

Кирова, д.3. По указанному адресу общество свою деятельность не осуществляет.

Согласно представленным в материалы дела доказательствам, ООО «Пироком» фактически осуществляет предпринимательскую деятельность по адресу: КЧР, г. Черкесск, ул.Раздольная,2 Б.

Здание, расположенное по указанному адресу (КЧР, г. Черкесск, пл. Кирова, д.3) принадлежит на праве собственности (и ранее принадлежало) <…>. Он же является учредителем и генеральным директором ООО «Оранжевое небо», который совместно с ИП <…> осуществляет свою хозяйственную деятельность по данному адресу.

ООО «Пироком» является правообладателем товарного знака «шоу центр Оранжевое небо». Свидетельство на товарный знак удостоверяется приоритет товарного знака и исключает право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве. Таким образом, использование ООО «Оранжевое небо» фирменного наименования «Оранжевое небо» в виде вывески магазина, является сходным до степени смешения с товарным знаком «шоу-центр Оранжевое небо» правообладателем которого, согласно свидетельству №622584 от 06.07.2017 года является ООО «Пироком».

Материалами (фото вывесок магазина) подтверждается использование ООО «Оранжевое небо» товарного знака «шоу центр Оранжевое небо».

В соответствии с п.3 ст.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.

В свою очередь ООО «Оранжевое небо», ИП <…> и ИП <…> сообщают, что никогда не имели зарегистрированных товарных знаков и логотипов «шоу-центр Оранжевое небо», в своей деятельности никогда не использовали и не выпускали продукцию под таким товарным знаком и ставят перед комиссией УФАС по КЧР вопрос о том, какие конкретные действия они совершили, которые могли бы привести к нарушениям, указанным в заявлении.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ ООО «Оранжевое небо» зарегистрировано в качестве юридического лица 29.09.2015 года и приобрело известность под коммерческим обозначением «Оранжевое небо» у потребителей значительно ранее даты регистрации товарного знака «шоу центр Оранжевое небо» ООО «Пироком».

С учетом вышеизложенного, проанализировав материалы дела УФАС по КЧР направило письмо в ФАС России с просьбой изложить свою позицию о наличии или отсутствии нарушения со стороны ООО «Оранжевое небо» и ИП <…> Согласно представленному ответу УФАС по КЧР приходит к следующему выводу.

Факт использования фирменного обозначения, тождественному товарному знаку конкурента, не будет являться актом недобросовестной конкуренции вследствие того, что указанные действия могут не приводить к смешению на рынке. Для квалификации действий хозяйствующего субъекта, содержащих признаки нарушения статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции», необходимо установить, помимо прочего, факт незаконного использования обозначения.

Из поступившей информации следует, что товарный знак заявителя-ООО «Пироком» зарегистрирован 06.07.2017г. (приоритет от 25.01.2016г.)

При этом ответчик по заявлению - ООО «Оранжевое небо» зарегистрировано как юридическое лицо 29.09.2015, при этом деятельность магазина с коммерческим обозначением «Оранжевое небо» осуществляет ИП <…> на основании распоряжения Мэрии Муниципального образования города Черкесска КЧР №949-р от 27.11.2008г., то есть дата начала деятельности имела место задолго до даты приоритета товарного знака заявителя.

В силу пункта 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, либо в случаях установления конвенционного или выставочного приоритета средство индивидуализации, которое имеет более ранний приоритет.

С учетом изложенного, исходя из анализа информации, содержащейся в заявлении, не представляется возможным сделать вывод о том, что в действиях лиц, в отношении которых подано заявление, имеются признаки недобросовестной конкуренции по смыслу пункта 9 статьи 4 и статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции», в том числе в части незаконности использования обозначения в качестве названия магазина.

Вместе с тем в силу действия статьи 1248 ГК РФ споры, связанные с

защитой нарушенных или оспоренных интеллектуальных прав (в том числе связанные с конфликтом двух аналогичных средств индивидуализации), рассматриваются и разрешаются судом (пункт 1 статьи 11 ГК РФ).

Оценив в совокупности материалы дела, письменные и устные пояснения сторон, исходя из фактических обстоятельств, сложившихся на момент рассмотрения дела, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «Оранжевое небо», ИП <…> и ИП <…> нарушения Федерального закона.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия УФАС по КЧР

РЕШИЛА:

1. Прекратить производство по делу № 23 в отношении ООО «Оранжевое небо», ИП <…> и ИП <…. в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Председатель Комиссии Г.П. Аврахова

Члены Комиссии **И.И. Матакаев**

С.М. Кумратов

Л.М.

Татаршаова

М.М. Байрамуков