г. Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена «11» ноября 2014 г.

В полном объеме решение изготовлено «14» ноября 2014 г.

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <…>, председателя Комиссии; <…>, <…>, <…>, рассмотрев дело № А-14/53 2014 по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Г, части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкурренции»), выражающегося в осуществлении недобросовестной конкуренции путем введения в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей, продажи, обмена или иного введения в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, а также недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг,

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России поступило заявление Р на действия ИП Г, осуществляющую предпринимательскую деятельность с незаконно использованным товарным знаком «FABIANI».

По результатам рассмотрения указанного заявления, приказом Амурского УФАС России от 13.10.2014 № 234 (в редакции приказа от 10.11.2014 № 245) в соответствии с частью 4 статьи 44 Закона «О защите конкуренции» возбуждено дело № А–14/53 2014 и создана Комиссия для рассмотрения дела по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции». Определением от 20.10.2014 рассмотрение дела назначено на 11.11.2014 в 10 часов 00 минут.

На заседание Комиссии представители лиц, участвующих в деле, не явились. Сведения о надлежащем уведомлении о времени и месте рассмотрения дела заявителя, заинтересованного лица – ИП К отсутствуют. Ответчик, лица, располагающие сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах надлежащим образом уведомлены о времени и месте рассмотрения дела. Амурская торгово-промышленная палата ходатайствовала о рассмотрении дела отсутствие своего представителя.

Комиссией принято решение об удовлетворении ходатайства Амурской торгово-промышленной палаты и рассмотрении дела в отсутствие не явившихся лиц.

Как следует из представленных ИП Г пояснений от 05.11.2014 в целях индивидуализации принадлежащего предпринимателю торгового предприятия,

оказывающего услуги розничной торговли, предпринимателем, в соответствии с положениями части 4 статьи 1538 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), используется коммерческое обозначение «F■BI■NI», датой начала использования которого в подтверждающих документах считается 01.04.2006. В целях подтверждения непрерывности использования указанного коммерческого обозначения, а также его известности в рамках определенной территории (Амурская область), предпринимателем инициировано внесение указанного коммерческого обозначения в Реестр коммерческих обозначений Амурской области при Амурской торгово-промышленной палате, что подтверждается свидетельством № 0009 от 29.12.2012. В соответствии со статьей 1540 ГК РФ исключительное право на коммерческое обозначение прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года. Поскольку указанное коммерческое обозначение используется предпринимателем непрерывно, начиная с 2006 года, и планируется к использованию в 2014 году, ИП Г предоставлены соответствующие подтверждающие документы (договоры на производство рекламы, полиграфическая продукция), вследствие чего в Реестр коммерческих обозначений Амурской области при Амурской торгово-промышленной палате внесена запись о продлении срока действия коммерческого обозначения по свидетельству № 0009 до 29.12.2014 с возможностью последующего продления при наличии подтверждающих документов. В соответствии со статьей 1538 ГК РФ юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий (статья 132) коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц. Указанное коммерческое обозначение «F■BI■NI» используется ИП Г исключительно для индивидуализации предприятия, осуществляющего оптово-розничную реализацию верхней одежды. Представленный в магазинах, маркированных этим коммерческим обозначением, товар имеет отличные от коммерческого обозначения «F■BI■NI» маркировки, сам товар указанным обозначением не маркируется. Пункт 3 статьи 1484 ГК РФ гласит, что 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. Таким образом, ИП Г считает необоснованными претензии относительно возможного нарушения прав ИП К, поскольку объем прав, на который она ссылается в соответствии с записью WO (111) 987275, относится к товарному знаку № 987275 «MADD0X&FABIANI», действие которого не распространяется на соответствующие позиции 35 класса «оптово-розничная торговля верхней одеждой». Таким образом, принадлежащее ИП Г коммерческое обозначение не является конкурирующим, либо нарушающим права правообладателя указанного товарного знака и держателей неисключительной лицензии (ИП К), что подтверждается соответствующими положениями части 4 ГК РФ в отношении распространения действия товарного знака исключительно в отношении тех товаров и услуг, на которые распространяется его регистрация. Кроме того, в своем исковом заявлении и прочих документах ИП К неоднократно ссылается на некий объем прав,

переданный ей на основании договора неисключительной лицензии в отношении товарных знаков FABIANI, MADDOX, MADDOX&FABIANI. При этом, в соответствии с упомянутой ИП К записью № W0987275, подтверждающей факт государственной регистрации договора о предоставлении права использования товарного знака, охраняемого на территории Российской Федерации в силу международной регистрации, и являющейся единственным принимаемым официальными органами подтверждением передачи прав в отношении товарного знака, указанный объем прав передается только в отношении товарного знака № 987275 «MADDOX&FABIANI», при этом иных сведений о предоставлении прав на какие-либо знаки «MADDOX» или «FABIANI» указанная запись не содержит. Поскольку положения части 4 ГК РФ четко регламентируют порядок передачи прав на товарный знак на основании лицензии, ответчик считает действия ИП К вводящими в заблуждение, поскольку на текущий момент ей представлены ссылки только на документ, определяющий объем прав в отношении товарного знака «MADDOX&FABIANI». На основании изложенного ответчик считает претензии ИП К необоснованными, не подтвержденными соответствующими документами, и просит Комиссию производство по делу прекратить.

Согласно представленным в материалы дела пояснениям Амурской торгово-промышленной палаты в соответствии с Международной классификацией товаров и услуг (далее - МКТУ), принятой для идентификации товаров и услуг, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака, соответствующие коды ОКВЭД 52.42.3, 52.42.1 и 52.6 соотносятся с позициями 35 класса МКТУ «услуги магазинов по оптовой, розничной продаже изделий из меха», «услуги по оптовой, розничной продаже мужской, женской и детской одежды». Таким образом, исследование сведений о наличии действующих товарных знаков в базах данных Федеральной службы по интеллектуальной собственности палатой осуществлялась в отношении соответствующих формулировок 35 класса МКТУ. По результатам исследования установлено, что на текущий момент в Реестре международных товарных знаков с указанием России и Реестре российских товарных знаков не обнаружено сведений о зарегистрированных товарных знаках, используемых в отношении услуг, тождественных заявляемым позициям ОКВЭД 52.42.3, 52.42.1, 52.6. В отношении товарного знака «MADDOX&FABIANI» в базе данных «Международные товарные знаки и знаки обслуживания» содержатся сведения о передаче прав пользования товарным знаком № 987275 (MADDOX&FABIANI), принадлежащего правообладателю торгово-промышленное туристическое текстильное общество с ограниченной ответственностью «ЭБРУ ДЭРИ», Месихпаша Джад. № 153/1 Лалаели, Стамбул, Турция, К на основании неисключительной лицензии. В сферу регистрации товарного знака включены следующие позиции 35 класса: «реклама, управление бизнесом, управление коммерческой деятельностью, офисные работы» («Publicity gestion d'activites commerciales; administration commerciale; travaux de bureau»). В соответствии с Методическими рекомендациями по определению однородности товаров и услуг, утвержденными приказом Роспатента № 198 от 31.12.2009, при установлении однородности услуг целесообразно руководствоваться, в первую очередь, таким признаком, как назначение услуги, предназначенной для конкретного вида деятельности. Услуги, относящиеся к одному виду, но оказываемые в разных областях деятельности, не могут быть отнесены к однородным». В связи с этим, трактовка упомянутых в регистрации товарного знака № 987275 услуг «реклама, управление бизнесом, управление коммерческой деятельностью, офисные работы» в качестве однородных по отношению к услугам по реализации товаров не

имеет под собой достаточно оснований, поскольку оказываются в разных областях деятельности. В классификаторе МКТУ позиция «реклама» является однородной по отношению к области продвижения товаров для третьих лиц, а не их реализации. Таким образом, позиции, в отношении которых зарегистрирован указанный товарный знак, не могут быть признаны однородными по отношению к указанным выше позициям, маркированным кодами ОКВЭД 52.42.3, 52.42.1 и 52.6. В соответствии с частью 4 статьи 1539 ГК РФ на территории Амурской области действует коммерческое обозначение «F■ BI■ NI» правообладателем которого является ИП Г Коммерческое обозначение используется для принадлежащего индивидуальному предпринимателю торгового предприятия - магазина по розничной продаже одежды. Согласно указанной статьи правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории. При этом, для подтверждения непрерывности действия коммерческого обозначения ИП Г выдано свидетельство о внесении указанного обозначения в Реестр коммерческих обозначений Амурской области № 009 от 29.12.2012. На основании предоставленных подтверждающих документов срок действия свидетельства продлен до 29.12.2014 года с возможностью продления при наличии соответствующих подтверждений непрерывности использования обозначения. На момент внесения указанного коммерческого обозначения в Реестр, а также на момент подтверждения непрерывности его действия путем выдачи документа, подтверждающего продление срока действия коммерческого обозначения в Реестре, не существовало никаких препятствий для фиксации сведений об указанном коммерческом обозначении, поскольку сведения о товарных знаках или иных коммерческих обозначениях, сходных до степени смешения или тождественных указанному обозначению, зарегистрированных в отношении однородных услуг, либо используемых для идентификации предприятий аналогичного типа, отсутствовали.

Исследовав материалы дел, представленные ответчиком и лицом, располагающим сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, пояснения и документы, Комиссия установила следующее.

Как следует из заявления Р, 09.05.2013, 09.07.2014 заявитель приобретала в салоне меха и кожи «FABIANI», <…> принадлежащем ИП Г, кожаные куртки. Однако узнав, что в г. Благовещенске имеется магазины, принадлежащие иному предпринимателю, обладающему правом на использование товарного знака «FABIANI», заявитель потребовала у продавцов консультантов салона ИП Г представить документы, подтверждающие право использования указанного бренда на территории Амурской области, на что получила отказ. Заявитель полагает, что ИП Г осуществляет недобросовестную конкуренцию, реализуя и рекламируя товар с использованием товарного знака «FABIANI», правом на использование которого она не обладает.

По мнению заявителя, ИП Г осуществляла распространение рекламы с

использованием товарного знака «FABIANI» в средствах массовой информации, принадлежащих ООО «Амурский Медиа Центр», на телеканалах «Первый канал», «Телекомпания НТВ».

Заявителем представлены копии товарных чеков № 592 от 09.05.2013 и № 327 от 09.07.2014, являющихся идентичными по форме.

В правом верхнем углу лицевой стороны указанных чеков с отступом от верхнего края содержится печатная надпись «ИП Г». Ниже по центру относительно правого и левого краев чека с отступом от указанной надписи последовательно к нижнему краю в три строки содержатся следующие надписи: первая строка – «Салон меха и кожи «FABIANI», вторая строка – «<…>», третья строка – «<…>». Ниже относительно левого края чека содержится надпись «Товарный чек №», с указанием рукописной надписи в данной строке номера указанных чеков, соответственно, 592 и 327. Далее размещена таблица, содержащая 9 строк, 5 столбцов с их наименованиями, на строках которой для каждого чека указано наименование и характеристика, стоимость приобретенного товара. Ниже таблицы относительно левого края чеков последовательно в три строки размещены надписи «Итого сумма», «Дата «___»_____»20___г.», «Подпись_____». Для каждого чека в соответствующей строке рукописной надписью указаны даты их заполнения 09.05.14 и 09.07.14, соответственно. Каждый чек в правом нижнем углу содержит печать ИП Г

Исходя из пояснений ИП К, последняя обладает правом на использование товарного знака «MADDOX@FABIANI», принадлежащего торговой компании «ЭБРУ ДЕРИ ТЕКСТИЛЬ ТУРИЗМ САНАЙИ ВЕ ТИДЖАРЕТ ЛИМИТЕД ШИРКЕТИ» - «EBRU DERİ TEKSTİL TURİZM SANAYİ VE TİCARET LİMİTED ŞİRKETİ» (Турция), и товарного знака «FABIANI», также принадлежащего указанной компании. По мнению ИП К, ответчик незаконно рекламирует и использует товарный «FABIANI», исключительное право на использование которого на территории Амурской области принадлежит ИП К

Как следует из разрешения от 10.07.2013 № 11264, выданного К торговой компанией «ЭБРУ ДЕРИ ТЕКСТИЛЬ ТУРИЗМ САНАЙИ ВЕ ТИДЖАРЕТ ЛИМИТЕД ШИРКЕТИ» - «EBRU DERİ TEKSTİL TURİZM SANAYİ VE TİCARET LİMİTED ŞİRKETİ» (Турция), место составления Стамбул, Турция, владеющей торговым наименованием «MADDOX», зарегистрированным за компанией 22.08.2002, свидетельство № 2002 21268, торговая группа 18-25-35, предпринимателю дается разрешение хранить и продавать в торговом помещении, находящемся в г. Благовещенск Российской Федерации продукцию компании, использовать товарный знак «MADDOX@FABIANI» с правом защиты интересов авторских прав на название бренда «MADDOX@FABIANI» от имени правообладателя, использовать под названием, зарегистрированным латинскими буквами «MADDOX@FABIANI» путем обозначения их на товарах, упаковке, в рекламе, средствах массовой информации, при оформлении вывесок, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, путем обозначения на официальных бланках и иной документации, стоять под вывеской «MADDOX@FABIANI», а также давать любую рекламу указанного товарного знака и защищать права от имени компании.

Согласно уведомления Федеральной службы по интеллектуальной собственности № 2014Д01695 произведена регистрация лицензионного договора о предоставлении права использования международной регистрации товарного знака № 987275 («MADDOX@FABIANI»), лицом, которому предоставлено право

использования, является К, дата регистрации 26.03.2014, № РД0144450.

В соответствии с отчетом, содержащимся в материалах дела № А-14/82 2013, рассмотренного ранее Комиссией Амурского УФАС России с участием ИП Г, ИП К, о результатах патентного поиска Группы патентных поверенных «PATENTUS» товарный знак № 987275 «MADDOX @ FABIANI» зарегистрирован 04.11.2008, правообладатель EBRU DERİ TEKSTİL TURİZM SANAYİ VE TİCARET LİMİTED ŞİRKETİ, Mesihpaşa Cad. No 153/1, Laleli Istanbul TR, дата истечения срока действия на территории Российской Федерации 04.11.2018, основная регистрация 09.11.2006 № 2006/48036, индекс МКТУ 35 - Publicite; gestion d'activites commerciales; administration commerciale; travaux de bureau (Реклама, управление коммерческой деятельностью, управление бизнесом, работа в офисе).

Как следует из разрешения от 11.07.2013 № 11332, выданного К торговой компанией «ЛА МИРАЖ ТЕКСТИЛЬ ТУРИЗМ ИНШААТ САНАЙИ ВЕ ТИДЖАРЕТ ЛИМИТЕД ШИРКЕТИ» - «LA MİRAJ TEKSTİL TURİZM İNŞAAT SANAYİ VE DİŞ TİCARET LİMİTED ŞİRKETİ» (Турция), место составления Стамбул, Турция, владеющей торговым наименованием «FABIANI», зарегистрированным за компанией 03.07.2002, свидетельство № 2002 16607, торговая группа 18-25-35, предпринимателю до 31.12.2014 дается разрешение хранить и продавать в торговом помещении, находящемся в г. Благовещенск Российской Федерации продукцию компании, использовать товарный знак «FABIANI» с правом защиты интересов авторских прав на название бренда «FABIANI» от имени правообладателя, использовать под названием, зарегистрированным латинскими буквами «FABIANI» путем обозначения их на товарах, упаковке, в рекламе, средствах массовой информации, при оформлении вывесок, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, путем обозначения на официальных бланках и иной документации, стоять под вывеской «FABIANI», а также давать любую рекламу указанного товарного знака и защищать права от имени компании.

Вместе с тем доказательства регистрации за ИП К права на использование указанного товарного знака в установленном действующим законодательством Российской Федерации порядке не представлены.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 20.08.2013 б/н, содержащейся в материалах дела № А-14/82 2013, рассмотренного Комиссией Амурского УФАС России, и отраженной в решении по указанному делу от 18.02.2014, ИП К осуществляет следующие виды деятельности по кодам ОКВЭД: 52.6 – розничная торговля вне магазинов, 52.42.3 – розничная торговля изделиями из меха, 52.42.1 – розничная торговля мужской, женской и детской одеждой.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 23.07.2013 б/н, содержащейся в указанном выше деле, ИП Г осуществляет следующие виды деятельности по кодам ОКВЭД: 52.42.3 – розничная торговля изделиями из меха, 52.42.1 – розничная торговля мужской, женской и детской одеждой.

Исходя из изложенного, следует, что ИП К и ИП Г являются конкурентами в сферах деятельности по кодам ОКВЭД 52.42.3, 52.42.1, однако по сведениям Амурской торгово-промышленной палаты ИП Г осуществляет деятельность под зарегистрированным за ней коммерческим обозначением «F■BI■NI», отличным от

товарных знаков «FABIANI», «MADDOX @ FABIANI» и в отношении отличных видов деятельности по отношению к последним товарным знакам.

Согласно пункту 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 или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с пунктам 2, 4 части 1 , части 2 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей, а также продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг. Не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Согласно пункту 1 статьи 1477 ГК РФ на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак (статья 1481 ГК РФ).

Обладателем исключительного права на товарный знак может быть юридическое лицо или индивидуальный предприниматель (статья 1478 ГК РФ).

На территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации (статья 1479 ГК РФ).

Как установлено пунктами 1, 2 статьи 1481 ГК РФ на товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков, выдается свидетельство на товарный знак. Свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

В соответствии с пунктами 3, 6 статьи 1483 ГК РФ не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, в частности, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя, а также не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию (статья 1492) в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную

регистрацию товарного знака не отозвана или не признана отозванной; товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет; товарными знаками других лиц, признанными в установленном ГК РФ порядке общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками, в отношении однородных товаров.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в пункте 6 статьи 1483 ГК РФ, допускается только с согласия правообладателя.

Пунктами 1-3 статьи 1484 ГК РФ определено, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 статьи 1484 ГК РФ. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

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.

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.

Пунктом 1 статьи 1489 ГК РФ предусмотрено, что по лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на товарный знак (лицензиар) может предоставить или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования товарного знака в определенных договором пределах с указанием или без указания территории, на которой допускается использование, применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности.

Как установлено пунктом 1, пунктом 2 статьи 1539 ГК РФ правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными

различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории. Не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

В соответствии с пунктами 4, 5 статьи 1539 ГК РФ исключительное право на коммерческое обозначение может перейти к другому лицу (в том числе по договору, в порядке универсального правопреемства и по иным основаниям, установленным законом) только в составе предприятия, для индивидуализации которого такое обозначение используется. Правообладатель может предоставить другому лицу право использования своего коммерческого обозначения в порядке и на условиях, которые предусмотрены договором аренды предприятия (статья 656 ГК РФ) или договором коммерческой концессии (статья 1027 ГК РФ).

На территории Российской Федерации действует исключительное право на коммерческое обозначение, используемое для индивидуализации предприятия, находящегося на территории Российской Федерации. Исключительное право на коммерческое обозначение прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года (пункты 1, 2 статьи 1540 ГК РФ).

Согласно разделу 3 Методических рекомендаций по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство, утвержденных приказом Роспатента от 31.12.2009 № 197 (далее – Методические рекомендации) обозначение считается тождественным с другим обозначением, если оно совпадает с ним во всех элементах. Следовательно, сравниваемые обозначения признаются тождественными, если они полностью совпадают, то есть являются одинаковыми.

Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Оценка сходства обозначений производится на основе общего впечатления, формируемого, в том числе, с учетом неохраняемых элементов. При этом формирование общего впечатления может происходить под воздействием любых особенностей обозначений, в том числе доминирующих словесных или графических элементов, их композиционного и цветографического решения и др. Исходя из разновидности обозначения (словесное, изобразительное, звуковое) и/или способа его использования, общее впечатление может быть зрительным и/или слуховым.

Сходство обозначений связано с однородностью товаров (услуг), в отношении которых обозначения заявлены (зарегистрированы). При идентичности товаров (услуг), а также при их однородности, близкой к идентичности, больше вероятность смешения обозначений, используемых для индивидуализации товаров (услуг).

Товарные знаки «FABIANI», «MADDOX @ FABIANI» и коммерческое обозначение «F■BI■NI», в силу раздела 4 Методических рекомендаций, по результатам проведенного Амурским УФАС России опроса, возможно, признать схожими до степени смешения в звуковом и визуальном (графическом) воспроизведении (так,

в ряде случаев в английском языке в транскрипции произносимый звук «а», в русском языке безударный гласный звук «о» обозначаются графическим знаком ( ), например, industrial - (in'd striəl), вода - (в да), графически - А-). Однако в рассматриваемом случае отсутствует признак однородности услуг (товаров, работ), по отношению к которым зарегистрированы каждый из указанных товарных знаков и коммерческое обозначение.

Вместе с тем по запросам Амурского УФАС России ИП Г не представлены доказательства возникновения и регистрации в установленном порядке прав на использование товарных знаков (обозначений) «FABIANI», «MADDOX @ FABIANI», ИП К - «FABIANI» (лицензионные договоры, доказательства регистрации прав).

Исходя из вышеуказанных обстоятельств, следует, что ИП Г для индивидуализации своего предприятия - салона меха и кожи - при осуществлении продажи товара заявителю использует обозначение «F BI NI» в качестве коммерческого обозначения. Зарегистрированное за ИП Г исключительное право на использование коммерческого обозначения «F■ BI■ NI» на территории Амурской области является действительным и на момент рассмотрения дела никем не оспорено. Доказательства обратного в материалы дела не представлены.

Однако при осуществлении ИП Г деятельности 52.42.1 – розничная торговля мужской, женской и детской одеждой – предпринимателем используется товарный знак «FABIANI», что подтверждается пояснениями заявителя по делу, а также имеющимися в материалах дела копиями товарных чеков № 592 от 09.05.2013 и № 327 от 09.07.2014.

Правомерность использования при осуществлении своей деятельности по кодам ОКВЭД 52.42.3, 52.42.1, в частности с указанием на товарных чеках, товарного знака (обозначения) «FABIANI» ИП Г не подтверждена.

Исследовав обстоятельства дела, Комиссия полагает, что действия ИП Г по использованию товарного знака (обозначения) «FABIANI» при продаже Радьковой А.Г. товара – кожаных курток, ввели в заблуждение заявителя в отношении производителя и продавца товара, свойств товара и направлены на получение предпринимателем преимуществ при осуществлении своей деятельности путем использования для ввода в оборот и реализации товара известного товарного знака, принадлежащего иному лицу в отсутствие на то законных оснований, одновременно с использованием схожего до степени смешения коммерческого обозначения - «F BI NI», принадлежащего ИП Г При осуществлении таких действий могут быть нарушены интересы иных продавцов товаров из меха и кожи, осуществляющих деятельность в салонах-магазинах с законным использованием средств индивидуализации.

Доказательства распространения ИП Г рекламы с использованием товарного знака (обозначения) «FABIANI» в материалы дела не представлены.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия ИП Г, выражающиеся в осуществлении недобросовестной конкуренции путем введения в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей, продажи, обмена или иного введения в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств

индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, а также недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг, нарушают части 1, 2 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Амурского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия индивидуального предпринимателя Г, ИНН 280100865580, выражающиеся в осуществлении недобросовестной конкуренции путем введения в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей, продажи, обмена или иного введения в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, а также недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг, нарушающими части 1, части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю Г, ИНН 280100865580, предписание по делу о прекращении недобросовестной конкуренции.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.