

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена «06» мая 2020 г.

г. Кемерово

Решение изготовлено в полном объеме «18» мая 2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя <...> - заместителя руководителя управления;
Комиссии:

Членов <...> - начальника отдела рекламы, недобросовестной
Комиссии: конкуренции и финансовых рынков;

<...> - главного специалиста - эксперта отдела судебной и
правовой работы;

<...> - главного специалиста - эксперта отдела рекламы,
недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 042/01/14.6-217/2019, возбужденное по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем <...> пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закона о защите конкуренции), в отсутствие представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

20.02.2019 приказом Кемеровского УФАС России № 20 было возбуждено дело № 042/01/14.6-217/2019 о нарушении антимонопольного законодательства и создана Комиссия по рассмотрению данного дела.

Определением от 25.02.2019 дело № 042/01/14.6-217/2019 было назначено к рассмотрению на 09.04.2019 на 10 часов 00 минут.

Копии определения от 25.02.2019 и приказа Кемеровского УФАС России от 20.02.2019 № 20 были направлены в адрес лиц, привлеченных к рассмотрению дела № 042/01/14.6-217/2019 заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции ООО «Мобил ТелеКом» имеются в материалах дела).

09.04.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/01/14.6-217/2019 в отсутствие представителей сторон. ИП <...> на рассмотрение данного дела не явился, сведениями о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Комиссия Кемеровское УФАС России не располагала.

Определением от 09.04.2019 рассмотрение дела № 042/01/14.6-217/2019 было отложено на 28.05.2019 на 10 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, привлеченных к рассмотрению дела № 042/01/14.6-217/2019 заказными письмами с уведомлением о вручении.

28.05.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/01/14.6-217/2019 в отсутствие представителей сторон. Сведениями о надлежащем извещении ИП <...> и ООО «Мобил ТелеКом» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Комиссия Кемеровского УФАС России не располагала.

Определением от 28.05.2019 рассмотрение дела № 042/01/14.6-217/2019 было отложено на 09.07.2019 на 11 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, привлеченных к рассмотрению дела № 042/01/14.6-217/2019 заказными письмами с уведомлением о вручении.

09.07.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Мобил ТелеКом» о рассмотрении дела № 042/01/14.6-217/2019 в отсутствие представителя ООО «Мобил ТелеКом».

09.07.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/01/14.6-217/2019 в отсутствие представителей сторон. Сведениями о надлежащем извещении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Комиссия Кемеровского УФАС России не располагает.

Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости получения сведений о надлежащем извещении лиц, привлекаемых к рассмотрению данного дела и получении дополнительных доказательств.

Определением от 09.07.2019 рассмотрение дела № 042/01/14.6-217/2019 было отложено на 14.08.2019 на 11 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, привлеченных к рассмотрению дела № 042/01/14.6-217/2019 заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции ООО «Мобил ТелеКом» имеется в материалах дела, от ИП <...> возврат корреспонденции).

14.08.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/01/14.6-217/2019 в отсутствие представителей сторон. Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости получения дополнительных доказательств.

Определением от 14.08.2019 рассмотрение дела № 042/01/14.6-217/2019 было отложено на 30.09.2019 на 09 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, привлеченных к рассмотрению дела № 042/01/14.6-217/2019 заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции ООО «Мобил ТелеКом» имеется в материалах дела, от ИП <...> возврат корреспонденции).

В адрес операторов связи ПАО «МТС» и ПАО «Мегафон» были направлены запросы о предоставлении сведений принадлежности телефонных номеров, указанных в социальной сети «ВКонтакте» на странице <...> по адресу:
<https://vk.com/id416951338>.

ПАО «Мегафон» представило в адрес Кемеровского УФАС России сведения о том, что телефон, указанный в социальной сети «ВКонтакте» по адресу:
<https://vk.com/id416951338> в разделе контактная информация +7 (924) 791-65-07, начиная с 11.03.2018 по дату предоставления ответа – 28.08.2019 никем не используется. Ранее указанный телефонный номер использовался Анисимовым М.Ю., который с 11.03.2018 отказался от услуг связи.

ПАО «МТС» сообщило о том, что на дату поступления запроса -23.08.2019 номер телефона +7 (983) 596-68-04, который был также указан в социальной сети «ВКонтакте» по адресу: <https://vk.com/id416951338> в разделе контактная информация, не предоставлен какому-либо абоненту в пользование.

30.09.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/01/14.6-217/2019 в отсутствие представителей сторон. Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение об отложении рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 30.09.2019 рассмотрение дела № 042/01/14.6-217/2019 было отложено на 18.11.2019 на 09 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, привлеченных к рассмотрению дела № 042/01/14.6-217/2019, заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции ООО «Мобил ТелеКом» имеется в материалах дела, от ИП <...> возврат корреспонденции).

В адрес ООО «МЭЙЛ.РУ» был направлен запрос о предоставлении сведений о лице, которым в сети Интернет по адресам: <https://vk.com/id416951338>, <https://vk.com/public146088852> были размещены сведения / создано сообщество по грузоперевозкам с наименованием «MAXIM». ООО «МЭЙЛ.РУ» представило ответ о том, что не является владельцем социальной сети «ВКонтакте».

18.11.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/01/14.6-217/2019 в отсутствие представителей сторон. Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение об отложении рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 18.11.2019 рассмотрение дела № 042/01/14.6-217/2019 было отложено на 23.12.2019 на 09 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, привлеченных к рассмотрению дела № 042/01/14.6-217/2019, заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции ООО «Мобил ТелеКом» имеется в материалах дела, в распечатке ИП <...> содержится информация о неудачной попытке вручения).

23.12.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/01/14.6-217/2019 в отсутствие представителей сторон. Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости получения сведений о надлежащем извещении ИП <...> и получении дополнительных доказательств.

Определением от 23.12.2019 рассмотрение дела № 042/01/14.6-217/2019 было отложено на 30.01.2020 на 09 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, привлеченных к рассмотрению дела № 042/01/14.6-217/2019, заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции ООО «Мобил ТелеКом» имеется в материалах дела, в распечатке ИП <...> содержится информация о возврате отправителю из-за отсутствия адресата).

30.01.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/01/14.6-217/2019 в отсутствие представителей сторон. Рассмотрев материалы дела, Комиссия приняла решение об отложении рассмотрения данного дела для принятия заключения об обстоятельствах дела № 042/01/14.6-217/2019.

Определением рассмотрение дела было отложено на 25.03.2020 на 09 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, привлеченных к рассмотрению дела № 042/01/14.6-217/2019, заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции ООО «Мобил ТелеКом» имеется в материалах дела, в распечатке ИП <...> содержится информация о возврате корреспонденции).

В связи с производственной необходимостью уведомлением от 25.03.2020 рассмотрение дела № 042/01/14.6-217/2019, назначенное на 25.03.2020 было отложено на 06.05.2020 на 09 часов 00 минут. Копия уведомления была направлена в адрес лиц, привлеченных к рассмотрению дела № 042/01/14.6-217/2019, заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции ООО «Мобил ТелеКом» имеется в материалах дела, в распечатке ИП <...> содержится информация о возврате отправителю из-за отсутствия адресата).

06.05.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/01/14.6-217/2019 в отсутствие представителей сторон.

Изучив материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление ООО «Мобил ТелеКом», перенаправленное Управлением Федеральной антимонопольной службой по Камчатскому краю (вх. от 26.11.2018 № 7397) о наличии признаков нарушения Закона о защите конкуренции в действиях ИП <...>, выразившихся в использовании изображения, сходного до степени смешения с товарными знаками «Maxim» (свидетельство № 495308), «Maxim» (свидетельство № 616682), «maxim» (свидетельство № 649833), в сети Интернет на сайте: <http://senior-taxi-maxim.ru/> для обозначения деятельности по грузоперевозкам, а также в социальной сети «ВКонтакте».

ООО «Мобил ТелеКом» является правообладателем товарных знаков:

- «Maxim» свидетельство № 495308, дата регистрации 02.09.2013, приоритет с 15.12.2010, срок действия до 15.12.2020, класс 39 Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ): транспортировка; упаковка и хранение товаров; организация путешествий;

- «Maxim» свидетельство № 616682, дата регистрации 18.05.2017, приоритет с 02.03.2016, срок действия до 2026, классы 9, 35, 38 МКТУ; класс 9: программы для координирования транспортных услуг, в том числе программы для заказа транспортного средства, программы для автоматизации работы водителей и предоставления доступа к базам данных заказов и программы для контакт-центров; класс 38: публикация рекламных текстов; радиореклама; расклейка афиш; реклама наружная; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама почтой; реклама телевизионная; класс 38: доска сообщений электронная (телекоммуникационные службы); информация по вопросам дистанционной связи; обеспечение доступа к базам данных; обеспечение доступа на дискуссионные форумы в Интернете; обеспечение телекоммуникационного подключения к Интернету; передача сообщений; передача сообщений и изображений с использованием компьютера; передача цифровых файлов; почта электронная; предоставление онлайн форумов; предоставление услуг видеоконференцсвязи; прокат аппаратуры для передачи сообщений; радиовещание; связь с использованием компьютерных терминалов; служба пейджинговая (с использованием радио, телефона или других средств электронной связи); услуги голосовой почты; услуги по маршрутизации и соединению телекоммуникационные;

- «maxim» свидетельство № 649833, дата регистрации 28.03.2018, приоритет с 17.10.2016, срок действия до 2026, классы 9, 35, 38, 39 МКТУ; класс 9: программы для компьютеров, а именно программы для координирования транспортных услуг, в том числе программы для заказа транспортного средства, программы для автоматизации работы водителей и предоставления доступа к базам данных заказов и программы для контакт-центров; класс 39: транспортировка; упаковка и хранение товаров; организация путешествий.

Согласно справке Роспатента (вх. № 213 от 16.01.2019), представленной в адрес Кемеровского УФАС России, словесные элементы «Грузоперевозки», «maxim», а также расположенный между ними изобразительный элемент в виде стилизованного изображения грузового автомобиля с расположенным на нем элементом в виде пяти квадратов, размещенных в шахматном порядке (обозначение 1), является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 495308, поскольку ассоциируется с ним в целом ввиду фонетического тождества словесных элементов «maxim» и «Maxim», а также сходства изобразительных элементов в виде пяти квадратов, размещенных в шахматном порядке. Также, указанное обозначение 1 является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 649833, поскольку ассоциируется с ним в целом ввиду фонетического тождества и графического сходства словесных элементов «maxim».

Также, Роспатент указал, что в отношении товарного знака по свидетельству № 616682 проведение исследования на предмет степени сходства представляется нецелесообразным, поскольку товары и услуги, для индивидуализации которых зарегистрирован данный товарный знак, не являются однородными услугами по грузоперевозкам, для которых используется обозначение 1.

В сети Интернет на сайте: <http://senior-taxi-maxim.ru/> были размещены сведения об оказании услуг по грузоперевозкам с изображением стилизованного грузового автомобиля, на котором изображены квадраты в шахматном порядке, которые

служат для индивидуализации услуг такси, под автомобилем указано словесное изображение «taxim» (акт осмотра сайта от 12.12.2018).

В социальной сети «ВКонтакте» по адресу: <https://vk.com/id416951338> <...> были размещены сведения об оказании услуг по грузоперевозкам «MAXIM» и услугам грузчиков со ссылкой на сайт <http://senior-taxi-maxim.ru/> (акт осмотра сайта от 12.12.2018).

Согласно сведениям, представленным АО «Региональный сетевой информационный центр», администратором сайта <http://senior-taxi-maxim.ru/> является <...>, зарегистрированный в г.Новокузнецке.

Управление по вопросам миграции ГУ МВД России по Кемеровской области подтвердило адрес регистрации <...>, указанный АО «Региональный сетевой информационный центр».

В соответствии со сведениями, размещенными на сайте Федеральной налоговой службы, <...> зарегистрирован с 05.05.2017 в качестве индивидуального предпринимателя. Основным видом деятельности ИП <...> является деятельность автомобильного грузового транспорта (ОКВЭД 49.41), а одним из дополнительных – предоставление услуг по перевозкам (ОКВЭД 49.42).

ООО «Мобил ТелеКом» является администратором сайта <https://taximaxim.ru/> и осуществляет на территории Российской Федерации деятельность по обработке данных, предоставлению услуг по размещению информации, деятельность порталов в сети Интернет, а также деятельность по созданию и использованию баз данных и информационных ресурсов; оказывает заказчикам безвозмездные услуги, направленные на внесение заказа в программно-аппаратный комплекс и информирование заказчика об исполнении заказа. ООО «Мобил ТелеКом» действует под коммерческим обозначением «Сервис заказа такси «Максим» («Сервис «Максим»». Партнером «Сервис «Максим» может стать любое лицо, которое приняло условия лицензионного соглашения, размещенного на сайте <https://taximaxim.ru/> и использующее мобильное приложение «Taxsee Driver», посредством которого партнер получает доступ к базе данных о заказах. По сведениям ООО «Мобил ТелеКом» на территории Российской Федерации более 17000 партнеров осуществляют деятельность в области грузоперевозок использующих «Сервис «Максим».

ООО «Мобил ТелеКом» и ИП <...> не являются конкурентами, вместе с тем, ИП <...> используя словесное обозначение, сходное до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 495308, № 649833, может причинить убытки конкурентам, являющимся партнерами ООО «Мобил ТелеКом», в виде недополученной прибыли в результате введения в заблуждение потребителей и как следствие перераспределения спроса.

Учитывая особенности работы посредством сети «Интернет», сведения об услугах грузоперевозок, указанных на сайтах по адресам: <http://senior-taxi-maxim.ru/>, <https://vk.com/id416951338>, доступны потребителям на всей территории Российской Федерации. Осуществление ИП <...> деятельности на территории Российской Федерации также подтверждается отзывом потребителя – ОАО «Саратовский камвольный комбинат», размещенным на сайте <http://senior-taxi-maxim.ru/> в разделе «Отзывы».

Размещение ИП <...> в сети Интернет на сайтах по адресам: <http://senior-taxi-maxim.ru/>, <https://vk.com/id416951338> словесных обозначений «Maxim» и «MAXIM», сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 495308, № 649833 способно ввести в заблуждение потребителей относительно поставщика услуг по внесению заказа в базу данных, поскольку потребитель подразумевает, что обращается к ООО «Мобил ТелеКом» с целью получения услуги по заказу грузового автомобиля и внесению данного заказа в базу данных, полагая что заказ будет выполняться партнером ООО «Мобил ТелеКом».

Таким образом, в действиях ИП <...> имеется нарушение пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Из ответа Управления ФНС России по Кемеровской области (вх. № 6640 от 06.11.2019) следует, что ИП <...> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя с 05.05.2017 с основным видом деятельности – деятельность автомобильного транспорта. Налоговая отчетность ИП <...> за весь период деятельности не предоставлялась. В соответствии со статьей 6 Федерального закона от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» индивидуальными предпринимателями бухгалтерская отчетность может не сдаваться.

Сведения от Управления ФНС России по Кемеровской области о непредоставлении налоговой отчетности не свидетельствует о том, что в действиях ИП <...> отсутствует нарушение Закона о защите конкуренции, поскольку умысел в размещении в сети Интернет: <http://senior-taxi-maxim.ru/>, <https://vk.com/id416951338> обозначения сходного до степени смешения с товарными знаками № 495308, № 649833 был направлен на получение необоснованных преимуществ и привлечение клиентов.

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция - это 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.

Пунктом 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.

Введение в заблуждение относительно изготовителя (продавца) товара возможно вследствие использования обозначений, ассоциирующихся у потребителя с другим лицом, что в той или иной степени имеет значение для принятия потребителем решения о приобретении товара. Термин «введение в заблуждение» необходимо понимать как действия хозяйствующего субъекта, вследствие которых создается ложное впечатление.

Статья 10bis(2) Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г., участником которой является и Российская Федерация, определяет акт недобросовестной конкуренции как «всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах» и указывает какие действия подлежат запрету, в частности, все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной, или торговой деятельности конкурента.

В нарушение пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции в сети Интернет на сайтах по адресам: <http://senior-taxi-maxim.ru/>, <https://vk.com/id416951338> ИП <...> в период с 07.02.2018 по 12.05.2018 использовались словесные обозначения «taxim» и «MAXIM», сходные до степени смешения с товарными знаками «Maxim» по свидетельству № 495308 и товарным знаком «taxim» по свидетельству № 649833.

Действия ИП <...> по использованию в сети Интернет по адресам: <http://senior-taxi-maxim.ru/>, <https://vk.com/id416951338> словесных обозначений «Maxim» и «MAXIM», сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 495308, № 649833 могли привести к смешению его деятельности с деятельностью других лиц – конкурентов, которые на законных основаниях осуществляют грузоперевозки под товарными знаками по свидетельствам № 495308, № 649833, следовательно, могут причинить убытки конкурентам, являющимся партнерами ООО «Мобил ТелеКом», в виде недополученной прибыли в результате введения в заблуждение потребителей и уменьшения клиентов в результате перераспределения спроса.

Подытоживая вышеизложенное Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

- ИП <...> в период с 07.02.2018 по 12.03.2019 являлся администратором сайта <http://senior-taxi-maxim.ru/>;

- номер телефона, размещенный на сайте <http://senior-taxi-maxim.ru/>, принадлежал ИП <...> в период с 29.01.2018 по 19.08.2019;

- номер телефона 983-596-68-04, указанный на странице социальной сети <https://vk.com/id416951338>, использовался ИП <...> в период с 12.08.2016 по 05.03.2018;

- номер телефона 924-791-65-07, указанный на странице социальной сети <https://vk.com/id416951338> использовался ИП <...> до 11.03.2018.

Таким образом, правонарушение ИП <...> было совершено в период с 07.02.2018 по 12.03.2018.

На основании вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что использование ИП <...> в сети Интернет по адресам: <http://senior-taxi-maxim.ru/>, <https://vk.com/id416951338> словесных обозначений «Maxim» и «MAXIM», сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам

№ 495308, № 649833 без разрешения правообладателя в период с 07.02.2018 по 12.03.2018 является нарушением пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Поскольку в настоящее время сайт <http://senior-taxi-maxim.ru/> в сети Интернет не существует, а номера телефонов, указанные в социальной сети <https://vk.com/id416951338>, не используются ИП <...>, основание для выдачи ИП <...> предписания об устранении нарушения законодательства о защите конкуренции отсутствует.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ИП <...> нарушением пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, связанные с использованием в сети Интернет по адресам: <http://senior-taxi-maxim.ru/>, <https://vk.com/id416951338> словесных обозначений «Maxim» и «MAXIM», сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 495308, № 649833 без разрешения правообладателя в период с 07.02.2018 по 12.03.2018.

2. Предписание не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

<...>