

По списку рассылки

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 074/01/14.4-1831/2023 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

04 августа 2023 года г. Челябинск, пр.Ленина, 59

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 074/01/14.4-1831/2023 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) <...> ,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление ИП <...>, ООО «Кирпикс», ООО «Вариант», продавцов расходных материалов для визажистов китайской компании под брендом «Nesura», о недобросовестных действиях ИП <...> (далее – Ответчик), выразившихся в приобретении прав и использовании комбинированного товарного знака по свидетельству № 871711, с признаками нарушения антимонопольного законодательства.

«Nesura» (NESURA, Nesura Eyelash) - китайский косметический бренд, товары которого вводятся в оборот с использованием на упаковке товарного знака № 42451369 от 21.08.2020 китайской компании Qingdao Terminator Trading Co., Ltd. в виде чучела, которое стоит на поле и товарного знака «Nesura Eyelash» № 53626185 от 28.12.2021 китайской компании Qingdao Muyuanmei Trading Co., Ltd.

Продукция «Nesura» водилась в оборот на территории Российской Федерации различными хозяйствующими субъектами посредством ее реализации на маркетплейсе OZON (ООО «Интернет Решения»), что подтверждается информацией, представленной ООО «Интернет Решения» по запросу Челябинского УФАС России. В частности, в том числе следующими хозяйствующими субъектами:

ИП <...>

Иными словами, продукция «Nesura», а именно накладные ресницы «Nesura Eyelash», являлась известной на территории Российской Федерации, в том числе в силу ее реализации посредством сети Интернет на маркетплейсе OZON, объявления о продаже товара на котором имеют публичный доступ, что свидетельствует о **доступности такой информации и известности Ответчику факта наличия такой продукции на рынке** до подачи им заявки на регистрацию товарного знака по свидетельству № 871711 и в последующем после регистрации.

В силу статьи 14.4 Федерального закона «О защит конкуренции» **не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием**

исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее - средства индивидуализации).

Гр. <...> приобрел права на товарные знаки по свидетельствам:

№ 871711;

№ 905456.

Комбинированный товарный знак по свидетельству № 871711 (приоритет 31.08.2021, дата государственной регистрации 01.06.2022) представляет собой изображение в виде солнца на небе (закат) и летающих птиц, под которым размещено изображение в виде чучела, которое стоит на поле и надписью «Autumn is...».

Словесный товарный знак «NESURABEAUTY» по свидетельству № 905456 (приоритет 02.08.2022, дата государственной регистрации 18.11.2022) представляет собой словесное обозначение «NESURABEAUTY», выполненное на английском языке заглавными буквами.

В рамках договора оказания услуг №2/1 от 08.07.2022 между ИП <...> и <...> была разработана упаковка, в которой товар стал вводится в оборот.

При этом ИП <...> на упаковке при введении товаров в оборот не использует товарные знаки по свидетельствам № 871711 и № 905456 в том виде, в каком они зарегистрированы.

В данном случае, на упаковке ИП <...> слово «NESURABEAUTY» разделено на две части, первые буквы которых выполнены заглавными буквами, а остальные прописными, при этом само словосочетание выполнено курсивом «*Nesura Beauty*», также добавлено дополнительное слово «*Eyelash*».

Также комбинированное изображение знака разделено на две части, которые размещены не друг над другом, а рядом.

При этом, упаковка продукции ИП <...> по внешнему виду максимально имитирует (копирует) упаковку продукции китайского бренда «Nesura», в том числе в части размещения и изображения словесного элемента «*Nesura Beauty Eyelash*» и чучела, которое стоит на поле и надписью «Autumn is...», солнца на небе (закат) и летающих птиц.

Таким образом ИП <...> фактически приобрел право и использует на упаковке своей продукции изображение принадлежащего ему комбинированного товарного знака по свидетельству № 871711, а именно изображение чучела, которое стоит на поле и надписью «Autumn is...», сходное с товарным знаком № 42451369 от 21.08.2020 китайской компании Qingdao Terminator Trading Co., Ltd.

Однако данные обстоятельства не были учтены и исследованы регистрирующим органом при регистрации его права на товарный знак по свидетельству № 871711.

Согласно пункту 3 статьи 1483 ГК РФ не допускается госрегистрация в качестве товарных знаков обозначений, способных ввести потребителей в заблуждение относительно изготовителя товара.

Норма пункта 3 статьи 1483 ГК РФ подлежит применению в том случае, когда потребитель осведомлен о ранее существовавшем обозначении и ассоциирует его с иным лицом (конкретным производителем), не являющимся правообладателем товарного знака.

Таким образом, при регистрации товарного знака по свидетельству № 871711 допущено нарушение пункта 3 статьи 1483 ГК РФ.

Согласно письменным пояснениям ООО «Интернет Решения» ИП <...> направил в маркетплейс OZON претензии о нарушении его исключительных прав на комбинированный **товарный знак по свидетельству № 871711** в отношении 18 хозяйствующих субъектов, торгующих продукцией китайского бренда «Nesura Eyelash», а именно: <...>

Указанные действия привели к блокировке карточек продавцов на маркетплейсе OZON, что в свою очередь может повлечь убытки для хозяйствующих субъектов-конкурентов в силу ограничения продаж товара и при осуществлении выплаты Ответчику компенсаций и роялти.

Из пояснений ООО «Интернет Решения» разблокировку оно может выполнить если:

правообладатель товарного знака направит уведомление об отзыве ранее поданной жалобы;

правовая охрана товарного знака будет прекращена или оспорена в установленном законом порядке.

Каких-либо материалов об отзыве жалоб от ИП <...> не поступило, у антимонопольного органа не имеется.

Действия ИП <...> по приобретению и использованию права на товарный знак по свидетельству № 871711 указывают на признаки нарушения части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции».

На основании изложенного издан приказ Челябинского УФАС России от 04.08.2023 № 124/23 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции», руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 074/01/14.4-1831/2023 к рассмотрению на **19 сентября 2023 года на 14 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб.318.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 074/01/14.4-1831/2023 в качестве:

Ответчика: ИП <...>

Заявителя: ИП <...>

Заинтересованное лицо:

ООО «Кирпикс»,

ООО «Вариант».

3. ИП <...> в срок **до 01 сентября 2023 года** представить в Челябинское УФАС России копии следующих документов и информацию:

3.1) письменные пояснения о наличии правоотношений с физическими или юридическими лицами по вопросу использования и администрирования страницы сообщества в социальной сети «ВКонтакте» Ресницы накладные пучки NesuraBeauty <https://vk.com/profcosmetics.chel> с приложением подтверждающих документов (договоры, соглашения и т.п. со всеми приложениями, изменениями и дополнениями);

3.2) письменные пояснения по вопросу реализации ИП <...>, ранее до регистрации им товарных знаков по свидетельствам № 871711, № 905456, продукции китайского косметического бренда «Nesura» (NESURA, Nesura Eyelash) с приложением подтверждающих документов (договоры, соглашения и т.п. со всеми приложениями, изменениями и дополнениями). В частности, указать дату (число, год, месяц) начала и окончания реализации указанной продукции;

3.3) письменные пояснения по вопросу обращался ли ИП <...> в маркетплейс OZON также с претензией о нарушении его исключительных прав на комбинированный **товарный знак «NESURABEAUTY» по свидетельству № 905456** в отношении хозяйствующих субъектов, реализующих продукцию китайского бренда «Nesura» (NESURA, Nesura Eyelash) с приложением подтверждающих документов (список лиц, в отношении которых поданы жалобы; копии жалоб и т.д.);

3.4) письменные пояснения по вопросу использования ИП <...> на упаковке своей продукции товарных знаков по свидетельствам № 871711 и № 905456 **не в том виде, в каком они зарегистрированы** с правовым и документальным обоснованием. В частности правовые основания указания не «NESURABEAUTY», а «Nesura Beauty Eyelash»; не зарегистрированного изображения, а его частей в другом расположении и т.д.;

3.5) письменные пояснения по вопросу сходства (тождественности) либо копирования (имитации) упаковки продукции китайского косметического бренда «Nesura» (NESURA, Nesura Eyelash) и упаковки продукции ИП <...> с правовым и документальным обоснованием (независимое заключение по вопросу сходства либо несходства и т.п.). В частности, выбор той же формы и размера упаковки; цветовой гаммы, расположения элементов и т.п.;

3.6) письменные пояснения о правовых основаниях указания в настоящее время на Интернет-сайте <https://www.ozon.ru/> в разделе «Бренды» двух брендов «NESURA» и «Nesura Beauty» (обращение о внесении бренда в маркетплейс и т.д.);

3.7) письменные пояснения о направлении (не направлении) ИП <...> в ООО «Интернет Решения» (маркетплейс OZON), на дату получения настоящего

определения, уведомлений об отзыве ранее поданных им жалоб о нарушении его исключительных прав на товарные знаки;

3.8) копии заявок ИП <...> на регистрацию товарных знаков по свидетельствам № 871711, № 905456 с приложением **описания товарных знаков**,

3.9) заключение регистрирующего органа по вопросу проверки экспертизы заявленных обозначений;

3.10) письменные пояснения по вопросу указания на маркетплейсе OZON – «Бренды» - «Nesura Beauty» на упаковке товара сведений «nesurabeauty.ru» с правовым и документальным обоснованием;

3.11) письменные пояснения по вопросу использования наименования домена nesurabeauty.ru для переадресации на страницу сообщества в социальной сети «ВКонтакте» Ресницы накладные пучки NesuraBeauty <https://vk.com/profcosmetics.chel> с правовым и документальным обоснованием;

3.12) иные сведения и материалы, имеющие значение для рассмотрения дела.

4. ИП <...> в срок до **01 сентября 2023 года** представить в Челябинское УФАС России копии следующих документов и информацию:

4.1) письменные пояснения о направлении (ненаправлении) ИП <...> в ООО «Интернет Решения» (маркетплейс OZON), на дату получения настоящего определения, уведомления об отзыве ранее поданной им жалобы в отношении ИП <...>;

4.2) письменные сведения о периоде блокировке карточек продавца на маркетплейсе OZON по жалобе ИП <...>. В частности, указать дату (число, месяц, год) начала и окончания блокировки, с приложением подтверждающих документов (скрины, письма и т.п.);

4.3) иные сведения и материалы, имеющие значение для рассмотрения заявления.

5. ООО «Кирпикс», ООО «Вариант» в срок **до 01 сентября 2023 года** представить в Челябинское УФАС России копии следующих документов и информацию:

5.1) письменные пояснения о направлении (ненаправлении) ИП <...> в ООО «Интернет Решения» (маркетплейс OZON), на дату получения настоящего определения, уведомлений об отзыве ранее поданных им жалоб в отношении обществ;

5.2) письменные сведения о периоде блокировке карточек продавца на маркетплейсе OZON по жалобе ИП <...>. В частности, указать дату (число, месяц, год) начала и окончания блокировки (скрины, письма и т.д.);

5.3) иные сведения и материалы, имеющие значение для рассмотрения дела.

В соответствии со статьей 43 Федерального закона «О защите конкуренции» с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, 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 комиссии пояснения в письменной или устной форме, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других участвующих в деле лиц.

Информируем, что рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства возможно без очного участия представителей заинтересованных сторон, посредством программного обеспечения TrueConf.

На адреса электронной почты to74@fas.gov.ru, to74-sobol@fas.gov.ru необходимо направить ходатайства об участии представителей заинтересованных сторон посредством программного обеспечения TrueConf и документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении дела, контактный номер телефона.

Для дистанционного участия в заседании комиссии необходимо в указанное в определении время перейти по ссылке <...>