

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «29» апреля 2015 г.
В полном объеме решение изготовлено «15» мая 2015 г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – Оберемок Виктория Викторовна – заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

Голубцова О.В. – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Мигунова А.Н. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Нудной Н.С. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Тимошенко А.В. – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 455/2014 по признакам нарушения ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» (350078, Краснодарский край, г. Краснодар, Ростовское шоссе, д. 66; ИНН: 2308086879; ОГРН 1022301194717) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела заявителя - ООО «Компания Металл профиль» по доверенности № 41-УК-14 от 17.11.2014 г. Васильева Алексея Анатольевича;

в присутствии представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела ответчика – ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» от 22.01.2015 г. Христича Павла Николаевича,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление ООО «Компания Металл Профиль», направленное по подведомственности ФАС России (исх. № АД/33740/13 от 29.08.2013 г.; вх. № 7328 от 06.09.2013 г.) о признаках недобросовестной конкуренции в действиях ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» (г. Краснодар), выразившихся в использовании в листовках зелено-белого цвета и на Интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru обозначения «Norman», сходного, по мнению заявителя, до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 452423, правообладателем которого является ООО «Компания

Металл Профиль».

По вышеуказанному факту приказом № 549 от 01.12.2014 г. в отношении ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» возбуждено дело № 455/2014 по признакам нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Определением Краснодарского УФАС России о назначении дела № 455/2014 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 15.12.2014 г. (исх. № 23079/7) дело № 455/2014 назначено к рассмотрению на 03.02.2015 г. в 11 часов 00 минут.

В заседании по рассмотрению дела № 455/2014 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией установлено отсутствие в материалах дела доказательств надлежащего уведомления ответчика о дате, времени и месте рассмотрения дела, а также необходимость в получении дополнительных доказательств по делу.

Определением Краснодарского УФАС России об отложении рассмотрения дела № 455/2014 от 03.02.2015 г. (исх. № 1808/7) рассмотрение дела № 455/2014 отложено на 16.03.2015 г. в 11 часов 00 минут.

В заседании по рассмотрению дела № 455/2014 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией установлена необходимость в получении дополнительных доказательств по делу.

Определением Краснодарского УФАС России об отложении рассмотрения дела № 455/2014 от 16.03.2015 г. (исх. № 4579/7) рассмотрение дела № 455/2014 отложено на 29.04.2015 г. в 11 часов 00 минут.

В ходе рассмотрения дела № 455/2014 в заседании 29.04.2015 г. Комиссией Краснодарского УФАС России установлено следующее.

В качестве документального подтверждения использования в рекламных листовках и на Интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru обозначения «Norman», сходного, по мнению заявителя, до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 452423, ООО «Компания Металл Профиль» представлены копия протокола осмотра доказательств от 30.04.2013 г., составленного нотариусом нотариального округа г. Лобня Московской области Новиченковой Натальей Владимировной, а также копия акта ООО «Компания Металл Профиль» от 03.04.2013 г. с приложением листовки с использованием обозначения «Norman» зелено-белого цвета.

На интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru, а также в листовке зелено-белого цвета словесное обозначение «Norman» использовано в отношении строительного металлического изделия – металлочерепицы.

Владельцем (администратором) Интернет-сайта с доменным именем sstkvik.ru является общество с ограниченной ответственностью «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.», что подтверждено предоставленной заявителем копией письма регистратора домена второго уровня sstkvik.ru ЗАО «Регистратор Р01» (исх. № СР-439 от 18.06.2013 г.).

В ходе рассмотрения заявления ООО «Компания Металл Профиль», направленного по подведомственности ФАС России (исх. № АД/33740/13 от 29.08.2013 г.; вх. № 7328 от 06.09.2013 г.), ООО «Строительная Сервисная торговая Компания «В.И.К.» были представлены письменные объяснения (вх. № 8924 от 29.10.2013 г.) в которых Обществом указывалось, что интернет-сайт с доменным именем sstkvik.ru был передан на основании договора аренды сайта от 12.10.2012 г. для размещения информации о продаваемой продукции и данная информация была размещена в рамках договора контрагентом - ООО «Компания В.И.К.» с целью продвижения металлопрофильной продукции,

реализуемой Обществом.

Изучив вышеуказанные объяснения ООО «Строительная Сервисная Компания «В.И.К.» Краснодарское УФАС России считает их необоснованными по следующим основаниям.

Рассмотрение заявления ООО «Компания Металл Профиль», направленного по подведомственности ФАС России (исх. № АД/33740/13 от 29.08.2013 г.; вх. № 7328 от 06.09.2013 г.), было приостановлено Краснодарским УФАС России на основании ч. 11 ст. 44 Федерального закона «О защите конкуренции» до принятия и вступления в законную силу окончательного судебного акта по делу № А32-16380/2013 по исковому заявлению ООО «Компания Металл Профиль» к ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.». В рамках данного дела рассматривался вопрос о законности (незаконности) использования ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» словесного обозначения «Norman» на интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru.

Пятнадцатым арбитражным апелляционным судом по результатам рассмотрения дела № А32-16380/2013 вынесено постановление, в соответствии с которым использование ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» обозначения «Norman», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 452423 в отношении товаров и услуг 06 и 35 классов МКТУ, признано незаконным.

В соответствии с Правилами регистрации доменных имен в доменах .RU и .RF (утвержденных решением Координационного центра национального домена сети Интернет от 05.10.2011 г. № 2011-18/81) администратор домена, как лицо, заключившее договор о регистрации доменного имени, осуществляет администрирование домена, то есть определяет порядок использования домена.

Право администрирования существует в силу договора о регистрации доменного имени и действует с момента регистрации доменного имени в течение срока регистрации.

Поскольку фактическое использование ресурсов сайта невозможно без участия в той или иной форме администратора домена, являющегося лицом, создавшим соответствующие технические условия для посетителей своего Интернет-ресурса, владелец домена несет ответственность за содержание размещенной на таком сайте информации.

Согласно Правилам в течение срока регистрации доменного имени регистратор вправе передать право администрирования другому лицу, направив письменную заявку регистратору, осуществляющему поддержку сведений о доменном имени. Лицо, которому передается право администрирования, должно заключить с администратором, осуществляющим поддержку сведений об этом доменном имени, договор на оказание услуг регистрации доменных имен и подтвердить свое согласие на получение права администрирования в соответствии с указанным договором. Право администрирования доменного имени считается переданным с момента внесения соответствующих изменений в Реестр информации об администраторе доменного имени.

В ходе рассмотрения дела № 455/2014 по запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 4717/7 от 17.03.2015 г.) ЗАО «Регистратор Р01» представлена информация о том, что администратором домена второго уровня sstkvik.ru является юридическое лицо – общество с ограниченной ответственностью «Строительная Сервисная Торговая Компания В.И.К.» с даты регистрации – 10.03.2011 г.

Доказательства того, что администратором доменного имени sstkvik.ru является иное лицо в материалах дела отсутствуют. Переход прав администрирования от ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» к ООО «Компания В.И.К.» в установленном порядке зарегистрирован не был, доказательства размещения информации с обозначением «Norman» на вышеуказанном интернет-сайте лицом, не являющимся администратором сайта, в материалах дела отсутствуют. Лицом,

ответственным за размещение и содержание размещаемой информации на сайте с доменным именем sstkvik.ru является администратор сайта – ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.».

Кроме того, согласно объяснениям ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» (исх. № 12 от 13.03.2015 г.; вх. № 2690 от 13.03.2015 г.) обязанность по общему контролю за размещением информации на интернет-сайте sstkvik.ru, а также за изготовлением и распространением листовок на выпускаемую продукцию возложена в соответствии с приказом № 4 от 01.03.2013 г. на должностное лицо ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» - заместителя генерального директора Христича Павла Николаевича, в частности им было использовано обозначение «Norman».

Также из объяснений Общества (исх. № 12 от 13.03.2015 г.; вх. № 2690 от 13.03.2015 г.), а также объяснений (исх. № 14 от 24.04.2015 г.; вх. № 4595 от 24.04.2015 г.) следует, что ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» договоры на изготовление и распространение листовок зелено-белого цвета с использованием обозначения «Norman» с контрагентами не заключались, поскольку были изготовлены самостоятельно и распространялись на территории собственного предприятия по адресу: г. Краснодар, ул. Ростовское шоссе, д. 66.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1484 ГК РФ 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.

Согласно свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 452423 и приложением к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 452423 правообладателем вышеуказанного товарного знака «NormanMP» с 17.10.2012 г. является ООО «Компания Металл Профиль».

В соответствии с пунктом 3 статьи 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 соответствии со статьей 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами.

Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности 03.02.2015 г. направлен запрос (исх. № 1813/7) о даче письменной консультации по вопросу о наличии сходства до степени смешения словесного обозначения «Norman», размещенного на интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru с товарным знаком по свидетельству № 452423, правообладателем которого является ООО «Компания Металл Профиль».

Согласно справке Федеральной службы по интеллектуальной собственности (исх. № 41-0719-12 от 26.02.2015 г.), использованное ООО «Строительная Сервисная торговая Компания В.И.К.» обозначение «Norman» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 452423 в силу наличия фонетически, семантически тождественного, графически сходного общего элемента «Norman».

Также, Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности 16.03.2015 г. направлен запрос (исх. № 4581/7) о даче письменной консультации по вопросу о наличии сходства до степени смешения словесного обозначения «Norman», использованного в листовках зелено-белого цвета, распространяемых ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания В.И.К.», с товарным знаком по свидетельству № 452423, правообладателем которого является ООО «Компания Металл Профиль».

Согласно справке Федеральной службы по интеллектуальной собственности (исх. № 41-1305-12 от 27.03.2015 г.), использованное ООО «Строительная Сервисная торговая Компания В.И.К.» обозначение «Norman» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 452423 в силу наличия фонетически, семантически тождественного, графически сходного общего элемента «Norman».

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

Заявитель – ООО «Компания Металл Профиль», являющийся правообладателем товарного знака по свидетельству № 452423, и ответчик – ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.», являются хозяйствующими субъектами – конкурентами, осуществляющими деятельность на рынке производства строительных металлических изделий.

При этом, как указано в заявлении ООО «Компания Металл Профиль» не заключался договор, а также иным образом согласие на использование товарного знака по свидетельству № 452423 ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» не давалось.

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция не допускается.

На основании вышеизложенного, действия ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания В.И.К.» по использованию в листовках и на Интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru обозначения «Norman», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 452423, правообладателем которого является ООО «Компания Металл Профиль», противоречащие законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и которые могут причинить убытки хозяйствующим субъектам – конкурентам, являются недобросовестной конкуренцией и нарушают ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Также, в ходе рассмотрения дела № 455/2014 ООО «Строительная Сервисная торговая Компания «В.И.К.» представлены сведения (исх. № 14 от 24.04.2015 г.; вх. № 4595 от 24.04.2015 г.), из которых следует, что обозначение «Norman» использовалось Обществом в листовках и на Интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru в период с апреля по август 2013 г., и на дату рассмотрения дела Обществом во исполнение решения Арбитражного суда Краснодарского края по делу № А32-16380/2013 прекращено использование обозначения «Norman».

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 2 статьи 48, статьей 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» (350078, Краснодарский край, г. Краснодар, Ростовское шоссе, д. 66; ИНН: 2308086879; ОГРН 1022301194717), выразившиеся в использовании в листовках и на Интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru обозначения «Norman», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 452423, правообладателем которого является ООО «Компания Металл Профиль», нарушением ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. В связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства, указанного в пункте 1 резолютивной части настоящего решения, на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Федерального закона «О защите конкуренции» рассмотрение дела № 455/2014 прекратить.

Председатель Комиссии

_____ В.В. Оберемок

Члены Комиссии:

_____ О.В. Голубцова

_____ А.Н. Мигунова

_____ Н.С. Нудной

_____ А.В. Тимошенко