

ООО «Фирсова Слобода»

Пролетарская ул., 92, оф. 10

г.Барнаул, 656043

Дело № 022/04/14.33-995/2019

ПРОТОКОЛ № 81

об административном правонарушении

Дата составления: 21 ноября 2019 года, 14 часов 30 минут.

Место составления: Алтайский край, г. Барнаул, Ленина пр., д. 81.

Протокол составлен начальником отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы Алтайского краевого УФАС России <...> на основании решения Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 022/01/14.4-532/2019 в соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ в отношении ООО «Фирсова Слобода», 656043, Алтайский край, г.Барнаул, Пролетарская ул., 92, оф. 10, в действиях которого содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

ООО «Фирсова Слобода» о дате, времени и месте составления и подписания протокола извещено надлежащим образом. Уведомление о составлении протокола получено Обществом 28.10.2019г., что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 65694340295324.

На подписание и составление протокола законный представитель ООО «Фирсова Слобода» не явился, направил представителей Б<...>по доверенности от 20.08.2019г., Ф<...>по доверенности от 18.11.2019г.

Данные о лице, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении:

1.Наименование юридического лица: Общество с ограниченной ответственностью «Фирсова Слобода»

2.Место нахождения юридического лица: 656043, Алтайский край, г.Барнаул, Пролетарская ул., 92, оф. 10

3.ОГРН: 1182225009658

4.ИНН/КПП: 2225190555/222501001

5.Дата постановки на учет в налоговом органе: 15.03.2018г.

6.Сведения о законном представителе юридического лица: директор К<...>

7. Сведения о совершенных административных правонарушениях (в течение года):
нет данных.

Права и обязанности, предусмотренные ст. 51 Конституции РФ, ст.ст. 25.1, 24.2 КоАП РФ

1. Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом. Федеральным законом могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.
2. Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.
3. Дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела, либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.
4. Мне разъяснено мое право, пользоваться услугами переводчика. В его услугах я не нуждаюсь, русским языком владею хорошо.
5. При наличии смягчающих обстоятельств, приложить подтверждающие документы.

Права и обязанности мне разъяснены и понятны _____

подпись лица, в отношении которого ведется

производство по делу об административном правонарушении

Место, дата, время совершения правонарушения: Алтайский край, г.Барнаул, 15 июля 2019г.

Факт недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Фирсова Слобода» установлен 16 сентября 2019 года Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, что отражено в решении по делу №022/01/14.4-532/2019, которое, в силу части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.33 настоящего Кодекса.

Событие (существо) правонарушения:

15 июля 2019 года в Алтайское краевое УФАС России с заявлением о недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Фирсова Слобода» на рынке продажи объектов недвижимости, расположенных в микрорайонах «Фирсова Слобода» Первомайского района Алтайского край, обратилось ООО «Агентство недвижимости «Дом».

Заявитель, обращаясь в антимонопольный орган, указал, что ООО «Фирсова Слобода» своими действиями нарушает положения части 1 статьи 14.4

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно проявляет недобросовестную конкуренцию по отношению к ООО «АН «Дом», которая выражается в приобретении и использовании исключительного права на средства интеллектуальной деятельности с целью получения преимущества над ООО «АН «Дом», использующим словосочетание «Фирсова Слобода» более десяти лет, путем запрета оказывать услуги с использованием обозначения «Фирсова Слобода». Указанное заявитель обуславливает обращением ООО «Фирсова Слобода» в суд с иском о запрете использования обозначения «Фирсова Слобода», сходного до степени смешения с товарным знаком «Фирсова Слобода Firsova Sloboda» по свидетельству №689848 в оформлении дизайна web-страницы сайта <http://www.firsovo.ru>, а равно в других Интернет-ресурсах. Требования мотивированы использованием ООО «АН «Дом» в своей профессиональной деятельности при оказании услуг в сфере недвижимости обозначения «Фирсова Слобода», сходного с товарным знаком № 68988.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с пунктом 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.

Для выявления акта недобросовестной конкуренции необходимо наличие в действиях хозяйствующего субъекта всех признаков недобросовестной конкуренции, установленных в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, актом недобросовестной конкуренции признаются действия противоправного характера, целью которых является приобретение хозяйствующим субъектом-конкурентом преимущественного положения на конкретном товарном рынке (при сопоставимости товаров по продуктовым и географическим границам определенного товарного рынка).

Согласно статье 10bis «Недобросовестная конкуренция» Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в г. Париже 20 марта 1883 года, актом

недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В том числе согласно указанной международной правовой норме подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В свою очередь пункт 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции не допускает недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее - средства индивидуализации).

Для целей применения установленного статьей 14.4 Закона о защите конкуренции законодательного запрета следует рассматривать исключительно совокупность действий по приобретению и использованию исключительных прав на средство индивидуализации, а не одно из них.

Антимонопольным органом установлено, что ООО «АН «Дом» и ООО «Фирсова Слобода» являются конкурентами, так как осуществляют предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке – операции с недвижимым имуществом в границах Алтайского края. Следовательно, добросовестная конкуренция, как фактор ведения данными хозяйствующими субъектами конкурентной борьбы на началах добросовестности, разумности и справедливости, в соответствии с законодательством Российской Федерации, не создавая препятствий друг другу, заведомо предполагается.

ООО «Фирсова Слобода» зарегистрировано в качестве юридического лица 15 марта 2018 года, основной вид деятельности – покупка и продажа земельных участков.

Общество подало заявку на регистрацию товарного знака «Фирсова Слобода Firsova Sloboda» со стилизованным изображением совы 18 мая 2018 года (товарный знак зарегистрирован 24 декабря 2018 года).

Согласно статье 1484 ГК РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии с о статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право 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 в сети Интернет, в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Указанный товарный знак зарегистрирован ООО «Фирсова Слобода» в отношении 36 класса товаров МКТУ (агентства по операциям с недвижимым имуществом, посредничество при операциях с недвижимостью).

Зарегистрировав указанный товарный знак, приобретя тем самым исключительное право (монополию) на средство индивидуализации услуг в области операций с недвижимым имуществом и получив определенные

конкурентные преимущества перед ООО «АН «Дом» на указанном товарном рынке, ООО «Фирсова Слобода» обратилось в суд с иском к ООО «АН «Дом» о запрете использования наименования «Фирсова Слобода» в отношении однородных услуг, оказываемых Обществом.

29 мая 2019 года в рамках дела № А03-3691/2019 вышеуказанное исковое заявление удовлетворено судом частично и ООО «АН «Дом» суд запретил использовать обозначение «Фирсова Слобода», сходное до степени смешения с товарным знаком «Фирсова Слобода Firsova Sloboda» в оформлении дизайна web-страницы сайта <http://www.firsovo.ru>, а равно в других Интернет-ресурсах, за исключением использования указанного словосочетания для обозначения географического местоположения объектов недвижимости, в отношении которых Общество намеренно осуществлять операции с недвижимым имуществом.

Вместе с тем, основным направлением деятельности ООО «АН «Дом» является продажа объектов недвижимости, в том числе расположенных на территориях микрорайонов «Фирсова Слобода», «Фирсова Слобода-2», «Фирсова Слобода-3».

ООО «АН «Дом» начало использовать спорное обозначение при осуществлении своей деятельности задолго до регистрации ООО «Фирсова Слобода» в качестве юридического лица (15 марта 2018 года) и регистрации товарного знака №689848 (24 декабря 2018 года). В доказательство Обществом представлены письменные пояснения М<...> от 13.09.2019г., из пояснений которого следует, что именно им придумано название «Фирсова Слобода» строящемуся поселку.

Спорное обозначение, используемое ООО «АН «Дом», начиная с 2006 года, активно продвигалось для малоэтажного строительства в строящихся поселках «Фирсова Слобода» с непосредственным участием учредителя ООО «АН «Дом» М<...>. Данное обстоятельство подтверждается множеством публикаций в средствах массовой информации за период 2006-2019гг. о «Фирсовой Слободе» со ссылкой на ООО «АН Дом» и М<...>., сопровождающихся изображением используемого Обществом обозначения «Фирсова Слобода», а также проведенными в 2006 и 2014гг. Обществом при поддержке Минстроя Алтайского края практическими конференциями на базе опыта развития поселков под общим названием «Фирсова Слобода».

На основании изложенного, первым в гражданский оборот на территории Алтайского края обозначение «ФИРСОВА СЛОБОДА» со стилизованным изображением совы в отношении строящихся в границах сёл Санниково и Фирсово Первомайского района Алтайского края объектов недвижимости ввело ООО «АН «Дом» в 2006 году. Общество, начиная с 2006 года, вело широкую рекламную кампанию строящихся объектов недвижимости под наименованием «Фирсова Слобода», чем сделало указанное обозначение популярным и узнаваемым на рынке недвижимости среди малоэтажного строительства.

Для признания действий правообладателя по приобретению и использованию исключительного права на товарный знак актом недобросовестной конкуренции исследованию подлежат как обстоятельства, связанные с самим приобретением исключительного права, так и последующее поведение правообладателя, свидетельствующее о цели такого приобретения.

Одним из обстоятельств, которые могут свидетельствовать о недобросовестном

поведении лица, зарегистрировавшего товарный знак, может быть то, что это лицо знало или должно было знать о том, что третьи лица (третье лицо) на момент подачи заявки на регистрацию обозначения в качестве товарного знака законно использовали соответствующее обозначение для индивидуализации производимых ими товаров или оказываемых услуг без регистрации в качестве товарного знака, а также то, что такое обозначение приобрело известность среди потребителей.

При этом недобросовестность правообладателя должна быть, прежде всего, установлена на стадии обращения с заявкой на регистрацию обозначения в качестве товарного знака, поскольку именно в этот момент реализуется намерение (умысел) на недобросовестное конкурентное поведение с иными участниками рынка посредством использования исключительного права на товарный знак, предусматривающего запрет иным лицам применять для индивидуализации товаров и услуг тождественные или сходные обозначения. Последующее же поведение правообладателя может лишь подтверждать либо опровергать тот факт, что при приобретении исключительного права на товарный знак он действовал недобросовестно.

Антимонопольным органом установлено, что товарный знак «Фирсова Слобода Firsova Sloboda» зарегистрирован ООО «Фирсова Слобода» 24 декабря 2018 года с датой приоритета от 18 мая 2018 года, которая совпадает с датой подачи ООО «Фирсова Слобода» заявки на регистрацию товарного знака.

На дату подачи заявки (18 мая 2018 года) на рынке реализации объектов недвижимости обозначение «Фирсова Слобода» уже устойчиво использовалось ООО «АН «Дом» в отношении объектов недвижимости в микрорайонах «Фирсова Слобода», «Фирсова Слобода-2», «Фирсова Слобода-3», с целью реализации которых и было создано, и воспринималось потребителями применительно к объектам, находящимся на данных территориях.

Тем самым ООО «Фирсова Слобода» на момент подачи заявки на регистрацию спорного обозначения в качестве товарного знака было известно как о существовании на соответствующем товарном рынке получившего широкую степень известности обозначения «Фирсова Слобода», так и агентства недвижимости «Дом», реализующего строящиеся и готовые объекты недвижимости в указанных выше микрорайонах под брендом «Фирсова Слобода».

Факт того, что ООО «Фирсова Слобода» на момент подачи заявки на регистрацию спорного обозначения в качестве товарного знака не могло не знать о том, что словосочетание «Фирсова Слобода» со стилизованным изображением совы уже имело достаточную степень известности на рынке и использовалось на протяжении длительного периода времени ООО «АН «Дом», подтверждается представленными заявителем в материалы дела сведениями о том, что учредитель и руководитель ООО «Фирсова Слобода» К<...> сам неоднократно был клиентом ООО «АН «Дом» в качестве покупателя и продавца объектов, расположенных на территории соответствующих микрорайонов; кроме того, на сайте ООО «Вариант» (www.variant22.com), директором которого он является, имеются фотографии адресной таблички объекта недвижимости по адресу: 3-я Полевая ул., 17, на которой использовано комбинированное обозначение со словесным элементом «Фирсова Слобода-2» и стилизованное изображение совы, которое и запрещает использовать Общество ООО «АН «Дом» в своей деятельности.

Последующее после регистрации указанного товарного знака поведение правообладателя выражается в направлении претензионных писем М<...> о прекращении неправомерного использования товарного знака, а также в подаче 15 марта 2019 года в арбитражный суд Алтайского края искового заявления к ООО «АН «Дом» о защите исключительных прав на товарный знак с требованием запретить ООО «АН «Дом» использование обозначения «Фирсова Слобода», схожего с товарным знаком по свидетельству № 689848, в оформлении дизайна web-страницы сайта <http://www.firsovo.ru>, а равно в других Интернет-ресурсах.

Таким образом, исходя из изложенного, приобретение и использование ООО «Фирсова Слобода» исключительных прав на средство индивидуализации услуг 36 класса МКТУ в виде словосочетания «Фирсова Слобода Firsova Sloboda» является актом недобросовестной конкуренции в соответствии со статьей 14.4 Закона о защите конкуренции, поскольку указанные действия совершаются хозяйствующим субъектом-конкурентом, направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, противоречат требованиям российского законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации (так, возможно смешение относительно лица предоставляющего услуги, введение третьих лиц в заблуждение).

Данные действия ООО «Фирсова Слобода» способны причинить убытки ООО «АН «Дом» в силу того, что последнее лишено возможности оказывать услуги под брендом «Фирсова Слобода», которое стало популярным на рынке благодаря Обществу, необоснованные преимущества же ООО «Фирсова Слобода» заключаются в минимизации затрат на продвижение своих услуг на рынке реализации объектов недвижимости в границах микрорайонов «Фирсова Слобода», «Фирсова Слобода-2», «Фирсова Слобода-3», а монополия исключительного права на комбинированный товарный знак «Фирсова Слобода Firsova Sloboda» направлена на устранения ООО «АН «Дом» как конкурента с рынка.

Данные действия указывают на событие и состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ

В соответствии с частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Протокол об административном правонарушении составлен на семи страницах в отсутствии законного представителя ООО «Фирсова Слобода», в присутствии представителей Б<...> по доверенности от 20.08.2019г., Ф<...>. по доверенности от 18.11.2019г.

Копия протокола будет направлена в адрес ООО «Фирсова Слобода» заказным письмом с уведомлением о вручении 22.11.2019г.

С протоколом об административном правонарушении ознакомлен(а), копию протокола об административном правонарушении на семи страницах получил(а)

Подпись представителя лица, в отношении которого

ведется производство по делу _____

Подпись должностного лица, составившего протокол об административном правонарушении _____