

## РЕШЕНИЕ

по делу № 93-14к/06к о нарушении антимонопольного законодательства  
«07» мая 2013 года

город Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 07 мая 2013 года

Решение в полном объеме изготовлено 22 мая 2013 года

Комиссия Воронежского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации в составе:

председатель Комиссии: <...>, члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 93-14к/06к о нарушении Индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>) пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ от 26.07.2006 № 135 «О защите конкуренции» (далее ФЗ «О защите конкуренции»),

в присутствии представителя Ответчика – <...> (далее – <...>),

в отсутствие представителя Заявителя (уведомлен надлежащим образом),

### **установила:**

12.02.2013 в Воронежское УФАС России поступило заявление (вх. № 01-11/159) Закрытого Акционерного Общества «Торговый дом «Центр Обувь» (далее - ЗАО «ТД «Центр Обувь», Заявитель) в отношении ИП <...> по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В своем заявлении ЗАО «ТД «Центр Обувь» указывает, что ИП <...> незаконно использует товарные знаки, принадлежащие Заявителю, при осуществлении предпринимательской деятельности по реализации в обуви.

В ходе рассмотрения заявления установлено следующее.

ЗАО «ТД «Центр Обувь» является правообладателем товарного знака (знака обслуживания) № 418389 - «ЦентрОбувь», представляющего собой графическое обозначение «ЦентрОбувь», выполненное прописными буквами кириллического алфавита (далее — товарный знак 1), зарегистрированного в отношении услуг, входящих в 35 класс («в том числе, оформление витрин и магазины по продаже товаров») Международной Классификации Товаров и Услуг (далее — МКТУ).

ЗАО «ТД «Центр Обувь» является правообладателем товарных знаков (знаков обслуживания) №№ 419420, 419283, представляющих собой чередующиеся на красном (белом) фоне круги белого (красного) цвета различной толщины и различного диаметра (внутри кругов большого диаметра располагаются круги меньшего диаметра), стилистически напоминающих расходящееся кругами излучение от солнца, а в центральной части обозначения выполнена дуга, напоминающая улыбку, (далее — товарные знаки 2,3) зарегистрированных в отношении услуг, входящих в 35 класс («в том числе, оформление витрин и магазины по продаже товаров») МКТУ.

Право на использование указанных товарных знаков (знаков обслуживания) ИП <...> не передавалось.

Также установлено использование ИП <...> обозначений сходных до степени смешения с товарными знаками 1,2,3: на вывесках при входе в помещения, в которых ИП <...> осуществляет предпринимательскую деятельность (адреса: - Воронежская обл., г. Россошь, ул. Алексеева д. 14 б. Воронежская обл., г. Россошь, ул. Дзержинского, д. 54), что подтверждается предоставленным ЗАО «ТД «Центр Обувь» заключением о степени сходства товарных знаков (заключение составлено патентным поверенным РФ <...>).

В ходе рассмотрения заявления ЗАО «ТД «Центр Обувь» Воронежское УФАС России обратилось в ОВД по Россошанскому муниципальному району с целью установления лица осуществляющего предпринимательскую деятельность по адресам: Воронежская обл., г. Россошь, ул. Алексеева д. 14 б.; Воронежская обл., г. Россошь, ул. Дзержинского, д. 54.

09.04.2013 г. в Воронежское УФАС России поступил Протокол осмотра места происшествия Б/Н от 11.01.2013 г. (Протокол составлен УУП по Россошанскому району, старшим лейтенантом полиции – <...> (далее - Протокол).

Из указанного Протокола следует, что именно ИП <...> осуществляет предпринимательскую деятельность по адресу: Воронежская обл., г. Россошь, ул. Алексеева д. 14 б.

Кроме того, к Протоколу прилагаются фотоматериалы, свидетельствующие о том, что на вывеске торговой точки, находящейся адресу: Воронежская обл., г. Россошь, ул. Алексеева д. 14 б., на момент составления Протокола (11.01.2013 г.) присутствуют обозначения, сходные до степени смещения с товарными знаками 1,2,3.

В соответствии с Приказом № 60 от 12 апреля 2013 года в отношении ИП <...> возбуждено дело № 93-14к/06к о нарушении антимонопольного законодательства и создана Комиссия по рассмотрению указанного дела.

Определением № 93-14к/06к от 12.04.2013 г. дело № 93-14к/06к назначено к рассмотрению на 07 мая 2013 года в 11 часов 00 минут (мск).

07.05.2013 года в ходе рассмотрения дела, представитель ИП <...> <...> признала факт нарушения ФЗ «О защите конкуренции».

Ознакомившись с полученными доказательствами, объяснениями и иными материалами дела, Комиссия считает, что действия ИП <...> являются актом недобросовестной конкуренции по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского Кодекса Российской Федерации №230-ФЗ от 18 декабря 2006 года (далее 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. Правила настоящего Кодекса о товарных знаках соответственно применяются к знакам обслуживания, то есть к обозначениям, служащим для индивидуализации выполняемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых ими услуг (ч.2 ст.1477 ГК РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 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. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя «...». 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.

В соответствии с частью 2 статьи 1484 ГК РФ 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: 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; (п.2-4 ч.1 ст. 1484 ГК РФ).

В соответствии с частью 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 силу подпункта 1 пункта 3 статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента. В силу пункта 1 части 1 статьи 1 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), целью указанного Закона является предупреждение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

В силу пункта 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», под конкуренцией понимается 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 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», под недобросовестной конкуренцией понимаются 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 со статьей 15 ГК РФ под убытками понимаются также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

ЗАО «ТД «Центр Обувь» осуществляет предпринимательскую деятельность, связанную с продажей обуви в г. Россошь.

ИП <...> также осуществляет предпринимательскую деятельность, связанную с продажей обуви в г. Россошь.

Таким образом, ЗАО «ТД «Центр Обувь» и ИП <...> имеют общую сферу деятельности и являются конкурентами на рынке по реализации обуви в г. Россошь.

Пунктом 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе, 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.

Согласно пункту 1 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», товар — объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Комиссией установлено использование ИП <...> обозначений сходных до степени

смешения с товарными знаками 1,2,3 (с 14.04.2012 г. по настоящее время по адресу: Воронежская обл., г. Россошь, ул. Алексеева д. 14 б, с 18.06.2012 г. по настоящее время по адресу: Воронежская обл., г. Россошь, ул. Дзержинского, д. 54).

Право на использование указанных товарных знаков (знаков обслуживания) Заявителем ИП <...> не передавалось. Ответчиком доказательств законного использования товарных знаков 1,2,3 Комиссии не предоставлено.

Рассматриваемые действия ИП <...> нарушают требования пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в части осуществления Ответчиком предпринимательской деятельности с незаконным использованием обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками 1,2,3: на вывесках при входе в помещения, в которых ИП <...> осуществляет предпринимательскую деятельность (адреса: Воронежская обл., г. Россошь, ул. Алексеева д. 14 б.; Воронежская обл., г. Россошь, ул. Дзержинского, д. 54), в отсутствие лицензионных договоров с правообладателями указанных товарных знаков, что не допускается.

Указанные действия ИП <...>:

1. Направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности (реализация обуви) с помощью неправомερных методов и средств, а именно, привлечение потенциальных покупателей за счет использования положительной репутации ЗАО «ТД «Центр Обувь», создания у потребителей мнения о наличии связей между ЗАО «ТД «Центр Обувь» и магазинами «ЦентрОбуви».

2. Противоречат действующему законодательству (пп. 1 п. 3 ст. 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883; ч. 3 ст. 1484 ГК РФ), принципам добропорядочности, разумности и справедливости.

3. Способны причинить убытки конкуренту – ЗАО «ТД «Центр Обувь», как реальные, так и в форме упущенной выгоды, путем перераспределения потребительского спроса на рынке продажи обуви в городе Россошь.

Перечисленные выше действия ИП <...> являются формой недобросовестной конкуренции, определенной в пункте 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия находит основания для выдачи ИП <...> предписаний о прекращении недобросовестной конкуренции и о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

Руководствуясь частью 1 статьи 14, 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 **решила:**

**1.** Признать Индивидуального предпринимателя <...>, нарушившим требования пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части продажи/введение в оборот товара (осуществление деятельности по реализации обуви в г. Россошь), с незаконным использованием товарных знаков №№ 418389, 419420, 419283.

**2.** Выдать Индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении недобросовестной конкуренции (нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции»), путем прекращения использования товарных знаков №№ 418389, 419420, 419283 при осуществлении предпринимательской деятельности (деятельность по реализации обуви в г. Россошь).

**3.** Выдать Индивидуальному предпринимателю <...> предписание о недопущении

действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, путем недопущения использования товарных знаков №№ 418389, 419420, 419283, в течение всего периода осуществления ИП <...> предпринимательской деятельности (деятельность по реализации обуви в г. Россошь).

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии