

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 07-08нк/2018 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

30 марта 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 07-08нк/2018 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) <...> ,

УСТАНОВИЛ:

В Челябинское УФАС России поступило обращение Общества с ограниченной ответственностью «ЕвроСтандарт» (далее – ООО «ЕвроСтандарт», Заявитель) о недобросовестных конкурентных действиях Индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>), выразившихся в незаконном использовании при осуществлении своей деятельности обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 537631, правообладателем которого является Заявитель.

Из заявления следует, что ООО «ЕвроСтандарт» обладает исключительными правами на товарный знак «Первый Кеговый», зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков, что подтверждается Свидетельством на товарный знак № 537631 от 20 марта 2015 года.

Заявитель указывает, что ИП <...> при осуществлении предпринимательской деятельности незаконно использует обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком, принадлежащим Заявителю, а именно на фасаде нестационарного торгового объекта – торгового павильона, расположенного в г. Челябинске по адресу размещен баннер, сходный по тексту, цвету, изображению с товарным знаком по свидетельству № 537631.

По мнению Заявителя, действия ИП <...> могут ввести потенциальных потребителей в заблуждение относительно продавца товаров, а также нарушают права и законные интересы Заявителя.

С целью проверки обстоятельств и фактов, изложенных в заявлении, специалистами Челябинского УФАС России осуществлен осмотр информационной конструкции, размещенной на фасаде нестационарного торгового объекта в г. Челябинске по адресу: ул. Чичерина, д. 8/3. Установлено, что присутствует брендмауэрное панно, выполненное в коричнево-оранжевой цветовой гамме, содержащий надпись «Пенные напитки и Вкусная рыбка», а также изображение пивной кеги со сведениями «24 КЕГОВЫЙ ПЛЮС».

Рассмотрение имеющихся материалов приводит к следующим выводам.

Заявитель зарегистрирован в качестве юридического лица 02 сентября 2013 года Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области. Основным видом деятельности является торговля розничная алкогольными напитками, включая пиво, в специализированных магазинах.

ИП <...> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 05 мая

2015 года Инспекцией Федеральной налоговой службы по Курчатовскому району г. Челябинска. Основным видом деятельности является торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах. К дополнительным видам деятельности относятся, в том числе торговля розничная прочая.

В данном случае, Заявители и Ответчики осуществляют аналогичные виды деятельности как в соответствии с имеющимися документами, так и в соответствии с видами деятельности, содержащимися в выписках из ЕГРЮЛ.

Как усматривается из заявления и представленных документов ООО «Евростандарт» является правообладателем товарного знака «1 кеговый» по свидетельству № 537631 от 07 октября 2013, выданному Федеральной службой по интеллектуальной собственности (Роспатент). Товарный знак «1 кеговый» представляет собой обозначение комбинированное, которое состоит из изобразительного и словесно-графических элементов. Изобразительный элемент выполнен в виде горизонтально вытянутого овала в контрастной окантовке, окантовке с растяжкой цвета, и узкой окантовке, соответственно. На заливном, с тоновой растяжкой цвета, поле овала размещены, соответственно, цифра 1 в обрамлении полудуг, фантазийный словесно-графический элемент КЕГОВЫЙ, выполненный буквами русского алфавита рисованным шрифтом, с контрастной окантовкой. Ниже, между графическими элементами, размещен словесно-графический элемент SINCE 2013, выполненный буквами латинского алфавита и цифрами в контрастной окантовке. Неохраняемыми элементами товарного знака по свидетельству № 537631 является элемент «since 2013».

Логотип, используемый ИП <...> для осуществления своей деятельности, представляет собой изображение пивной кеги с размещенным на ней овалом, цветовое решение которого является тождественным цветовому решению товарного знака «1 кеговый», в котором присутствуют сведения «24 кеговый плюс». Челябинским УФАС России не установлено, что данное обозначение зарегистрировано в качестве товарного знака, ИП <...> документов, подтверждающих регистрацию, не представлено.

В данном случае, идентичное местоположение элементов, цветовое решение и сходная тематика изображений, присутствующих как на товарном знаке Заявителя, так и на обозначении, используемом Ответчиком в месте осуществления предпринимательской деятельности, указывают на их визуальное сходство.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (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.

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, указанными в законе.

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:

на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на

территорию Российской Федерации;

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;

в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Согласно части 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, 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, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

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 возникает вероятность смешения (часть 3 статьи 1484 ГК РФ).

Действие исключительного права на товарный знак распространяется на всю территорию Российской Федерации (статья 1479 ГК РФ).

В статьях 1252, 1515 ГК РФ установлена ответственность за незаконное использование чужого товарного знака.

По смыслу перечисленных правовых норм, подлежащим запрету незаконным использованием товарного знака является использование лицом обозначения:

сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком правообладателя;

в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров;

в отсутствие разрешения правообладателя.

У ИП <...> отсутствует разрешение правообладателя на использование товарного знака по свидетельству № 537631. Указанное обстоятельство подтверждается

обращением ООО «Евростандарт» о нарушении его исключительных прав на товарный знак по свидетельству № № 537631, данными, содержащимися на официальном сайте Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности» в реестре товарных знаков и знаков обслуживания.

Использование ИП <...> обозначения, графическая часть которого является сходной до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 537631, правообладателем которого является Заявитель, является нарушением исключительных прав указанной организации на зарегистрированный товарный знак.

Согласно пункту 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции 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.

Согласно части 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (часть 5 статьи 10 ГК РФ).

Частью 3 статьи 1 ГК РФ определено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий 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.

В силу части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. СССР подписал Конвенцию 12.10.1967, Российская Федерация как правопреемник СССР является государством участником конвенции (часть 3 статьи 1 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»).

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.

Таким образом, все признаки недобросовестной конкуренции, содержащиеся в пункте 9 части 4 Закона о защите конкуренции, присутствуют в действиях ИП <...>:

1. Такие действия направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, поскольку ИП <...> имел возможность не вкладывать материальные ресурсы в разработку собственного обозначения и пользоваться результатами деятельности, созданными другим юридическим лицом – ООО «Евростандарт».

2. Противоречие действующему законодательству, а именно статье 1229 ГК РФ, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что у Заявителя в результате действий ИП <...> может снизиться размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий ИП <...> (упущенная выгода), поскольку данные действия способствуют привлечению потребителей к товарам данных лиц и их оттоку от товаров Заявителя.

Действия ИП <...> по использованию обозначений сходных до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 537631, правообладателем которых является Заявитель, указывают на признаки нарушения части 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Челябинского УФАС России от 30.03.2018 года № 48 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 07-08нк/2018 к рассмотрению на **17 мая 2018 года на 10 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб.320.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 07-08нк/2018 в качестве:

ответчика:

- Индивидуального предпринимателя <...> (<...>);

заявителя:

- ООО «Евростандарт» (ул. Механическая, д. 115, оф. 203, г. Челябинск, 454081).

3. ООО «Евростандарт» в срок **до 11 мая 2018 года** представить в Челябинское УФАС России:

3.1) письменные сведения о фактически осуществляемых видах деятельности ООО «ЕвроСтандарт» с указанием кодов общероссийских классификаторов видов экономической деятельности, продукции, работ, услуг;

3.2) письменные сведения о географических границах (страна, область, город), в пределах которых ООО «ЕвроСтандарт» осуществляет виды деятельности, указанные в пункте 3.1) настоящего Определения;

3.3) письменные сведения о наличии договорных (либо иных хозяйственных отношений) между ООО «ЕвроСтандарт» и ИП <...>, в том числе по вопросу о предоставлении прав на использование товарного знака по свидетельству № 537631, принадлежащего Заявителю, с приложением подтверждающих документов;

3.4) письменные сведения о договорных (либо иных хозяйственных отношений) с иными лицами по вопросу о предоставлении прав на использование товарного знака по свидетельству № 537631, принадлежащего Заявителю, с приложением подтверждающих документов;

3.5) письменные сведения об обращении ИП <...> в ООО «ЕвроСтандарт» по вопросу о возможности заключения договора на предоставление прав использования товарного знака по свидетельству № 537631. При наличии представить все обращения и ответы ООО «ЕвроСтандарт» на них;

3.6) письменные пояснения с приложением подтверждающих документов о поступлении в адрес ООО «ЕвроСтандарт» обращений потребителей и контрагентов по вопросу использования ИП <...> обозначения сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком по свидетельству № 537631. В случае положительного ответа представить такие обращения и ответы (при наличии) ООО «ЕвроСтандарт» на них;

3.7) документы, подтверждающие, что обозначение, используемое ИП <...>, и товарный знак по свидетельству № 549577 являются сходными до степени смешения (в том числе экспертные заключения, опросы, результаты исследований и т.д.);

3.8) иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения вашего заявления.

4. ИП <...> в срок до 11 мая 2018 года представить в Челябинское УФАС России:

4.1) письменные сведения о фактически осуществляемых видах деятельности ИП <...> с указанием кодов общероссийских классификаторов видов экономической деятельности, продукции, работ, услуг;

4.2) письменные сведения о географических границах (страна, область, город), в пределах которых ИП <...> осуществляет виды деятельности, указанные в пункте 4.1) настоящего Определения;

4.3) письменные сведения о наличии договорных (либо иных хозяйственных отношений) между ООО «ЕвроСтандарт» и ИП <...>, в том числе по вопросу о предоставлении прав на использование товарного знака по свидетельству № 537631, принадлежащего Заявителю, с приложением подтверждающих документов;

4.4) письменные сведения об обращении ИП <...> в ООО «ЕвроСтандарт» по вопросу о возможности заключения договора на предоставление прав использования товарного знака по свидетельству № 537631. При наличии представить все обращения и ответы на них;

4.5) письменные пояснения с приложением подтверждающих документов о поступлении в адрес ИП <...> обращений потребителей и контрагентов по вопросу введения в заблуждение относительно лица, осуществляющего деятельность в объекте торговли, расположенному по адресу: г. Челябинск, ул. Чичерина, д. 8/3, размещенным обозначением, являющимся сходным до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком по свидетельству № 537631. В случае положительного ответа представить такие обращения и ответы (при наличии) на них;

4.6) письменные пояснения с правовым обоснованием по факту использования ИП

<...> при осуществлении предпринимательской деятельности обозначения, являющегося сходным до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком по свидетельству № 537631;

4.7) письменные сведения о дате, с которой ИП <...> использует обозначение, являющееся сходным до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком по свидетельству № 537631 с приложением подтверждающих документов;

4.8) письменные сведения о лице, ответственном за разработку обозначения, используемого ИП <...> в месте осуществления предпринимательской деятельности (г. Челябинск, ул. Чичерина, д. 8/3) с приложением подтверждающих документов (в том числе, задания на разработку, авторские договоры и иное);

4.9) перечень объектов торговли на территории Челябинской области, при оформлении входных групп которых используется спорное обозначение;

4.10) документы с лицами на изготовление и размещение информационных конструкций, содержащих спорное обозначение, со всеми приложениями, изменениями и дополнениями;

4.11) иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения настоящего дела.

За непредставление, несвоевременное представление либо представление заведомо недостоверных сведений по требованию антимонопольного органа информации действующим законодательством предусмотрена административная ответственность

В соответствии со статьей 43 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.