

# **ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

## **УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ИВАНОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

**(Ивановское УФАС России)**

153000, г. Иваново, ул. Жарова, 10; Тел: (4932)32-85-73, факс: 32-63-60; E-mail: to37@fas.gov.ru

### **ОПРЕДЕЛЕНИЕ**

#### **О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 02-14/2019-004 О НАРУШЕНИИ**

#### **АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

#### **К РАССМОТРЕНИЮ**

12 марта 2019 года г. Иваново

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

В Ивановское УФАС России поступило заявление ООО «ВИНЧИ» (ИНН 3702164661), в котором содержится жалоба на нарушения ООО «ПЕРСЕЙ» (ИНН 3702712420), ООО «ПЕРСЕЙ ПРО» (ИНН 3702192556), ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» (ИНН 3702197593) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившееся в получении преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности за счет реализации продукции для животных, схожей до степени смешения с продукцией ООО «ВИНЧИ».

Из заявления следует, что ООО «ВИНЧИ» является правообладателем товарного знака PerseiLine, зарегистрированного в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания, что подтверждается свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) от 21.04.2018 №653186. Названный товарный знак предоставляет его правообладателю правовую охрану в отношении товаров классов МКТУ:

18 - одежда для животных; ошейники для животных; упряжь для животных,

20 - домики для комнатных животных; лежанки-гнезда для комнатных животных; лежанки для комнатных животных; подушечки для комнатных животных; когтеточки для кошек; изделия деревянные для точки когтей для кошек,

21 - гребни для животных; кормушки для животных; клетки для домашних животных; туалеты (поддоны) для домашних животных; клетки для птиц; вольеры для птиц,

28 - игрушки для домашних животных,

31 - корма для животных; подстилки для животных; корма для комнатных животных; корма укрепляющие для животных; напитки для комнатных животных; песок ароматизированный для комнатных животных (наполнитель для туалета); смесь из бумаги и песка для комнатных животных (наполнитель для туалета); галеты для собак; корма для птиц; наполнитель для кошачьего туалета (наполнитель для туалета),

35 - агентства по импорту-экспорту; информация и советы коммерческие потребителям (информация потребительская товарная); обновление и поддержка информации в электронных базах данных; поиск информации в компьютерных файлах для третьих лиц; предоставление деловой информации через веб-сайты; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; продажа аукционная; прокат торговых стоек; систематизация информации в компьютерных базах данных; управление потребительской лояльностью; управление процессами обработки заказов товаров; услуги по сравнению цен; услуги снабженческие для третьих лиц (закупка и обеспечение предпринимателей товарами). Однако, по мнению заявителя, ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» используют графическое обозначение Perseitime, сходное до степени смешения с товарным знаком ООО «ВИНЧИ» PerseiLine.

К заявлению ООО «ВИНЧИ» приложена копия свидетельства на товарный знак от 21.04.2018 №653186, экспертное заключение патентного поверенного от 14.02.2019.

Из письменных пояснений ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» следует, что учредитель (участник) юридического лица – ООО «ВИНЧИ», он же директор общества – Буров Александр Сергеевич до 11.04.2017 года являлся соучредителем ООО «ПЕРСЕЙ» и обладал полной информацией об использовании обозначения Perseitime, его виде, написании, цветовой гамме и т.п.

При этом ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» не представило доказательств того, что Общества не осуществляют использование графического обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которого является ООО «ВИНЧИ».

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 Кодексом не предусмотрено иное (ч. 1 ст. 1229 ГК РФ).

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 Кодексом. Использование результата

интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается Кодексом (ч. 1 ст. 1229 ГК РФ).

В соответствии с ч.1 ст. 1477 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.

Лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак (ч. 1 ст. 1484 ГК РФ).

В случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством (ч. 7 ст. 1252 ГК РФ).

Статьей 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:

1) 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;

2) копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

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 (п. 9 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 (в редакции от 02.10.1979) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В частности, подлежат запрету:

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

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Произведения дизайна отнесены ч. 1 ст. 1259 ГК РФ к произведениям науки, литературы и искусства, являющимися объектами авторских прав и, как следствие, охраняемыми результатами интеллектуальной деятельности (ч. 1 ст. 1225 ГК РФ).

В соответствии с разъяснениями, содержащимися в пункте 13 Информационного письма Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» вопрос о сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта и по общему правилу может быть разрешен судом без назначения экспертизы, с позиции рядового потребителя.

Таким образом, нарушением исключительного права признается использование не только тождественного изображения (дизайна), но и сходного с ним до степени смешения изображения (дизайна).

Представленным заявителем экспертным заключением патентного поверенного от 14.02.2019 установлено:

1. Комбинированный товарный знак PerseilLine по свидетельству №653186 и коммерческое обозначение Perseitime, имеют общее зрительное впечатление и звуковое сходство. Данный факт является основанием для вывода о том, что анализируемые обозначения являются сходными до степени смешения. Таким образом, использование коммерческого обозначения Perseitime для однородных товаров, в отношении которых зарегистрирован товарный знак PerseilLine по

свидетельству №653186, может являться основанием для введения в заблуждение относительно изготовителя товара.

2. Товары, для которых используется коммерческое обозначение Perseitime, указанные в Приложении №5 (стр. 16-42 настоящего заключения), и товары, в отношении которых зарегистрирован комбинированный товарный знак Perseiline по свидетельству №653186, являются однородными товарами.

3. Такие изделия как антикоготки на которых используется коммерческое обозначение, являются копированием изделий антикоготки (по общему внешнему виду, элементам оформления упаковки) для которой используется зарегистрирован товарный знак Perseiline по свидетельству №653186.

В таких изделиях как травка для кошек, на которых используется коммерческое обозначение Perseitime, является имитацией изделий по общему внешнему виду элементов оформления упаковки, для которой используется зарегистрированный комбинированный товарный знак Perseiline по свидетельству №653186.

В таких изделиях как когтеточки, дом когтеточка, лежаки, игрушки для животных (дразнилки), ошейники для животных на которых используется коммерческое обозначение Perseitime, являются копированием изделий по форме для которой используется зарегистрированный комбинированный товарный знак Perseiline по свидетельству №653186.

Таким образом, ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ», используя в своей деятельности графическое обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которого является ООО «ВИНЧИ», получает необоснованные преимущества в предпринимательской деятельности, так как указанное графическое изображение привлекает к товару покупателей. Ответчик не несет при этом расходов по разработке дизайна и приобретению прав на объекты интеллектуальной деятельности.

Указанные действия противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и могут причинить убытки конкуренту – ООО «ВИНЧИ».

Кроме того, ООО «ВИНЧИ» в адрес ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» направило досудебную претензию от 05.12.2018 №3-юр с требованием о прекращении нарушения исключительных прав на товарный знак. Данная претензия была получена адресатами 10.12.2018.

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области №16 от 05.03.2019 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «ПЕРСЕЙ», ООО «ПЕРСЕЙ ПРО», ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» (153020, г. Иваново, ул. 12-я Сосневская, стр. 3, пом. 3.4) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ

«О защите конкуренции»,

**определил:**

1. Назначить дело №02-14/2019-004 к рассмотрению на **10 час. 00 мин. 16 апреля 2019 года** по адресу: г. Иваново, ул. Жарова, д. 10, каб. № 410.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела №02-14/2019-004 в качестве:

заявителя – ООО «ВИНЧИ» (153006, г. Иваново, ул. Инженерная, д.2а, кв. 1, ИНН 5257056036, ОГРН 1025202393677);

ответчиков – ООО «ПЕРСЕЙ» (ИНН 3702712420), ООО «ПЕРСЕЙ ПРО» (ИНН 3702192556), ООО «ПЕРСЕЙ ОПТ» (ИНН 3702197593) (153020, г. Иваново, ул. 12-я Сосневская, стр. 3, пом. 3,4).

3. Сторонам по настоящему делу надлежит в срок до 29.03.2019 представить в Ивановское УФАС России письменные пояснения по обстоятельствам дела.

Явка представителей заявителя и ответчика по делу (с доверенностями на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Копии направляемых документов должны быть заверены и представлены с сопроводительным письмом со ссылкой на регистрационный номер и дату исходящего документа Ивановского УФАС России.

В случае невозможности представления запрашиваемых документов, прошу в установленный срок уведомить об этом Ивановское УФАС России в письменной форме, с указанием причин.

**Председатель Комиссии О.П. Строганова**