

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства заместитель руководителя <...>

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее – Мордовское УФАС России, антимонопольный орган) поступило заявление Индивидуального предпринимателя Б<...> (далее – ИП Б<...>, Заявитель), направленное письмом ФАС России от 20.12.2023 г. № 08/107933/23 (вх. № 6630-ЭП/23 от 20.12.2023 г.), указывающее на возможные признаки нарушения антимонопольного законодательства Индивидуальным предпринимателем Ю<...> (далее – ИП Ю<...>).

Из обращения следует, что ИП Ю<...> 01.11.2023 г. зарегистрирован товарный знак № 976578 «комбинированное обозначение Delk Дэлк сервис» (далее также – Товарный знак) в соответствии с поданной заявкой от 10.03.2023 г. № 2023718178 в отношении услуг 37 класса МКТУ: восстановление двигателей полностью или частично изношенных; консультации в области информационных технологий по установке, обслуживанию и ремонту компьютерного оборудования; услуги по заправке порошковых картриджей; услуги по заправке чернильных картриджей; установка, обслуживание и ремонт компьютеров; установка, ремонт и техническое обслуживание машинного оборудования; установка, ремонт и техническое обслуживание офисной техники и оборудования.

По мнению ИП Б<...>, до даты подачи заявки ИП Ю<...> на регистрацию Товарного знака заявитель использовал обозначения «ДЭЛК», «Сервисный центр «ДЭЛК» и «ДЭЛК-СЕРВИС» для индивидуализации оказанных им услуг по ремонту и техническому обслуживанию компьютеров, оргтехники, офисной техники и другого оборудования, а также заправке картриджей (далее также – Услуги), что подтверждается следующим:

1. Представленными в антимонопольный орган письмами контрагентов, которым ИП Б<...> оказал услуги задолго до даты подачи заявки ИП Ю<...> на регистрацию товарного знака, а также выписками по банковскому счёту заявителя, отражающими операции по оплате контрагентами услуг по ремонту и техническому

обслуживанию компьютеров, оргтехники, офисной техники и другого оборудования, а также заправке картриджей с использованием коммерческого обозначения «ДЭЛК СЕРВИС» в 2018-2022 гг.

2. Оказанием услуг ИП Б<...> до начала 2023 г. по адресу г. Саранск, ул. Пролетарская д. 46. Согласно выписке из ЕГРН ½ указанного объекта недвижимости принадлежит заявителю, который данные помещения использовал как сервисный центр «ДЭЛК СЕРВИС». Вторая доля помещения принадлежит ИП Ю<...>, который, по мнению заявителя, не мог не знать об использовании ИП Б<...> коммерческого обозначения «Сервисный центр «ДЭЛК» и «ДЭЛК СЕРВИС».

Факт длительного использования заявителем вывески «Сервисный центр ДЭЛК» по адресу: Саранск, ул. Пролетарская д. 46, подтверждают снимки сервисов Яндекс Карты и Гугл Карты (фотопанорамы).

С начала 2023 г. место фактического оказания услуг ИП Б<...> сменилось на адрес: г. Саранск, пр. Ленина, д. 13. Вывеска «ДЭЛК СЕРВИС» по новому адресу была согласована с Администрацией г.о. Саранск 07.07.2023г.

В своем заявлении заявитель также указал, что с 2020 года он является администратором домена: <https://дэлксервис.рф>, где представлена информация об услугах сервисного центра «ДЭЛК СЕРВИС», относящихся к услугам по ремонту и техническому обслуживанию компьютеров, офисной техники и другого оборудования, которые являются однородными услугам 37 класса, в отношении которых ИП Ю<...> был зарегистрирован Товарный знак. Указанный домен приобретен в 2020 году супругой ИП Б<...> Разработку и создание сайта в 2020 году оплачивал заявитель и использовал его до даты подачи заявки ИП Ю<...> на регистрацию Товарного знака.

По мнению заявителя, действия ИП Ю<...> по регистрации Товарного знака направлены на причинение вреда деятельности ИП Б<...> и являются нарушением части 1 статьи 14.4, статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В рамках рассмотрения заявления (вх. № 6630-ЭП/23 от 20.12.2023 г.) Мордовским УФАС России были запрошены пояснения и документы у ИП Ю<...>

ИП Ю<...> в представленных в антимонопольный орган пояснениях от

09.02.2024 г. (вх. № 663/24 от 09.02.2024 г.) указал, что регистрация им Товарного знака была обусловлена тем, что он с 2006 года использовал наименования «Сервисный центр Дэлк» и «ДэлкСервис» в своей деятельности (при предоставлении консультации в области информационных технологий по установке, обслуживанию и ремонту компьютерного оборудования; оказании услуг по заправке порошковых картриджей; услуг по заправке чернильных картриджей; установке, обслуживанию и ремонту компьютеров; установка, ремонт и техническое обслуживание офисной техники и оборудования).

По мнению ИП Ю<...>, ведение им хозяйственной деятельности с использованием наименования «ДэлкСервис» подтверждается следующими представленными в Мордовское УФАС России сведениями:

1. письмами клиентов, пользовавшихся услугами ИП Ю<...>;
2. платежными поручениями;
3. скриншотами сервисов «Яндекс Карты»;
4. использованием ИП Ю<...> в качестве сервисного центра по ремонту компьютерной техники под наименованием «Сервисный центр Дэлк» и «ДэлкСервис» с соответствующей вывеской нежилого подвального помещения, расположенного по адресу: Республика Мордовия, г. Саранск, ул. Пролетарская, д. 46. С 2004 года по 2018 год единоличным собственником данного помещения являлся Ю<...>

ИП Ю<...> в письменных пояснениях указал, что никакие действия, направленные на причинение вреда деятельности ИП Б<...>, им не предпринимались.

15.03.2024 г. В Мордовское УФАС России поступили дополнения ИП Б<...> к заявлению (вх. № 1344/24 от 15.03.2024 г.), в которых он указал на направленность действий ИП Ю<...> на создание препятствий в осуществлении заявителем предпринимательской деятельности после регистрации товарного знака.

Согласно подпункту 14 пункта 1 статьи 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) к результатам интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), относятся товарные знаки и знаки обслуживания.

Пунктом 2 статьи 1225 ГК РФ установлено, что интеллектуальная собственность охраняется законом.

На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных ГК РФ, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие) (статья 1226 ГК РФ).

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

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации действуют в течение определенного срока, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ (пункт 1 статьи 1230 ГК РФ).

Согласно пунктам 1, 2 статьи 1232 ГК РФ в случаях, предусмотренных ГК РФ, исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признается и охраняется при условии государственной регистрации такого результата или такого средства.

Как установлено пунктом 1 статьи 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 (статья 1481 ГК РФ).

Как следует из статьи 1479 ГК РФ исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности действует на всей территории Российской Федерации.

Государственная регистрация товарного знака осуществляется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (Государственный реестр товарных знаков) в порядке, установленном статьями 1503 и 1505 ГК РФ (статья 1480 ГК РФ).

Свидетельство удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве (пункт 2 статьи 1481 ГК РФ).

На основании пункта 1 статьи 1482 ГК РФ в качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации.

Согласно пункту 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.

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.

Исключительное право на товарный знак действует в течение десяти лет с даты подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности либо в случае регистрации товарного знака по выделенной заявке с даты подачи первоначальной заявки (пункт 1 статьи 1491 ГК РФ).

Заявка на государственную регистрацию товарного знака (заявка на товарный знак) подается в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (заявителем) (пункт 1 статьи 1492 ГК РФ).

Приоритет товарного знака устанавливается по дате подачи заявки на товарный знак в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности (пункт 1 статьи 1494 ГК РФ).

Пунктом 6 статьи 1252 ГК РФ установлено, что если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Владелец такого исключительного права может требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Положениями статьи 1512 ГК РФ предусмотрено, что оспаривание предоставления правовой охраны товарному знаку означает оспаривание решения о государственной регистрации товарного знака (пункт 2 статьи 1499) и основанного на ней признания исключительного права на товарный знак (статьи 1477 и 1481). Признание недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку влечет отмену решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о регистрации товарного знака.

Согласно выписке из ЕГРИП от 15.03.2024 г. № ИЭ9965-24-12275712 Ю<...> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 10.12.2004 года.

10.03.2023 года ИП Ю<...> был зарегистрирован товарный знак (знак обслуживания) № 976578 «Delk Дэлк сервис» в соответствии с поданной заявкой от 10.03.2023 г. № 2023718178.

Таким образом, ИП Ю<...> приобрел правовую охрану на вышеуказанный товарный знак.

Из поступившего в Мордовское УФАС России заявления ИП Б<...> (вх. № 6630-ЭП/23 от 20.12.2023 г.) следует, что до даты подачи заявки ИП Ю<...> на регистрацию Товарного знака заявитель использовал обозначения «ДЭЛК», «Сервисный центр «ДЭЛК» и «ДЭЛК-СЕРВИС» для индивидуализации оказанных им услуг.

Кроме того, ИП Ю<...> и ИП Б<...> ранее осуществляли совместную предпринимательскую деятельность, и ИП Ю<...> на момент регистрации товарного знака не мог не знать об осуществлении заявителем предпринимательской деятельности по оказанию услуг аналогичных оказываемым ИП Ю<...>

Пунктом 7 статьи 1252 ГК РФ предусмотрено, что 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 указанным Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством.

В целях защиты конкуренции антимонопольные органы реализуют публичные полномочия в порядке и формах, которые установлены законом, в частности посредством рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства, выдачи обязательных для исполнения предписаний.

На основании пункта 1 части 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.

Из пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что конкуренция – это 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.

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.

Согласно части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

В соответствии с пунктом 30 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» нарушение хозяйствующим субъектом при ведении своей деятельности норм гражданского и иного законодательства, в том числе в случае неправомерного использования охраняемого результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, само по себе не означает совершение акта недобросовестной конкуренции. При рассмотрении спора о нарушении запрета недобросовестной конкуренции должны быть установлены в совокупности:

- факт осуществления хозяйствующим субъектом действий, способных оказать влияние на состояние конкуренции;
- отличие избранного хозяйствующим субъектом способа конкуренции на рынке от поведения, которое в подобной ситуации ожидалось бы от любого субъекта, преследующего свой имущественный интерес, но не выходящего за пределы осуществления гражданских прав и честной деловой практики;
- направленность поведения хозяйствующего субъекта на получение

преимущества, в частности имущественной выгоды или возможности ее извлечения, при осуществлении экономической деятельности за счет иных участников рынка, в том числе посредством оказания влияния на выбор покупателей (потребителей), на возможность иных хозяйствующих субъектов, конкурирующих добросовестно, извлекать преимущество из предложения товаров на рынке, на причинение вреда хозяйствующим субъектам-конкурентам иными подобными способами (например, в результате использования (умаления) чужой деловой репутации).

Для установления акта недобросовестной конкуренции необходимо наличие в действиях хозяйствующего субъекта всех общих признаков недобросовестной конкуренции, установленных в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, а именно:

- осуществление действий хозяйствующим субъектом - конкурентом;
- направленность действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие указанных действий положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинение или способность причинения указанными действиями убытков другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанесения ущерба его деловой репутации.

Согласно данным ЕГРИП основным видом деятельности ИП Б<...> является ремонт компьютеров и периферийного компьютерного оборудования (код 95.11), дополнительными видами деятельности являются, в том числе:

- производство прочих станков (код 28.49);
- торговля оптовая компьютерами, периферийными устройствами к компьютерам и программным обеспечением (код 46.51);
- торговля розничная компьютерами, периферийными устройствами к ним и программным обеспечением в специализированных магазинах (код 47.41);
- торговля оптовая станками для обработки прочих материалов (код 46.62.3);

– аренда и управление собственным или арендованным нежилым недвижимым имуществом (код 68.20.2);

– деятельность в области фотографии (код 74.20).

В соответствии с данными ЕГРИП основным видом деятельности ИП Ю<...> является торговля розничная компьютерами, периферийными устройствами к ним и программным обеспечением в специализированных магазинах (код 47.41), дополнительными видами деятельности являются, в том числе:

– производство прочих станков (код 28.49);

– торговля оптовая компьютерами, периферийными устройствами к компьютерам и программным обеспечением (код 46.51);

– торговля оптовая станками для обработки прочих материалов (код 46.62.3);

– аренда и управление собственным или арендованным нежилым недвижимым имуществом (код 68.20.2);

– деятельность в области фотографии (код 74.20).

Таким образом, ИП Б<...> и ИП Ю<...> являются хозяйствующими субъектами-конкурентами на территории г. Саранска Республики Мордовия

Из представленных в антимонопольный орган сведений усматривается, что используемое заявителем комбинированное обозначение «Delk Дэлк сервис» приобрело достаточную различительную способность на территории г. Саранска Республики Мордовия до регистрации ИП Ю<...> указанного товарного знака.

Данный факт может повлечь введение в заблуждение потребителей соответствующих услуг, и как следствие, получение ИП Ю<...> преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности путём снижения издержек на продвижение оказываемых им услуг за счёт использования репутации другого хозяйствующего субъекта-конкурента, что способствует созданию условий для увеличения количества потребителей услуг ИП Ю<...>

Вместе с тем, в результате указанных действий ИП Ю<...> другой субъект предпринимательской деятельности – конкурент ИП Б<...> может нести убытки, а также может быть нанесён вред деловой репутации конкурента.

Учитывая изложенное, в действиях ИП Ю<...> по приобретению и использованию исключительного права на товарный знак «комбинированное обозначение Delk Дэлк сервис» содержатся признаки нарушения части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия от 19.03.2024 г. № 40/24 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ИП Ю<...> части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частью 14 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 013/01/14.4-130/2024 к рассмотрению на **15 мая 2024 года на 10 часов 30 минут** по адресу: г. Саранск, пр. Ленина, д. 14, 2 этаж.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 013/01/14.4-130/2024 в качестве ответчика Индивидуального предпринимателя Ю<...> (<...>, ИНН 132600283525, ОГРНИП 304132634500262).

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела 013/01/14.4-130/2024 в качестве заявителя Индивидуального предпринимателя Б<...> (<...> ИНН 132601508281, ОГРНИП 304132634500251).

Одновременно разъясняем, что все лица, участвующие в деле 013/01/14.4-130/2024 о нарушении антимонопольного законодательства, вправе представить на заседание комиссии письменные мотивированные пояснения с нормативно-правовым обоснованием своих доводов с приложением подтверждающих документов, касающихся рассматриваемых обстоятельств.

Явка представителя ответчика (с доверенностью на участие) на заседание Комиссии обязательна.

