

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена «22» октября 2019 г.

г. Кемерово

Решение изготовлено в полном объеме «25» октября 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председателя <... заместителя руководителя управления;
>
Комиссии:

Членов Комиссии: <... начальника отдела рекламы, недобросовестной
> конкуренции и финансовых рынков;
<... главного специалиста-эксперта отдела судебной и
> правовой работы;
<... главного специалиста-эксперта отдела рекламы и
> недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 40/А-14.6-2018, возбужденное по признакам нарушения группой лиц: Обществом с ограниченной ответственностью «Р.О.С. Прогресс» (далее – ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679, КПП 421701001, ОГРН 1144253001540, юридический адрес: 654066, Кемеровская область, г.Новокузнецк, ул.Грдины, дом 27, офис 4-3; создание юридического лица 18.03.2014) и Обществом с ограниченной ответственностью «Р.О.С. Прогресс» (далее – ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504, КПП 421701001, ОГРН 1174205000870, юридический адрес: 654066, Кемеровская область, г.Новокузнецк, ул.Транспортная, дом 125, квартира 272; создание юридического лица 19.01.2017) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), при участии:

- <...> директора ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679) и ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504),

УСТАНОВИЛА:

18.09.2018 приказом Кемеровского УФАС России № 145 было возбуждено дело № 40/А-14.6-2018 о нарушении антимонопольного законодательства и создана Комиссия по рассмотрению данного дела.

Определением от 19.09.2018 дело № 40/А-14.6-2018 было назначено к рассмотрению на 12.10.2018 на 11 часов 00 минут.

Копии определения от 19.09.2018 и приказа Кемеровского УФАС России от 18.09.2018 № 145 были направлены в адрес организаций с одноименным наименованием ООО «Р.О.С. Прогресс» и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении.

12.10.2018 состоялось рассмотрение дела № 40/А-14.6-2018 в присутствии представителей сторон.

Представители ООО «Крас-Котел» поддержали доводы, изложенные в заявлении, о незаконном использовании организациями с одноименным наименованием ООО «Р.О.С. Прогресс» на сайте: <http://avtokotel.ru/> товарного знака «Vulkan» (свидетельство № 653707) без разрешения правообладателя.

Представитель организаций ООО «Р.О.С. Прогресс» <...> с нарушением не согласился, указав на недобросовестные действия заявителя по регистрации товарного знака «Vulkan».

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения данного дела для получения дополнительных доказательств и привлечения к рассмотрению дела в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах: администратора доменного имени avtokotel.ru <...>; Общество с ограниченной ответственностью «Восточно-Сибирский котельный завод» (ООО «ВС КЗ» ИНН 2456015350); Общество с ограниченной ответственностью Торговый дом «Восточно-Сибирский котельный завод» (ООО ТД «ВС КЗ» ИНН 2456015342).

Определением от 12.10.2018 рассмотрение дела № 40/А-14.6-2018 было отложено на 19.11.2018 на 15 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле заказными письмами с уведомлением.

19.11.2018 состоялось рассмотрение дела № 40/А-14.6-2018 в присутствии представителей сторон.

Представители заявителя поддержали позицию о наличии в действиях группы лиц признаков недобросовестной конкуренции при использовании на сайте <http://avtokotel.ru/> товарного знака «Vulkan» без разрешения правообладателя, дополнительно пояснили, что в Арбитражном суде Кемеровской области рассматривается дело № А27-15426/2018 по иску ИП <...> к <...> и обществам с одноименным наименованием ООО «Р.О.С. Прогресс» о защите прав на использование товарного знака и взыскании компенсации в размере 1500000 рублей.

Представитель обществ с одноименным наименованием ООО «Р.О.С. Прогресс» с нарушением не согласился, пояснив, что в действиях данных обществ отсутствует недобросовестность в использовании товарного знака «Vulkan», общества не имеют отношения к созданию и администрированию сайта <http://avtokotel.ru/>.

Учитывая рассмотрение Арбитражным судом Кемеровской области дела № А27-15426/2018 по иску ИП <...>, имеющего значение для рассмотрения дела, возбужденного по признакам нарушения антимонопольного законодательства,

Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу, что для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела рассмотрение данного дела необходимо приостановить.

Определением от 19.11.2018 рассмотрение дела было приостановлено до вступления в законную силу решения Арбитражного суда Кемеровской области по делу № А27-15426/2018.

18.07.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ИП <...> о возобновлении рассмотрения дела № 40/А-14.6-2018 в связи с вступлением в законную силу решения Арбитражного суда Кемеровской области по делу № А27-15426/2018.

20.12.2018 решением Арбитражного суда Кемеровской области по делу № А27-15426/2018 было принято решение об удовлетворении требований заявителя в части солидарного взыскания с <...>, ООО «Р.О.С. Прогресс» (ОГРН 1174205000870, ИНН 4217181504) и ООО «Р.О.С. Прогресс» (ОГРН 1144253001540, ИНН 4253020679) в пользу ИП <...> 362 068 рублей компенсации за нарушение исключительного права на товарный знак по Свидетельству Российской Федерации № 653707 и на международный товарный знак № 462455А, 6 759 руб. расходов по государственной пошлине.

04.03.2019 Седьмой арбитражный апелляционный суд г.Томска вынес постановление по делу А27-15426/2018 об оставлении решения Арбитражного суда Кемеровской области по данному делу без изменения, апелляционную жалобу ООО «Р.О.С. Прогресс» без удовлетворения.

06.06.2019 Судом по интеллектуальным правам вынесено постановление об оставлении без изменения решения Арбитражного суда Кемеровской области и постановления Седьмого арбитражный апелляционный суд г.Томска по делу №А27-15426/2018.

Определением от 19.07.2019 рассмотрение дела № 40/А-14.6-2018 было возобновлено и назначено к рассмотрению на 18.09.2019 на 11 часов 30 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле, заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции адресатам имеются в материалах дела).

18.09.2019 состоялось рассмотрение дела № 40/А-14.6-2018 в присутствии <...> директора ООО «Крас-Котел» и <...> директора организаций с одноименным наименованием ООО «Р.О.С. Прогресс» которые поддержали свои позиции.

Рассмотрев материалы дела № 40/А-14.6-2018, заслушав пояснения представителей сторон Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение об отложении рассмотрения данного дела для принятия заключения об обстоятельствах дела.

Определением от 18.09.2019 рассмотрение дела № 40/А-14.6-2018 было отложено на 22.10.2019 на 10 часов 30 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле, заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции адресатам имеются в материалах дела).

21.10.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ИП <...> о рассмотрении дела в отсутствие его представителя.

22.10.2019 состоялось рассмотрение дела в присутствии <...> директора организаций с одноименным наименованием ООО «Р.О.С. Прогресс» который поддержал свою позицию.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее.

В адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление (вх. № 4161 от 25.06.2018) индивидуального предпринимателя <...>, который как физическое лицо является директором и соучредителем ООО «Котельный завод ВУЛКАН» и директором и соучредителем ООО «Крас-Котел» о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства и законодательства о рекламе в действиях ООО «Р.О.С.Прогресс», выразившихся в незаконном использовании на сайте <http://avtokotel.ru/> изображения, сходного до степени смешения с товарным знаком «Vulkan» (свидетельство № 653707, дата регистрации 25.04.2018) и международного товарного знака «Vulkan» № 462455 (на основании договора купли-продажи данного товарного знака, частичная передача прав 03.05.2018, дата регистрации товарного знака 24.06.1981), правообладателем которых является <...>.

ООО «Крас-Котел» и ООО «Котельный завод ВУЛКАН» производят и реализуют отопительные котлы на территории Российской Федерации в соответствии с представленными договорами. На сайтах <http://kras-kotel.ru>, <http://vulkan-rus.ru> размещена информация о деятельности данных юридических лиц и реализации котлов отопления, в том, числе, марки «Vulkan».

Заявитель представил в адрес Кемеровского УФАС России нотариально заверенный протокол осмотра сайта <http://avtokotel.ru/>, котором подтверждено использование без разрешения правообладателя товарного знака «Vulkan» по состоянию на 13.05.2018.

Кемеровским УФАС России также установлено (акт осмотра сайта от 11.07.2018), что на сайте по адресу: <http://avtokotel.ru/> в разделе торговые марки содержится слово «Вулкан». В разделе контакты указаны города: Москва (105215, ул. ул. 13-я Парковая, 27к4, «Московский филиал Интернет-магазина Автокотел»), г.Красноярск, Красноярский край (660118, Северное шоссе, 17, «Красноярский филиал Интернет-магазина Автокотел»), г.Новокузнецк, Кемеровская область (654000, ул. Грдины, 27, «Новокузнецкий филиал Интернет-магазина Автокотел»).

ООО «РОС.Прогресс», юридический адрес которого указан на сайте <http://avtokotel.ru/> и учредителем которого является <...>, представило в адрес Кемеровского УФАС России информацию (вх. № 3735э от 30.07.2018) о том, что сайт <http://avtokotel.ru/> обществу не принадлежит.

Из ответа ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (вх. № 2819э от 27.06.2018) следует, что администратором доменного имени «avtokotel.ru» является физическое лицо <...>.

Из ответа <...> (вх. № 3250Э от 29.06.2018), представленного в адрес Кемеровского УФАС России, следует, что в настоящее время он является администратором сайта <http://avtokotel.ru/>, к деятельности ООО «Р.О.С.Прогресс» он отношения не имеет.

В результате рассмотрения заявления ООО «Котельный завод ВУЛКАН» (вх. от 20.07.2017 № 5197), поступавшего в адрес Кемеровского УФАС России в 2017, из ответов <...> и <...> установлено, что они являются братьями.

Заявитель указал, что в период с 30.05.2017 по 26.04.2018 неоднократные требования правообладателя о прекращении использования товарного знака на сайте <http://avtokotel.ru>, направленные в адрес администратора сайта <...> и пользователя сайта ООО «Р.О.С.Прогресс», оставлены без ответа.

Из заявления ИП <...> следует, что он обращался по месту регистрации брата <...> в Заводской районный суд г.Новокузнецка, в том числе с требованием об обязанности <...> прекратить использование товарных знаков «Vulkan». От <...> поступило предложение о мирном урегулировании претензии и отказе от судебного разбирательства с проектом мирового соглашения, подписанным 28.05.2018 директором ООО «Р.О.С.Прогресс».

Директор ООО «Р.О.С.Прогресс» пояснил, что <...> известил Общество о наличии претензии ИП <...> о неправомерном использовании на сайте <http://avtokotel.ru> изображения, сходного до степени смешения с товарным знаком «Vulkan», и предложил подписать подготовленный им проект мирового урегулирования, поскольку ООО «Р.О.С.Прогресс» фигурирует в полученной от ИП <...> претензии.

На сайте <http://avtokotel.ru> в разделе контакты указаны номера телефонов: +7 951 2222 503, +7 951 2222 504 и юридический адрес: ООО «Р.О.С.Прогресс» (ИНН 4253020679), г.Новокузнецк, ул. Грдины, дом 27.

Из ответа, представленного в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Т2 Мобайл», следует, что абонентские номера +7 951 2222 503, +7 951 2222 504 были перенесены в сеть оператора ПАО «Ростелеком» по заявлению ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504, юридический адрес: 654066, г.Новокузнецк, ул.Транспортная, дом 125, квартира 272, учредитель <...>, директор <...>).

ООО «Крас-Котел» доводило до сведения ООО «Р.О.С. Прогресс» и <...> претензию о необходимости прекращения использования товарных знаков правообладателя ООО «Крас-Котел», в подтверждение был представлен скриншот с электронной почты о направлении, в том числе по адресам электронной почты: gos-progress@yandex.ru, nvkz@avtokotel.ru, претензии о неправомерном использовании на сайте <http://avtokotel.ru> товарного знака «Vulkan» (исх. от 26.04.2018).

ООО «Р.О.С.Прогресс» (ИНН 4253020679) пояснило, что сайт <http://avtokotel.ru/> не принадлежит Обществу, а соучредитель <...> фактического участия в деятельности Общества не принимает. Обществом была представлена копия дилерского договора № ДВ16-0311/017 от 11.03.2016, заключенного между ООО «Котельный завод ВУЛКАН» и ООО «Р.О.С.Прогресс» (ИНН 4253020679) по покупке отопительного оборудования и счета-фактуры на поставку автоматического котла марки «Vulkan» № 116 от 19.10.2016.

По сведениям заявителя, в период с 11.03.2016 по 06.06.2017 ООО «Р.О.С. Прогресс» реализовывало продукцию марки «Vulkan» на основании вышеуказанного дилерского договора. Уведомлением от 30.05.2017 № 24 данный дилерский договор был расторгнут поставщиком (ООО «Котельный завод ВУЛКАН») в одностороннем порядке.

ООО «Крас-Котел», согласно сведениям, размещенным на сайте Федеральной налоговой службы, зарегистрировано в качестве юридического лица 30.08.2013, основным видом деятельности общества является производство радиаторов и котлов центрального отопления (ОКВЭД 25.21), одним из дополнительных видов деятельности является торговля оптовая прочими машинами и оборудованием (ОКВЭД 46.69). Общество осуществляет хозяйственную деятельность на территории Российской Федерации (с учетом специфики размещения сведений о деятельности организации в сети Интернет на сайте: <https://kras-kotel.ru/>). Директор ООО «Крас-Котел» <...> является правообладателем товарного знака «Vulkan» по свидетельству № 653707 (дата регистрации 25.04.2018, срок действия до 01.08.2026) зарегистрирован в отношении товаров и услуг Международного классификатора товаров и услуг (МКТУ) 11 – приборы отопительные, работающие на горячем воздухе; горелки; коллекторы солнечные тепловые (отопление); печи обжиговые; приборы отопительные электрические; котлы для прачечных; печи мусоросжигательные.

Администратором сайта <http://avtokotel.ru/> является <...> – брат соучредителя Обществ с наименованием ООО «Р.О.С. Прогресс».

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ, размещенной на сайте Федеральной налоговой службы, <...> является соучредителем следующих Обществ с размером доли 50%:

- ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679, юридический адрес: г.Новокузнецк, ул.Грдины, 27, офис 4-3, дата регистрации юридического лица 18.03.2014, основной вид деятельности: деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле прочими отдельными видами товаров, ОКВЭД 46.18; один из дополнительных видов деятельности: торговля оптовая неспециализированная, ОКВЭД 46.90);

- ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504, юридический адрес: г.Новокузнецк, ул.Транспортная, дом 125, квартира 272, дата регистрации юридического лица 19.01.2017, основной вид деятельности: торговля оптовая станками – ОКВЭД 46.62; один из дополнительных видов деятельности: деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле прочими отдельными видами товаров ОКВЭД 46.18).

Директором ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679) и ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504) является <...>, также он является соучредителем данных Обществ с размером доли 50%.

Общества, имеющие одинаковые фирменные наименования ООО «Р.О.С. Прогресс», учреждены одним лицом – <...>, у данных обществ один директор - <...>.

На сайте <http://avtokotel.ru/> в контактах указан юридический адрес ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679) и номера телефонов +7 951 2222 503, +7 951 2222 504,

абонентом которых является ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504).

Ссылка ООО «Р.О.С. Прогресс» о том, что Общество не имеет отношения к сайту <http://avtokotel.ru/> необоснованна, поскольку на сайте братом соучредителя Обществ размещены сведения о деятельности и в интересах Обществ с одинаковым наименованием – ООО «Р.О.С. Прогресс». У данных Обществ один и тот же директор и соучредитель, и в соответствии со статьей 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») Общества ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679) и ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504) входят в одну группу лиц (пункт 2 части 1 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции»), согласно которой группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам из следующих признаков, в том числе: юридическое лицо и осуществляющие функции единоличного исполнительного органа этого юридического лица физическое лицо или юридическое лицо.

ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679) и ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504) осуществляют хозяйственную деятельность на территории Российской Федерации (с учетом специфики размещения сведений о деятельности организации в сети Интернет) по реализации полуавтоматических котлов и являются конкурентами ООО «Крас-Котел» (директор и соучредитель <...>) и ООО «Котельный завод Вулкан» (директор и соучредитель <...>), занимающихся изготовлением и реализацией аналогичных котлов на территории Российской Федерации.

Ссылка ООО «Р.О.С. Прогресс» о том, что Общества не имеют отношения к созданию и наполнению сайта <http://avtokotel.ru/> необоснованна, поскольку на данном сайте размещена информация о деятельности и в интересах Обществ, о продукции ими реализуемой с указанием контактных данных, о проводимых акциях, условиях доставки товаров и т.д., соответственно стороннее лицо без активного содействия Обществ не могло получить и разместить подробную информацию об их деятельности.

По состоянию на 14.08.2018 Кемеровским УФАС России установлено отсутствие на сайте <http://avtokotel.ru/> сведений о реализации Обществами отопительных котлов марки «Вулкан» (акт осмотра сайта от 14.08.2018).

Постановлением Суда по интеллектуальным правам по делу № А27-15426/2018 решение Арбитражного суда Кемеровской области и постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда по данному делу оставлены без изменения, кассационная жалоба без удовлетворения и установлено, в том числе следующее.

ИП <...> обратился в Арбитражный суд Кемеровской области с иском с заявлением к <...>, ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679) и ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504) о запрете использовать обозначения, сходные до степени смешения с товарным знаком по свидетельству Российской Федерации № 653707 и с товарным знаком по международной регистрации № 462455А, для индивидуализации товаров 11-го класса Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (далее – МКТУ); о взыскании с ответчиков солидарно компенсации за нарушение исключительных прав на товарный знак по свидетельству Российской Федерации № 653707 и на товарный знак по международной регистрации № 462455А.

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 20.12.2018 иски требования удовлетворены частично: с <...>, ООО «Р.О.С. Прогресс» и ООО «Р.О.С. Прогресс» в пользу предпринимателя взыскано солидарно 362 068 рублей компенсации за нарушение исключительных прав на товарный знак по свидетельству Российской Федерации № 653707 и на товарный знак по международной регистрации № 462455А.

В период с 11.03.2016 по 30.09.2016 ООО «Р.О.С. Прогресс» реализовывало продукцию ООО «Котельный завод ВУЛКАН», маркированную обозначением «Vulkan» на основании дилерского договора от 11.03.2016 № ДВ16-0311/017 и договора поставки от 11.03.2016 № ДВ16-0311/017. На основании пунктов 8.4, 8.5, 12.3 договор поставки от 11.03.2016 № ДВ16-0311/017 расторгнут ООО «Котельный завод ВУЛКАН» путем направления 30.05.2017 посредством факсимильной связи уведомления о расторжении этого договора.

Судами указывается, что ответчиками не представлены какие-либо надлежащие доказательства исполнения договора поставки после 30.05.2017.

Исходя из информации, содержащейся в скриншоте от 10.08.2018 с сайта «АвтоКотел.ру», марка котлов «Вулкан» указана в разделе «Торговые марки». Размещение обозначения «Vulkan» на сайте www.avtokotel.ru подтверждается представленными в материалы дела нотариальными протоколами осмотра доказательств и скриншотами.

Суд первой инстанции, частично удовлетворяя иски требования, на основании оценки представленных в материалы дела доказательств по правилам статьи 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в их совокупности и взаимной связи, установил наличие у предпринимателя исключительных прав на товарный знак по свидетельству Российской Федерации № 653707 и на товарный знак по международной регистрации № 462455А, а также факт нарушения этих прав совместными действиями <...>, ООО «Р.О.С. Прогресс» и ООО «Р.О.С. Прогресс».

Довод ООО «Р.О.С. Прогресс» о том, что предлагаемый им к продаже товар был введен в гражданский оборот на законных основаниях, что исключает возможность признания ответчиков лицами, нарушившими исключительные права истца на принадлежащие ему товарные знаки, признан судом кассационной инстанции не соответствующим представленным в материалы дела доказательствам.

Действительно, согласно статье 1487 ГК РФ не является нарушением исключительного права на товарный знак использование этого товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия.

Приведенный в кассационной жалобе довод о том, что спорный товар был приобретен на законных основаниях в рамках договора поставки от 11.03.2016 № ДВ16-0311/017, в связи с чем заявитель кассационной жалобы вправе был его рекламировать с целью реализации, судом отклонен, поскольку, как указывалось ранее, доказательств наличия у ответчиков права использования товарных знаков истца в материалы дела не представлено.

При этом в силу пункта 1 статьи 1515 ГК РФ товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Следовательно, отсутствие согласия на использование принадлежащих истцу товарных знаков при предложении к продаже спорного товара свидетельствует о его контрафактности.

Судебной коллегией также был отклонен довод ООО «Р.О.С. Прогресс» о том, что предпринимателем не доказан факт контрафактности спорного товара, поскольку данное обстоятельство не имеет в данном случае правового значения ввиду того, что ООО «Р.О.С. Прогресс» не доказан факт введения этого товара в гражданский оборот на территории Российской Федерации самим ИП <...> или иным лицом с его согласия.

Таким образом, отсутствие разрешения предпринимателя на использование принадлежащих ему товарных знаков и размещение в сети Интернет ответчиками обозначений, сходных до степени смешения с этими знаками, в целях реализации спорного товара, образуют состав нарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 1515 ГК РФ, что верно было установлено судами первой и апелляционной инстанций.

Судами первой и апелляционной инстанций обоснованно принято во внимание, что действия ответчиков по использованию товарных знаков при предложении к продаже и реализации спорного товара были согласованы, что свидетельствует о наличии у них общего умысла на реализацию контрафактного товара, в связи с чем предъявление истцом требования о солидарном взыскании с ответчиков компенсации за допущенное ими нарушение соответствует действующему гражданскому законодательству и разъяснениям высшей судебной инстанции.

Проверяя приведенный истцом расчет компенсации, суды первой и апелляционной инстанций пришли к выводу о том, что истцом ошибочно определен период незаконного использования принадлежащих ему товарных знаков, в связи с чем верно установили срок незаконного использования этих товарных знаков с 25.04.2018 по 10.08.2018 (с даты регистрации товарных знаков по дату удаления информации с сайта www.avtokotel.ru), что лицами, участвующим в деле, не оспаривается.

Согласно пункта 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестная конкуренция - это 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.

Статьей 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения, а именно, 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.

Введение в заблуждение относительно изготовителя товара возможно вследствие использования обозначений, ассоциирующихся у потребителя с другим лицом, что в той или иной степени имеет значение для принятия потребителем решения о приобретении товара. Термин «введение в заблуждение» необходимо понимать, как действия хозяйствующего субъекта, вследствие которых создается ложное впечатление.

Статья 10bis(2) Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г., участником которой является и Российская Федерация, определяет акт недобросовестной конкуренции как «всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах» и указывает какие действия подлежат запрету, в частности, все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной, или торговой деятельности конкурента.

ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679), ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504), ООО «Крас-Котел», ООО «Котельный завод Вулкан» являются хозяйствующими субъектами - конкурентами, осуществляющими деятельность по оптовой и розничной торговле отопительными котлами в пределах одних географических границ.

Использование группой лиц ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679), ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504) на сайте: <http://avtokotel.ru/> изображения сходного до степени смешения с товарным знаком «Vulkan» по свидетельству № 653707 (приоритет с 01.08.2016), правообладателем которого является <...> является нарушением части 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции», поскольку способно ввести в заблуждение потребителей о производителе товара.

Соответственно, действия группы лиц ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679), ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504), выразившиеся в использовании в сети Интернет на сайте <http://avtokotel.ru/> изображения сходного до степени смешения с товарным знаком «Vulkan» без разрешения правообладателя, направлены на

получение необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости, способны создать у потребителей ложное представление о производителе товара, а также могут причинить убытки конкуренту в виде недополученной прибыли в результате перераспределения спроса.

На основании вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что указание в сети Интернет на сайте <http://avtokotel.ru/> товарного знака «Vulkan» без разрешения правообладателя, является нарушением пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать действия группы лиц с одноимённым наименованием ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679), ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504), выразившиеся в использовании в сети Интернет на сайте <http://avtokotel.ru/> в период с 25.04.2018 по 10.08.2018 товарного знака «Vulkan» без разрешения правообладателя, нарушением пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течении трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.