

**ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 012/01/14.8-/2021**

**О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ,**

**КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО  
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

«08» сентября 2021 года  
Йошкар-Ола

г.

Марийским УФАС России в ходе проведения мониторингов 21.07.2021, 13.08.2021 установлен факт реализации в магазине «Кофискат» г.Йошкар-Олы по адресу ул.Красноармейская, д.43 футболок «Fila» (чек о приобретении продукции от 30.07.2021 (товар «футболка мужс 399» на сумму 399,00), фотографии, свидетельствующие о размещении товаров в торговом зале, акты мониторинга от 30.07.2021 от 13.08.2021):

В силу пункта 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной конкуренцией являются 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.

Закон о защите конкуренции распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением недобросовестной конкуренции (часть 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции).

В силу статьи 14.8 Закона о защите конкуренции не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции наряду с предусмотренными статьями 14.1 - 14.7 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 1 статьи 138 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) результатом интеллектуальной

деятельности и приравненными к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются, в том числе товарные знаки и знаки обслуживания.

В соответствии с частью 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладатель), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом. Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован.

При этом, исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован.

Использование средства индивидуализации (в том числе использование способами, предусмотренными ГК РФ), если оно осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ и другими законами (часть 1 статьи 1229 ГК РФ). Под незаконным использованием товарного знака признается любое действие, нарушающее права владельца товарного знака, в том числе предложение к продаже, продажа и иное в ведение в хозяйственный оборот товара, маркированного товарным знаком.

Согласно части 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.

Таким образом, нарушением исключительного права владельца товарного знака признается использование не только тождественного товарного знака, но исходного с ним до степени смешения обозначения.

В соответствии со статьей 1515 ГК РФ товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

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.

Из материалов дела следует, что международный товарный знак с наименованием FILA зарегистрирован по свидетельству №448755 (в том числе в отношении МКТУ 25 – одежда) за компанией «FILA LUXEMBOURG Sarl».

По мнению представителя правообладателя на территории Российской Федерации Адвокатского бюро «Шевырев и партнеры» (письмо от 03.09.2021 №6410), обозначение, нанесенное на товары, является сходным до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком №448755.

Кроме того, согласно ответу Адвокатского бюро «Шевырев и партнеры», обнаруженная продукция является неоригинальной, представленная продукция маркируется этикетками, маркировкой, не являющимися оригинальными, отсутствуют оригинальные навесные, внутренние и размерные ярлыки, рассматриваемая продукция с разрешения правообладателя не производилась, на территорию РФ не поставлялась.

Кроме того, правообладатель «FILA LUXEMBOURG Sarl», представитель правообладателя Адвокатское бюро «Шевырев и партнеры» не имеют заключенных с ООО «Удачный выбор» договоров, предоставляющих право использования товарного знака правообладателя. Правообладатель не выражал и никаким иным образом не предоставлял ООО «Удачный выбор» разрешение на использование принадлежащего ему товарного знака.

В силу положений статьи 1479 ГК РФ на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Использование изображения, сходного до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками FILA может создавать у потребителей неверное впечатление о наличии связей или особых отношений между лицом, являющимся правообладателем и ООО «Удачный выбор», следовательно, данные действия направлены на получение преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности, что противоречит требованиям добросовестной конкуренции.

Таким образом, установленный факт продажи футболок с использованием товарного знака «FILA» ООО «Удачный выбор» содержит

признаки нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции, поскольку размещенное на товаре обозначение является сходным до степени смешения с товарным знаком №448755, «футболка» относится к товарной группе «одежда», соответственно данные товары являются однородными с товарами, в отношении которых зарегистрирован рассматриваемый товарный знак. Кроме того, рассматриваемое обозначение размещено на товарах с целью привлечения потребителей, поскольку у последних возникает представление, что товары, реализуемые ООО «Удачный выбор», имеют отношение к товарам, реализуемым правообладателем или с его согласия.

Кроме того, действия ООО «Удачный выбор» по продаже футболок FILA нарушают права иных лиц – продавцов одежды (футболок), добросовестно исполняющих требования законодательства.

Таким образом, в действиях ООО «Удачный выбор» усматриваются признаки нарушения статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в неправомерной реализации на территории города Йошкар-Олы товаров «футболка мужская» с изображением «FILA», сходным до степени смешения с международным товарным знаком №448755, зарегистрированными за «FILA LUXEMBOURG Sarl».

В соответствии с частью 1 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

Согласно части 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам в случае выявления признаков нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, Марийское УФАС России, руководствуясь статьей 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», предупреждает ООО «Удачный выбор» (<... >) о необходимости в пятнадцатидневный срок с момента получения предупреждения прекратить нарушение статьи 14.8 Закона о защите конкуренции путем прекращения реализации товаров «футболка мужская» с изображением «FILA», сходным до степени смешения с международным товарным знаком №448755, зарегистрированными за «FILA LUXEMBOURG Sarl».

ООО «Удачный выбор» обязано сообщить о выполнении предупреждения

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, в том числе представить документы, свидетельствующие о выполнении предупреждения.

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением. В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения (части 7, 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции).

Руководитель