

Публикация документа не является официальной. Официально правовые акты публикуются в официальных печатных изданиях в соответствии с действующим законодательством.

ООО «Скай Про»

Сырковское шоссе, д. 1, корп. 2,

В. Новгород, 173008

ООО «ГенВик»

пер. Ульяны Громовой, д. 8, оф. 2, Санкт-Петербург, 191036

Исходящий № 40/02 от 12.01.2015

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 64 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

11 января 2016 года

Великий Новгород

Председатель Комиссии Новгородского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) на основании приказа Новгородского УФАС России от 22.12.2015 № 214 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «ГенВик» части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

УСТАНОВИЛ:

В Новгородское УФАС России (далее - Управление) поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «Скай Про» (В. Новгород) о недобросовестной конкуренции.

Из заявления следует, что ООО «Скай Про» (далее – Общество, Заявитель), является обладателем исключительных авторских прав на логотип «Sky pro».

Заявителем представлена в Управление копия договора от 03.04.2013 №23 на создание логотипа – «Sky pro» и копия дополнительного соглашения о передаче исключительных прав на использование объекта авторских прав логотипа – «Sky pro».

Общество использует вышеуказанный логотип как средство индивидуализации.

Заявителю известно, что ООО «Генвик» (ИНН 7842395666, юридический адрес Санкт-Петербург, пер. Ульяны Громовой, 8 оф.2) и/или ООО «Генвик» (ИНН 7816261610, юридический адрес Санкт-Петербург, пр-т Девятого января, 9/1, 68), фактический адрес в Великом Новгороде: Нехинская улица, 12, ТЦ "Тетрис", Большая Московская улица, 74 использует принадлежащее Заявителю его фирменное наименование - «Скай Про» в форме логотипа «Sky pro», исключительные права на которые также принадлежат ООО «Скай Про». Использование логотипа «Sky pro» происходит в форме размещения на различных сайтах в сети интернет, в том числе на официальном сайте ООО «Генвик» в виде рекламной информации об оказании услуг, выполнения работ ООО «Генвик».

К заявлению приложен протокол осмотра доказательств от 17.03.2015, составленный врио нотариуса нотариального округа Санкт-Петербург.

Сайты, на которых размещается информация, с использованием логотипа «Sky pro»:

[HTTP://POTOLKI-SKYPRO.RU/](http://POTOLKI-SKYPRO.RU/)

[HTTP://WWW.GENVIK.RU/NEWS/2015/27-02-2015.HTML](http://WWW.GENVIK.RU/NEWS/2015/27-02-2015.HTML)

[HTTP://WWW.GENVIK.RU/NATYAZHNYE-POTOLKI/TM/SKYPRO .HTML](http://WWW.GENVIK.RU/NATYAZHNYE-POTOLKI/TM/SKYPRO.HTML) [HTTP://VK.COM/SKYPROMOSKVA](http://VK.COM/SKYPROMOSKVA)

[HTTD ://VK. COM/SKYDRODETERBU RG](http://VK.COM/SKYDRODETERBURG)

[HTTP://VK . COM/SKYDROVNOVQOROD](http://VK.COM/SKYDROVNOVQOROD)

[HTTDS: //WWW.FACEBOOK.COM/GROUPS/POTOL KISKYPRO/](https://WWW.FACEBOOK.COM/GROUPS/POTOLKISKYPRO/)

ООО «Генвик» ведет деятельность в той же сфере, что и ООО «Скай Про».

Заявитель полагает, что использование его фирменного наименования и логотипа ООО «Генвик» вводит в заблуждение потребителей и может привести как к фактическим, так и репутационным убыткам Заявителя.

Также Заявитель полагает, что действия ООО «Генвик» противоречат действующему антимонопольному законодательству и являются недобросовестной конкуренцией.

По запросу Новгородского УФАС России ООО «Генвик» представило письмо - требование (вх. №7006 от 17.08.2015 Новгородского УФАС России), из которого следует, что обозначение "Skypго", "Скайпро", а также графическая визуализация данного обозначения является названием одноименной линейки натяжных потолков, производимых и реализуемых компанией ООО «Генвик».

Данная информация представлена на официальном сайте ООО «Генвик» по адресу <http://www.genvik.ru/natyazhnye-potolki/fm/skypго.html> и на официальном сайте линейки потолков - <http://potolki-skypго.ru> и на многих других ресурсах интернета.

С целью защиты своей торговой марки, ООО «Генвик» приняло решение о государственной регистрации торговой марки.

15.01.2015 патентным поверенным РФ Елизаветой Ватт (рег. №1344) был проведен поиск словесного и графического обозначения "Skypго" среди зарегистрированных товарных знаков и поданных на регистрацию обозначений.

Среди выявленных в результате поиска обозначений серьезных препятствий для регистрации товарного знака было не найдено.

На основании результатов проверки ООО «Генвик» подало заявку в Федеральную службу по интеллектуальной собственности на регистрацию торговой марки SKYPRO.

Обращений в адрес ООО «Генвик» со стороны компании ООО «Скай Про» с претензией о незаконном использовании фирменного знака не поступало.

ООО «Генвик» в своем письме на основании вышеизложенного и руководствуясь положениями Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ (ред. от 13.07.2015) "О защите конкуренции", а также в соответствии со статьями 1225-1233 ГК РФ, параграфом 1,2 главы 86 ГК РФ в порядке встречных требований, просит антимонопольный орган провести проверку в отношении ООО «Скай Про», с целью выявления нарушения законодательства в части использования указанного фирменного (товарного) знака.

В результате проведенного антимонопольного расследования установлено, что согласно части 1 статьи 1225 «Гражданского кодекса Российской Федерации (часть четвертая)» от 18.12.2006 №230-ФЗ (далее - Гражданский кодекс РФ), результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются, в том числе фирменные наименования, коммерческие обозначения. Согласно части 2 той же статьи, интеллектуальная собственность охраняется законом.

Согласно части 3 статьи 1250 Гражданского кодекса РФ, отсутствие вины нарушителя не освобождает его от обязанности прекратить нарушение интеллектуальных прав, а также не исключает применение в отношении нарушителя мер, направленных на защиту таких прав.

Согласно части 1 статьи 1473 Гражданского кодекса РФ, юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под

своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица. Согласно части 2 той же статьи, фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

Согласно части 1 статьи 1474 Гражданского кодекса РФ, юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках. Согласно части 3 той же статьи, не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

Согласно части 1 статьи 1538 Гражданского кодекса РФ, юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

Согласно части 1 статьи 1539 Гражданского кодекса РФ, правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории. Согласно части 2 той же статьи, не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

Согласно части 6 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ, 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 в порядке, установленном настоящим Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Для целей настоящего пункта под частичным запретом на использование понимается:

в отношении фирменного наименования - запрет на его использование в определенных видах деятельности;

в отношении коммерческого обозначения - запрет на его использование в пределах определенной территории и (или) в определенных видах деятельности.

Согласно части 2 статьи 14 Закон о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

По смыслу вышеприведенных нормативных положений актом недобросовестной конкуренции могут быть признаны различные действия противоправного характера. При этом правовое значение имеет не просто сходство тех или иных материальных объектов, используемых в хозяйственной деятельности, а сходство до степени смешения в отношении предприятия (производителя, распространителя товаров), самих товаров и торговой деятельности конкурента. В связи с этим опасным для целей правового регулирования является введение потребителя в заблуждение, возникновение у него неоправданных ассоциаций с конкретным субъектом хозяйственной деятельности и его продукцией на определенном товарном рынке, в условиях конкурентной среды (при сопоставимости товаров по продуктовым и географическим границам определенного товарного рынка, в значимый период времени).

Из представленных Заявителем сведений следует, что Общество создано в 2013 году. Следовательно, у Заявителя право на использование средства индивидуализации юридического лица, а именно фирменного наименования и коммерческого обозначения - «Скай Про» возникло автоматически с момента его создания.

Кроме того, ООО «Скай Про» использовало коммерческое обозначение «Скай Про» для рекламирования своих услуг в сети «Интернет», а так же в СМИ.

Из представленных Ответчиком сведений следует, что оно создано в 2008 году.

В российском законодательстве термин "коммерческое обозначение" появился с принятием 22 декабря 1995 г. и введением в ГК РФ, где наряду с фирменным наименованием указано коммерческое обозначение. Само понятие коммерческого обозначения не было нигде раскрыто, что не могло не породить в

литературе массу предположений относительно его содержания. Коммерческие обозначения и товарные знаки (в том числе и общеизвестные) - это самостоятельные объекты исключительных прав, различные средства индивидуализации с различными функциями (в первом случае - для индивидуализации предприятий, во втором - товаров (услуг), подпадающие под различные режимы охраны. Для индивидуализации юридического лица законодатель определил фирменное наименование, которое в этой функции совпадает с собственно наименованием юридического лица, а для индивидуализации предприятия как объекта права - коммерческое обозначение, которое в этой функции замещает фирменное наименование. Основная особенность коммерческих обозначений заключается в том, что они по общему правилу не подлежат регистрации и территориальная сфера их действия ограничена местом нахождения торгового предприятия, т.е. они имеют локальный характер, дополнительное к фирменному наименованию значение. Положение о необязательном включении коммерческого обозначения в учредительные документы и Единый государственный реестр юридических лиц сформулировано в императивной форме, т.е. оно исключает появление коммерческого обозначения в указанных документах и реестре. Вместе с тем это положение ставит вопрос перед собственниками предприятий о необходимости какой-либо иной формы подтверждения принадлежности им коммерческого обозначения.

Следует учитывать, что коммерческое изображение, наряду с иными объектами исключительного права (товарный знак и др.), является основным инструментом, обеспечивающим узнаваемость бизнеса, с его помощью происходит формирование устойчивых покупательских предпочтений.

Коммерческое обозначение может быть словесным, изобразительным или комбинированным.

Для принятия решения о наличии либо отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Ответчика Управлением направлен в Роспатент запрос о проведении исследований, связанных с правовой охраной и защитой средств индивидуализации и результатов интеллектуальной деятельности и предоставлении справки о результатах оценки степени сходства используемых в гражданском обороте обозначений с охраняемыми средствами индивидуализации юридического лица.

В своем запросе Управление просило дать заключение о степени сходства:

а) Средства индивидуализации в виде фирменного наименования «Скай Про» и фирменного (товарного) знака (логотипа – «Sky pro»), принадлежащего и используемого ООО «Скай Про» и логотипа – «Sky pro», используемого Ответчиком на своем официальном сайте в сети «Интернет» при рекламировании своих услуг.

Из ответа Роспатента (вх. от 11.08.2015 № 6866 Новгородского УФАС России) следует, что оценка степени сходства обозначений, используемых в гражданском обороте на территории Российской Федерации, осуществляется с учетом подходов, изложенных в пункте 14.4.2. Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных приказом Роспатента от 5 марта 2003 года N 32, применяемых при экспертизе обозначений, заявленных на государственную регистрацию в качестве товарного знака. А именно, сделаны следующие заключения.

1. По результатам сравнительного анализа, проведенного в отношении обозначений «Скай Про» и «Sky pro», сделан вывод о том, что они являются сходными до степени смешения, поскольку ассоциируются друг с другом в целом в силу их фонетического / семантического тождества и графического сходства общих словесных элементов.

В силу части 3 статьи 1474 Гражданского кодекса РФ ООО «Генвик» не имело права использовать коммерческое обозначение «Sky pro» сходное до степени смешения с коммерческим обозначением и фирменным наименованием ООО «Скай Про», при том, что ООО «Скай Про» и ООО «Генвик» осуществляют аналогичную деятельность на одних и тех же товарных рынках.

ООО «Генвик» не представило каких - либо доказательств правомерного использования коммерческого обозначения «Sky pro», сходного до степени смешения с коммерческим обозначением «Скай Про» («Sky pro»), принадлежащим ООО «Скай Про». Каких - либо доказательств договоренности о совместном использовании коммерческого обозначения «Sky pro» Заявителем и Ответчиком также не представлено.

Таким образом, использование хозяйствующим субъектом в нарушение законодательства РФ, обычаев делового оборота, требований добропорядочности, разумности и справедливости не принадлежащего ему коммерческого обозначения в целях получения преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, что могло причинить убытки хозяйствующему субъекту – конкуренту либо могло нанести вред его деловой репутации, в силу пункта 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции является признаками недобросовестной конкуренции.

В соответствии с частью 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с использованием исключительного права на средства индивидуализации работ или услуг.

В результате антимонопольного расследования выявлены признаки нарушения ООО «Генвик» части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при использовании ООО «Генвик» коммерческого обозначения «Sky pro», сходного до степени смешения с коммерческим обозначением «Скай Про» («Sky pro»), правообладателем которого является ООО «Скай Про», а так же введение клиентов ООО «Генвик» в заблуждение в отношении производителя товара (услуг).

Приказом Управления от 21.10.2015 №188 было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 52 по признакам нарушения ООО «ГенВик» части 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции, выразившегося в использовании ООО «ГенВик» исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, сходного до степени смешения со средством индивидуализации ООО «Скай Про».

В Управление из Санкт-Петербургского УФАС России поступило дело № К01-188/15, являющееся однородным делу № 52, возбужденного Управлением, в связи с чем данные дела определением Управления от 22.12.2015 были объединены в одно производство, а рассмотрение дел № К01-188/15 и № 52 прекращены с даты издания приказа Управления № 214 от 22.12.2015 о создании комиссии по

рассмотрению объединенного дела № 64 по признакам нарушения ООО «ГенВик» части 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

В связи с вступлением в силу с 5 января 2016 года Федерального закона от 05.10.2015 № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон № 275-ФЗ) статья 14 Закона о защите конкуренции утратила силу. Вместе с тем, Закон о защите конкуренции дополнен новой главой 2¹, детализирующей перечень форм недобросовестной конкуренции.

Запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг установлен статьей 14.4 Закона о защите конкуренции в редакции Закона № 275-ФЗ.

В соответствии с частью 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 (далее - средства индивидуализации).

В связи с чем рассматриваемые действия ООО «ГенВик» содержат признаки нарушения части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции. Соответственно, дело № 64, возбужденное приказом Управления № 214 от 22.12.2015, будет рассмотрено Комиссией на предмет нарушения ООО «ГенВик» части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции.

Председатель Комиссии в соответствии с частью 13, 14 статьи 44 Закона о защите конкуренции

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 64 к рассмотрению на 4 февраля 2016 года на 14 часов 30 минут по адресу: Великий Новгород, Воскресенский бульвар, д. 3, каб. 211.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика ООО «ГенВик».
3. ООО «ГенВик» в срок до 29 января 2016 года представить в Новгородское УФАС России сведения (информацию и надлежащим образом заверенные копии документов):
 - 3.1. Письменные пояснения по факту вменяемого ООО «ГенВик» нарушения (приобретения и использования исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг) части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции.
 - 3.2. Копии любых договоров (5-7 шт) на поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг) с применением коммерческого обозначения «Sky pro» с наиболее ранней датой их заключения. Подлинники договоров на обозрение Комиссии.
 - 3.3. Копии имеющихся договоров (5-7 шт) на изготовление, установку (монтаж) натяжных потолков, с применением в том числе коммерческого обозначения «Sky

pro», в Новгородской, Псковской, Ленинградской областях и городе Санкт-Петербурге.

3.4. Объем оказанных услуг ООО «ГенВик» по изготовлению, установке (монтажу) натяжных потолков в Псковской области (в тыс. руб.) в 2014 и 2015 годах (раздельно).

3.5. Объем оказанных услуг ООО «ГенВик» по изготовлению, установке (монтажу) натяжных потолков в Ленинградской области (в тыс. руб.) в 2014 и 2015 годах (раздельно).

3.6. Объем оказанных услуг ООО «ГенВик» по изготовлению, установке (монтажу) натяжных потолков в Новгородской области (в тыс. руб.) в 2014 и 2015 годах (раздельно).

3.7. Объем оказанных услуг ООО «ГенВик» по изготовлению, установке (монтажу) натяжных потолков в городе Санкт-Петербурге (в тыс. руб.) в 2014 и 2015 годах (раздельно).

3.8. Укажите когда были открыты офисы, филиалы, отделы (иное) ООО «ГенВик» в Новгородской, Псковской, Ленинградской областях и городе Санкт-Петербурге. Представьте копии договоров аренды помещений, офисов (иное), свидетельства о праве собственности на указанные помещения.

3.9. Доказательства использования логотипа «Sky pro» ранее апреля 2013 года.

3.10. Подлинник договора на создание логотипа «Sky pro», подлинник технического задания на разработку логотипа «Sky pro», подлинник АКТа выполненных работ на создание (изготовление) логотипа «Sky pro» на обозрение Комиссии.

4. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя ООО «Скай Про».

4.1 ООО «Скай Про» в срок до 25 января 2016 года представить в Новгородское УФАС России сведения (информацию и надлежащим образом заверенные копии документов):

4.2. Копии имеющихся договоров (5-7 шт) на изготовление, установку (монтаж) натяжных потолков, с применением в том числе коммерческого обозначения «Sky pro», в Новгородской, Псковской, Ленинградской областях и городе Санкт-Петербурге.

4.3. Объем оказанных услуг ООО «Скай Про» по изготовлению, установке (монтажу) натяжных потолков в Псковской области (в тыс. руб.) в 2014 и 2015 годах (раздельно).

4.4. Объем оказанных услуг ООО «Скай Про» по изготовлению, установке (монтажу) натяжных потолков в Ленинградской области (в тыс. руб.) в 2014 и 2015 годах (раздельно).

4.5. Объем оказанных услуг ООО «Скай Про» по изготовлению, установке (монтажу) натяжных потолков в городе Санкт-Петербурге (в тыс. руб.) в 2014 и 2015 годах (раздельно).

Явка лиц, участвующих в деле или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Вход в административное здание осуществляется только при предъявлении паспорта гражданина Российской Федерации.

Председатель Комиссии

О.С. Виниченко

За непредставление или несвоевременное представление в антимонопольный орган сведений (информации), а равно представление таких сведений (информации) в неполном или искажённом виде виновные лица несут административную ответственность, предусмотренную Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.