

Решение

по делу № 1076-ФАС52-07/12

25 сентября 2012 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

- | | | |
|----------------|---|--|
| Смирнов С.В. | - | Председатель Комиссии, заместитель руководителя управления; |
| Михайлова Н.В. | - | член Комиссии, главный специалист - эксперт отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции |
| Гришков Д.А. | - | член Комиссии, старший специалист 1 разряда отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции, |

рассмотрев дело № 1076-ФАС52-07/12, возбужденное в отношении **индивидуального предпринимателя Щербакова С.Е. (603079, г.Н.Новгород, Московское шоссе, д.85, оф.28)** по заявлению **общества с ограниченной ответственностью «Заборград» (140005, Московская область, г.Люберцы, ул.Смирновская, д.16)** по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии ИП Щербакова С.Е., в отсутствие представителя ООО «Заборград» (направлено ходатайство от 24.09.2012г. в рассмотрении дела в отсутствие представителя общества),

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области

поступило обращение ООО «Заборград» на действия ИП Щербакова С.Е., содержащие, по мнению заявителя, признаки недобросовестной конкуренции и противоречащие пункту 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции». В своем обращении заявитель указал, что компанией «Заборград-НН» на сайте <http://zaborgrad-nn.ru>, <http://zaborgrad52.ru> незаконно используется название «Заборград», являющееся зарегистрированным товарным знаком заявителя.

В связи с указанными обстоятельствами, руководителем Управления Федеральной антимонопольной службы России по Нижегородской области 30.08.2012г. подписан приказ № 284 о возбуждении дела, вынесено Определение от 05.09.2011 г. о назначении дела №1076-ФАС52-07/11 к рассмотрению.

Рассмотрение дела откладывалось для представления сторонами дополнительных доказательств по делу.

В ходе рассмотрения дела ИП Щербаков С.Е. признал допущенное им правонарушение.

Заслушав доклад члена комиссии, обсудив доводы заявителя и ответчика, исследовав имеющиеся в деле доказательства, комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно Свидетельства о государственной регистрации серия <...> ООО «Заборград» зарегистрировано 03 февраля 2011 года за основным государственным регистрационным номером 1115027000990. Основным видом деятельности согласно пояснений заявителя, изложенного в обращении, поступившим в Нижегородское УФАС России 21.08.2012г., является производство и выполнение работ по установке различных видов заборов и ограждений.

Индивидуальный предприниматель Щербаков Сергей Евгеньевич зарегистрирован 10.11.1998г. за основным государственным регистрационным номером 304525905600086 согласно свидетельства о государственной регистрации серия <...> Основным видом деятельности согласно Выписки от 28.08.2012г. №807 из ЕГРИП является розничная продажа прочими пищевыми продуктами, дополнительным видом деятельности – обработка металлических изделий с использованием технологических процессов.

Согласно свидетельства на товарный знак №457836, выданного Федеральной службой по интеллектуальной собственности, ООО «Заборград» является правообладателем товарного знака «Заборград», зарегистрированного в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ 28.03.2012г. с датой приоритета 24.05.2011г. Товарный знак «Заборград» используется в отношении следующих классов товаров и услуг МКТУ:

- 06 – двери металлические, задвижки, запоры, защелки, каркасы для оранжерей, теплиц, комплекты дверные, навесы, ограды, ограждения итак далее;

- 09 – ограды электрофицированные, устройства для открывания и закрывания дверей электрические, устройства сигнальные;

- 19 – беседки, ворота, двери, каркас и так далее;-

- 35 – демонстрация товаров, организация торговых ярмарок; представление товаров и так далее;

- 37 – информация по вопросам ремонта, строительства и так далее;

- 40- информация по вопросам обработки материалов, работы монтажно-сборочные по заказу.

ООО «Заборград» использует наименование «Заборград» в доменном имени в сети Интернет «zaborgrad.ru» в латинской транскрипции.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что в сети Интернет размещены сайты с именами «zaborgrad-nn» и «zaborgrad 52». На сайтах распространяется информация о деятельности Производственной компании «Заборград-НН».

Специалистами осмотрен сайт <http://zaborgrad-nn.ru> при наборе доменного имени <http://www.zaborgrad-nn.ru> открывается страница «Главная». В разделе «Главная» размещена информация о деятельности компании с указанием названия «Заборград-НН», адреса: г.Н.Новгород, Московское шоссе, д.85, оф.28, телефона: 8 (831) 233-19-85. По итогам осмотра сайта составлен акт наблюдения от 07.08.2012г.

При наборе доменного имени <http://www.zaborgrad52.ru> открывается страница «Изготовление заборов в Нижнем Новгороде» с указанием лица, осуществляющего деятельность – компании «Заборград – НН». Адрес и телефон компании не указан. Иные страницы отсутствуют. По итогам осмотра сайта составлен акт наблюдения от 08.08.2012г.

ООО «Заборград» также представило протокол осмотра сайтов от 23.08.2012г., проведенный нотариусом Люберецкого нотариального округа Московской области Румянцевым М.В.

Согласно представленных доказательств на сайте <http://zaborgrad-nn.ru> указано: *«Компания «Заборград-НН» профессионально занимается производством и монтажом заборов, ворот, калиток, металлоконструкций для частных домов, коммерческих и промышленных объектов, навесов для автомобилей...»*. На сайте также размещается информация о видах ограждений и стоимости услуг по их установке.

Под коммерческим обозначением «Компания «Заборград-НН» осуществляет деятельность ИП Щербаков С.Е.

В ходе рассмотрения дела ИП Щербаков С.Е. сообщил, что с 2012 года кроме деятельности по розничной торговле пищевыми продуктами осуществляет деятельность по установке различных видов заборов и ограждений. Для рекламирования своей деятельности по устной договоренности с программистом были разработаны сайты <http://zaborgrad-nn.ru> и <http://www.zaborgrad52.ru>, зарегистрированные на его имя. ИП Щербаков С.Е. пояснил, что не знал о том, что наименование «Заборград» является зарегистрированным товарным знаком. В настоящее время готов изменить информацию, размещенную на сайтах.

Статьей 138 Гражданского Кодекса Российской Федерации фирменное наименование является средством индивидуализации юридического лица и по

своему правовому положению приравнивается к объектам интеллектуальной собственности.

Согласно статьи 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации 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).

В соответствии со статьей 1225 Гражданского кодекса РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг предприятий, которым предоставляется правовая охрана, являются в том числе фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания, наименование мест происхождения товаров, коммерческие обозначения.

В соответствии со статьей 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

В соответствии с частью 1 статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Таким образом, ООО «Заборград» принадлежит исключительное право на использование фирменного наименования юридического лица и товарного знака «Заборград». Исключительное право на фирменное наименование возникает у юридического лица в момент регистрации этого наименования, то есть в момент государственной регистрации самого юридического лица под данным наименованием, на товарный знак – с момента регистрации товарного знака.

ООО «Заборград» зарегистрировано 03 февраля 2011 года, товарный знак зарегистрирован 28.03.2012г. с датой приоритета 24.05.2011г.

Согласно статье 1538 Гражданского кодекса РФ юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1539 Гражданского кодекса РФ 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 исключительными правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное права возникло ранее.

Согласно пояснений ИП Щербакова С.Е., он стал использовать коммерческое обозначение «Компания «Заборград-НН» и создал сайты весной 2012г.

Следовательно, ООО «Заборград» стало использовать название «Заборград» в фирменном наименовании юридического лица и в качестве товарного знака ранее использования коммерческого обозначения ИП Щербаковым С.Е.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального 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.

Пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» определил, что не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Из приведенных норм следует, что для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения и подтверждения его состава в действиях конкретного лица необходимо, чтобы лицо, совершившее данное деяние, обладало признаком хозяйствующего субъекта; его действия противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; совершенные действия могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта. Причем такие убытки либо ущерб (либо вероятность их возникновения) должны находиться в причинной связи с деянием деликвента.

ООО «Заборград» и ИП Щербаков С.Е. осуществляют деятельность на рынке оказания услуг по установке различных видов заборов и ограждений в границах Российской Федерации и являются конкурентами.

ИП Щербаков С.Е. размещает на сайтах <http://zaborgrad-nn.ru> и <http://www.zaborgrad52.ru> свое коммерческое обозначение – «Компания «Заборград-НН», сходное до степени смешения с фирменным наименованием и товарным знаком «Заборград», принадлежащим ООО «Заборград».

Таким образом, действия ИП Щербакова С.Е. по использованию коммерческое обозначение, сходное до степени смешения с фирменным наименованием и товарным знаком, принадлежащим ООО «Заборград», противоречат пункту 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Действия ИП Щербакова С.Е. по использованию коммерческого обозначения в сети Интернет, сходного до степени смешения с фирменным наименованием и товарным знаком, принадлежащим ООО «Заборград», вводят в заблуждение хозяйствующих субъектов – контрагентов в отношении поставщика услуг, а также направлены на получение преимуществ на рынке оказания услуг по установке заборов и ограждений, поскольку сеть Интернет распространена на всей территории Российской Федерации.

В своем обращении ООО «Заборград» пояснил, что общество проводит рекламную кампанию по распространению сведений о своей деятельности, при этом использует зарегистрированный товарный знак в качестве средства индивидуализации своей деятельности.

Отсюда следует, что ИП Щербаков С.Е., используя разрекламированное название «Заборград», приобретает преимущество перед своим конкурентом – ООО «Заборград» посредством уменьшения материальных издержек вложения в рекламу для продвижения своих услуг на рынке.

Комиссия Нижегородского УФАС России также считает, что действия ИП Щербакова С.Е. по использованию на сайтах <http://zaborgrad-nn.ru> и <http://www.zaborgrad52.ru> коммерческого обозначения «Заборград-НН», сходного до степени смешения с фирменным наименованием и товарным знаком «Заборград», принадлежащим ООО «Заборград», могут причинить убытки заявителю.

Таким образом, Комиссия Нижегородского УФАС России расценивает действия ИП Щербакова С.Е. противоречащими законодательству, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

На основании изложенного, действия ИП Щербакова С.Е. по использованию коммерческого обозначения «Заборград-НН», сходного до степени смешения с фирменным наименованием и товарным знаком «Заборград», принадлежащим ООО «Заборград», являются актом недобросовестной конкуренции и противоречат пункту 4 части 1 статьи 14 Федерального Закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ИП Щербакова С.Е. по использованию коммерческого обозначения «Заборград-НН», сходного до степени смешения с фирменным наименованием и товарным знаком «Заборград», принадлежащим ООО «Заборград», недобросовестной конкуренцией, противоречащей пункту 4 части 1 статьи 14 Федерального Закона «О защите конкуренции».

2. Выдать ИП Щербакову С.Е. предписание об устранении нарушения

антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Нижегородского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ИП Щербакова С.Е.

Решение изготовлено в полном объеме с момента его вынесения.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии

С.В.Смирнов

Члены Комиссии

Д.А.Гришков

Н.В.Михайлова