

Заявитель: ООО «Филдпоинт (Кипр) Лимитед»

Продрому Авеню, 75, Уанворлд
Парквью Хаус 4-й этаж, Никосия, 2063,
Кипр

**Представитель: ООО «ЦЕПТР
Интернациональ»**

123103, г. Москва, Карамышевский пр.,
д.6

Ответчик: ИП Варданиян Арсен Гагикович

<...>

**ОПРЕДЕЛЕНИЕ О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 045/01/14.6-10/2022
О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ**

15 июня 20222 года
Курган

г.

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее – Курганское УФАС России) по рассмотрению дела № 045/01/14.6-10/2022 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации <...>,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее – Курганское УФАС России) поступили заявления Общества с ограниченной ответственностью «Филдпоинт (Кипр) Лимитед» представитель Общества с ограниченной ответственностью «Цептр Интернациональ» (вх. № ЭП-1209 от 22.03.2022, вх. № П-1662 от 20.04.2022) (далее – Заявитель) с признаками нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в части недобросовестных конкурентных действий, выразившихся в использовании обозначения, тождественного товарному знаку: «Zepter International», «Z logo».

Согласно представленной информации установлено, что ООО «ЦЕПТЕР Интернациональ» является официальным представителем на территории Российской Федерации ООО «Филдпойнт (Кипр) Лимитед» («FIELDPOINT (CYPRUS) LIMITED») и действует на основании доверенности. Также ООО «ЦЕПТЕР Интернациональ» является единственным официальным представителем в Российской Федерации частной компании с ограниченной ответственностью «Филдпойнт Б.В.» («Fieldpoint B.V.»). К Обществу с ограниченной ответственностью «Филдпойнт (Кипр) Лимитед» («FIELDPOINT (CYPRUS) LIMITED») (Продрому Авеню, 75, Уанворлд Парквью Хаус 4-й этаж, Никосия, 2063, Кипр) перешли все права присоединенного юридического лица частной компании с ограниченной ответственностью «Филдпойнт Б.В.» в соответствии с трансграничным слиянием.

Компания «Филдпойнт Б.В.» владела и осуществила передачу исключительных прав на товарные знаки «Zepter international», «Z logo» и «ZEPTER» (Свидетельство о праве собственности на товарный знак для товаров и услуг №414676, №416612, №187196).

Права на использование товарных знаков № 414676, №416612 и №187196 предоставлено компанией «Филдпойнт Б.В.» на территории Российской Федерации ООО «ЦЕПТЕР Интернациональ» на основании лицензионных договоров на товарные знаки от 27.08.2010, 10.09.2010.

Заявителем представлена информация, что в период 2021 года через торговую площадку «Wildberries» (<https://www.wildberries.ru>, ООО «ВАЙЛДБЕРРИЗ») ИП Варданяном Арсеном Гагиковичем (ИНН 450122604563, ОГРНИП 319450100028781) осуществлялась продажа товаров (ножи) под маркой «Zepter» с артикулами: № 34196073, 34196074, 34196075.

В заявлениях ООО «ЦЕПТЕР Интернациональ» поясняет, а также прилагает скриншоты с сайта торговой площадки «Wildberries» (<https://www.wildberries.ru>), где установлено, что ИП Варданян А.Г. использовал обозначение «Zepter International», «Z logo» на данном сайте в предложениях к продаже и при реализации товаров (ножей) марки «Zepter», «Zepter International», «Z logo», указывая для розничных покупателей информацию о представителе бренда «Zepter International», «Z logo», не имея на то законных оснований. Также Заявителем представлен чек о покупке у ИП Варданян А.Г. ножей «Zepter».

Согласно **статье 14.6 Закона о защите конкуренции** 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.

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции»:

- **конкуренция** – 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;

- **товар** - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

- **недобросовестная конкуренция** - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, 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;

- **хозяйствующий субъект** - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

- **потребитель** - юридическое лицо или физическое лицо, приобретающие товар.

Как разъяснено в пункте 30 постановления Пленума Верховного Суда

Российской Федерации «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» в силу запрета недобросовестной конкуренции хозяйствующие субъекты вне зависимости от их положения на рынке при ведении экономической деятельности обязаны воздерживаться от поведения, противоречащего законодательству и (или) сложившимся в гражданском обороте представлениям о добропорядочном, разумном и справедливом поведении (статья 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, пункты 3, 4 статьи 1 Гражданского кодекса, пункты 7 и 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

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 доказывания факта недобросовестной конкуренции необходимо установление как специальных признаков, определенных нормами статей 14.1 - 14.7 Закона о защите конкуренции, так и общих признаков недобросовестной конкуренции, предусмотренных пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, статьей 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности.

Из приведенного определения понятия недобросовестной конкуренции следует, что для признания действий недобросовестной конкуренцией они должны одновременно выполнять несколько условий, а именно: совершаться хозяйствующими субъектами; быть направлены на получение преимуществ в

предпринимательской деятельности; противоречить законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; причинить или быть способными причинить убытки другому хозяйствующему субъекту - конкуренту либо нанести ущерб его деловой репутации (причинение вреда).

Заявитель является правообладателем товарных знаков по свидетельствам № 414676 (Zepter International), № 416612 () и №187196 (ZEPTEP), которые представляет собой комбинированное изображение, включающее словесное обозначение.

Товарные знаки по свидетельствам № 414676, №416612, №187196 используется для индивидуализации продукции марки «Zepter» в том числе на территории Российской Федерации, представителем которой является Заявитель.

Продукция «Zepter», Компанией «Филдпойнт Б.В.» была введена в оборот с 1998 и реализовывалась на территории Российской Федерации, в том числе на территории Курганской области.

Изложенное позволяет сделать выводы, что Заявителем продукция Zepter», «Zepter International», «Z logo» активно продвигалась и рекламировалась, завоевала на рынке признание своими качеством, надёжностью, ценами.

В ходе мониторинга потребительского рынка, Заявителем в июле, октябре 2021 года, на странице интернет-магазина «Wildberries» было обнаружено предложение к продаже ножей (<https://www.wildberries.ru/catalog/34196073/detail.aspx?targetUrl=XS>, <https://www.wildberries.ru/catalog/34196074/detail.aspx?targetUrl=XS>, <https://www.wildberries.ru/catalog/34196075/detail.aspx?targetUrl=XS>).

На представленных Заявителем фотографиях упаковка, спорный товар (ножи) полностью воспроизводит товарный знак Заявителя (414676 «Zepter International», № 416612 ()). Также под изображением товара приведена информация о продавце – ИП Варданян А.Г.

Заявителем был приобретен экземпляр спорного товара набора ножей марки «Zepter», согласно электронному чеку о покупке продавцом с указанным ИНН 450122604563 является ИП Варданян А.Г.

При установлении факта введения товара в оборот следует руководствоваться правовой позицией, изложенной в определении Верховного суда Российской Федерации от 9 декабря 2015 года № 304-КГ15-8874 по делу № А67-4453/2014, согласно которому не только продажа и обмен товара, но и любое иное введение в гражданский оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности является недобросовестной конкуренцией (производство, предложение к продаже, демонстрация товара на выставках и ярмарках, размещение обозначения, сходного с товарным знаком правообладателя, на интернет-

сайте) может повлечь нарушение исключительных прав правообладателя, поскольку продвижение товара является неотъемлемой частью введения товара в гражданский оборот.

Для квалификации действий хозяйствующих субъектов как нарушающих запрет, установленный статьей 14.6 Закона О защите конкуренции, необходимо установить реальную возможность смешения потребителями товаров заявителя и товаров лица, в отношении которого подается заявление, вследствие действий последнего.

При этом предметом рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства в виде незаконного использования фирменного наименования либо товарного знака может являться не нарушение исключительного права правообладателя как таковое, а влияние действий лица, в отношении которого подано заявление, на конкурентную среду, выражающееся в возможном смешении услуг разных производителей в силу невозможности для потребителя установить, какое из лиц - владельцев обозначений выступает в качестве поставщика услуги. В результате такого смешения потребитель услуг ошибочно полагает, что поставщиком услуги (производителем товара) является иной субъект.

Для целей применения данной нормы как недобросовестная конкуренция может рассматриваться использование только таких обозначений, на основании восприятия, которых потребитель идентифицирует товар как принадлежащий определенному производителю либо продавцу.

Запрет действий, способных вызвать смешение, основан на положениях статьи 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883), согласно которым запрещаются любые действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Под смешением в целом следует понимать ситуацию, когда потребитель одного товара (товара одного производителя) отождествляет его с другим товаром (товаром другого производителя) либо допускает, несмотря на заметные отличия, производство двух указанных товаров одним лицом. Таким образом, при смешении возникает риск введения потребителя в заблуждение относительно производителя товара.

В результате такого смешения потребитель при приобретении товара ошибочно принимает новый товар за давно ему известный, ориентируясь на знакомое ему обозначение, что вызывает отток потребительского спроса от товара правообладателя к товару со сходным до степени смешения обозначением.

Также следует учитывать, что копирование или имитация товара нарушителем в некоторых случаях могут повлечь не только (и не столько)

перераспределение спроса на рынке, но угрожают деловой репутации бизнеса заявителя в случае, если изготовителем товара (поставщиком услуги) не поддерживаются требования к качеству работы, на которые рассчитывает потребитель, введенный в заблуждение фактом копирования элементов индивидуализации другого участника рынка. Подобные обстоятельства рассматривались, например, в деле ФАС России № 1-14-65/00-08-16.

Руководствуясь вышеуказанными приведенными положениями Правил, Курганское УФАС России, исследовав представленные материалы к заявлению доказательства, приходит к выводу о наличии опасности смешения в глазах потребителей содержания логотипа и фирменного наименования ИП Варданян А.Г.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность предоставить хозяйствующему субъекту такие преимущества. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое обеспечивает в том числе возможность увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий. Таким образом, действия хозяйствующих субъектов могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующим субъектам увеличить получаемую прибыль либо предотвратить ее неизбежное снижение.

На основании вышеизложенного, Курганское УФАС России приходит к выводу о том, что действия ИП Варданян А.Г. по использованию товарных знаков по свидетельствам № 414676, №416612, №187196 без разрешения правообладателя и реализации неоригинального товара ножей, влекут за собой нарушение положения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, поскольку такое использование и копирование, может вызвать смешение с товарами, вводимыми Заявителем в гражданский оборот на территории, в том числе Курганской области, в результате чего указанные действия повлекут за собой причинение убытков Заявителя путем неполученных доходов (упущенной выгоды в результате возможного уменьшения количества покупателей), которые могли быть им получены в условиях конкуренции.

Также действия Варданян А.Г. могут умалять деловую репутацию Заявителя. Если Ответчик реализует некачественные товары, то доверие потребителей снизится не к нему, а к Заявителю.

Заявитель не разрешал ИП Варданяну А.Г. использовать спорный товарный знак. Следовательно, ИП Варданян А.Г. использует данное обозначение незаконно.

ИП Варданян А.Г. является профессиональным участником рынка. Ему известны основные конкуренты, осуществляющие аналогичную деятельность

на рынке. Вместе с тем он решил вводить в оборот товар, копируя товар конкурента.

Изучив заявление и материалы, Курганское УФАС России не находит никакого обоснования добросовестности поведения ИП Варданян А.Г. на рынке. Его действия противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

ИП Варданян А.Г., являясь хозяйствующим субъектом, при осуществлении своих гражданских прав должен действовать разумно и осмотрительно.

Между тем выбранную модель поведения нельзя признать разумной и осмотрительной.

Использование спорного товарного знака, всех элементов в совокупности, обеспечивает сходство до степени смешения с Заявителем.

Заявитель и ИП Варданян Арсен Гагикович являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность на одном товарном рынке (реализация и продажа ножей) в пределах одних географических границ (Российская Федерация, в том числе Курганская область), следовательно, являются конкурентами по отношению друг к другу.

Вышеизложенные действия ИП Варданяна А.Г., выразившиеся в использовании товарных знаков «Zepfer International», «Z logo» () обозначения товара (ножи), сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству Российской Федерации: № №414676, №416612, противоречащие требованиям законодательства Российской Федерации, которые могли причинить убытки или нанести ущерб деловой репутации Заявителю, содержат признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Курганского УФАС России от 14.06.2022 г. № 60 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 045/01/14.6-10/2022 к рассмотрению **на 05 июля 2022 г. на 15 часов 00 минут** местного времени по адресу: г. Курган, ул. М. Горького, 40 - каб. 211;.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве **заявителя ООО «Филдпоинт (Кипр) Лимитед»** (Продрому Авеню , 75, Уанворлд Парквью

Хаус 4-й этаж, Никосия, 2063, Кипр) **Представитель: ООО «ЦЕПТР Интернациональ»** (123103, г. Москва, Карамышевский пр., д.6, legal@zepter.ru).

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве **ответчика ИП Варданяна Арсена Гагиковича** (ИНН 450122604563, ОГРНИП 319450100028781, адрес регистрации: <...>).

4. **Ответчику представить в срок до 04 июля 2022 г.** в Курганское УФАС России:

4.1) документально подтвержденную информацию о начале ведения деятельности, аналогичной деятельности заявителя;

4.2) документально подтвержденную информацию об отличительных признаках продукции ножей под торговой маркой «Zepter International», «Z logo» от продукции заявителя с целью исключения вероятности смешения;

4.3) письменные пояснения относительно оснований использования коммерческого обозначения «Zepter International», «Z logo»;

4.4) отзыв на данное определение.

Документы представляются в прошитом виде, в копиях, заверенных юридическим лицом, с сопроводительным письмом. В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.

Представителям участников по делу при себе иметь документы, подтверждающие полномочия на представление интересов при рассмотрении дела.

В случае отсутствия документов, необходимо предоставить ответ в виде письменных пояснений или сообщить где соответствующие документы и/или сведения могут быть получены антимонопольным органом.

*Дополнительно разъясняется, что в силу части 5 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; **на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей;** на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.*

Руководитель

<...>