РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 054/01/14.6-2451/2020

Резолютивная часть решения оглашена «19» апреля 2021 г.

Решение изготовлено в полном объеме «21» апреля 2021 г. г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>

рассмотрев дело №054/01/14.6-2451/2020, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Сибирский банный чан» (ИНН 5433972037, ОГРН 1195476068633, Дата присвоения ОГРН: 16.09.2019, ул.Школьная, д.10А, офис 1, село Плотниково, Новосибирский район, Новосибирская обл., 630540) п.1 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося во введении в оборот товара с использованием фирменного наименования ООО «Сибирский Банный Чан», произвольная часть которого сходна до степени смешения с товарным знаком заявителя и тождественна коммерческому обозначению предприятия заявителя,

в отсутствие:

- представителя заявителя ООО «Сибач» (ИНН 5406990164),

- представителя ответчика ООО «Сибирский банный чан» (ИНН 5433972037),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление ООО «Сибач» по факту наличия нарушения п.1 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» со стороны ООО «Сибирский банный чан» при использовании в фирменном наименовании последнего при осуществлении предпринимательской деятельности, коммерческого обозначения заявителя – «Сибирский банный чан», а также товарного знака по свидетельству №745589.

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России возбуждено дело №054/01/14.6-2451/2020 по признакам нарушения ООО «Сибирский банный чан» п.1 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», при рассмотрении обстоятельств которого установлено следующее.

Согласно п.1 ст. 14.6 ФЗ «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:

- 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.

Таким образом, в приведенной норме сформулированы такие признаки противоправности использования другим лицом товарного знака, фирменного наименования, коммерческого обозначения правообладателя, как:

1) тождественность либо схожесть до степени смешения используемого другим лицом обозначения товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению правообладателя или сходство до степени смешения;

2) осуществление данными юридическими лицами аналогичной деятельности, т.е. введение товара в оборот с использованием такого товарного знака, фирменного наименования, коммерческого обозначения.

В предмет доказывания по настоящему делу входят сходство произвольной части фирменного наименования ООО «Сибирский Банный Чан» до степени смешения с товарным знаком заявителя и тождественность коммерческому обозначению предприятия заявителя.

В соответствии с пунктом 41 Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков №482 от 20.07.2015г., обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах; сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком) - если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно п.162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», для установления факта нарушения достаточно опасности, а не реального смешения товарного знака и спорного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров. При этом смешение возможно, если в целом, несмотря на отдельные отличия, спорное обозначение может восприниматься указанными лицами в качестве соответствующего товарного знака или если потребитель может полагать, что обозначение используется тем же лицом или лицами, связанными с лицом, которому принадлежит товарный знак.

Вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется

исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения.

Однородность товаров устанавливается исходя из принципиальной возможности возникновения у обычного потребителя соответствующего товара представления о принадлежности этих товаров одному производителю. При этом суд учитывает род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей, взаимодополняемость или взаимозаменяемость и другие обстоятельства.

В соответствии со ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», недобросовестная конкуренция – 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.

Таким образом, для признания действий актом недобросовестной конкуренции такие действия должны одновременно соответствовать нескольким условиям, а именно:

- совершаться хозяйствующим субъектом-конкурентом;

- быть направленными на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;

- противоречить положениям законодательства, 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).

Согласно пп. (a) п. 3 ст. 10 bis Парижской конвенции, подлежит запрету недобросовестная конкуренция, в т.ч. все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов, промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с п.1 ст.1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 статьи 1484 ГК РФ. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

В соответствии с п.1 ст.1538 ГК 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 (статья 132) коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

В силу п.1 ст.1539 ГК 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, в сети «Интернет», если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

В соответствии с положениями ст.1229 ГК РФ правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ.

Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается ГК РФ.

Заявитель не предоставлял ООО «Сибирский Банный Чан» право использовать товарный знак и коммерческое обозначение, правообладателем которых он является. Такое использование является незаконным.

Пунктом 6 статьи 1252 ГК РФ установлено, что 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, либо в случаях установления конвенционного или выставочного приоритета средство индивидуализации, которое имеет более ранний приоритет.

Обладатель такого исключительного права в порядке, установленном ГК РФ, может требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, знаку обслуживания, признания недействительным патента на промышленный образец либо полного или частичного запрета использования фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Предприятие заявителя с 28.05.2018 г. осуществляет деятельность по производству и поставке банных чанов под обозначением «Сибирский банный чан».

Доказательствами использования заявителем обозначения «Сибирский банный чан» служат, например, Сертификат соответствия № РОСС RU.P034.H05725 от 30.05.2018 г., полученный для производства продукции «Чаны банные маркировки «Сибирский Банный чан».

Также 18.06.2018г. с целью распространения продукции на территории Евразийского экономического союза была получена Декларация о соответствии ЕАЭС N RU Д- RU.AII02.B. 12731, декларация получена на «Аппараты водонагревательные и отопительные, работающие на твердом топливе: печь дровяная из нержавеющей стали для банного чана, торговая марка «Сибирский банный чан».

Обозначение «Сибирский банный чан» используется заявителем активно и непрерывно в рекламе, на выставках продукции, в коммерческих документах и на вывесках.

За прошедшее время обозначение «Сибирский банный чан» стало узнаваемым на территории Новосибирской области и в других регионах России и ближнего зарубежья. На сайте компании опубликованы отзывы потребителей продукции, в т.ч. Республики Татарстан, г. Орехово-Зуево, г. Щелково Московской области, г. Алма-Аты (Казахстан) и т.д.

Заявитель активно участвует в различных мероприятиях, на которых продвигает именно обозначение «Сибирский банный чан», доказательствами чего служат, например, ошибки в благодарственных письмах от мэрии г. Новосибирска, которые ООО «Сибач» называют ООО «Сибирский банный чан» в силу того, что именно это обозначение известно жителям Новосибирска.

Также в отзывах на сайте https://novosibirsk.flamp.ru/ потребители называют ООО «Сибач» компанией «Сибирский банный чан». Это свидетельствует о том, что обозначение «Сибирский банный чан» ассоциируется у потребителей с именно предприятием заявителя, что подтверждает наличие различительной способности данного обозначения в глазах потребителей.

Различные рекламные кампании проводятся заявителем в сети «Интернет» (в Яндекс.Директ, социальных сетях и других ресурсах). Так при введении в поисковую строку обозначения «Сибирский банный чан» первой появляется информация о компании ООО «Сибач»: «КОМПАНИЯ «СИБИРСКИЙ БАННЫЙ ЧАН» - как наименование предприятия (имущественного комплекса).

На сайте заявителя (https://sibach.ru/) также используется обозначение для индивидуализации предприятия «Сибирский банный чан». Большое количество видеофайлов с рекламой предприятия заявителя размещено на ресурсе youtube.com. При этом канал был открыт директором ООО «Сибач» еще до регистрации юридического лица – заявителя.

Таким образом, заявитель понес и продолжает нести значительные материальные затраты, а также прилагает усилия в продвижении обозначения «Сибирский банный чан» для индивидуализации своего предприятия.

Кроме того, заявитель также является правообладателем патентов на дизайн банных чанов (промышленные образцы № 113160, № 113161), а также на технические решения (полезные модели № 185118, № 185338).

Материалами установлено, что исключительное право заявителя на коммерческое обозначение «Сибирский банный чан», а также товарный знак возникло ранее, чем исключительное право ООО «Сибирский Банный Чан» на фирменное наименование.

ООО «Сибирский Банный Чан» зарегистрировано в качестве юридического лица 16.09.2019г., в то время как коммерческое обозначение «Сибирский банный чан» уже в 2018 г. было широко известно потребителям, в том числе на территории города Новосибирска, а приоритет товарного знака по свидетельству № 745589 установлен с 28.06.2019г.

ООО «Сибач» является правообладателем товарного знака «Сибирский банный чан» по свидетельству №745589, с датой приоритета 28.06.2019, зарегистрированного 07.02.2020г. в Государственном реестре товарных знаков в отношении товаров 11 класса МКТУ: банные чаны; ванны сидячие; оборудование для бань с горячим воздухом; оборудование для саун; приборы отопительно-нагревательные, работающие на твердом, жидком и газообразном топливе.

Кроме того, ООО «Сибач» принадлежит исключительное право на коммерческое обозначение «Сибирский банный чан».

Согласно ОКВЭД, деятельность в сфере производства металлических емкостей для купания относится к классу 25 «Производство готовых металлических изделий, кроме машин и оборудования», подклассу 25.2 «Производство металлических цистерн, резервуаров и прочих емкостей» Группировка с кодом 25.29 «Производство прочих металлических цистерн, резервуаров и емкостей» включает: производство бассейнов, резервуаров и подобных металлических конструкций для хранения жидкостей или использования в производстве; производство металлических резервуаров для сжатого или сжиженного газа.

Эта группировка не включает: производство металлических бочек, барабанов, канистр, ведер, ящиков и т.д., обычно используемых для переноса и упаковки товаров объемом свыше 300 л, см. 25.91, 25.92; производство контейнеров для перевозки грузов, см. 29.20; производство бронированных военных транспортных средств.

Согласно сведениям из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ООО «Сибач» и ООО «Сибирский банный чан» является производство прочих металлических цистерн, резервуаров и емкостей (код по ОКВЭД - 25.29); в дополнительные виды деятельности данных хозяйствующих субъектов, в том числе, включено:

- распиловка и строгание древесины (код по ОКВЭД - 16.10);

- производство шпона, фанеры, деревянных плит и панелей (код по ОКВЭД-16.21);

- производство сборных паркетных покрытий (код по ОКВЭД - 16.22);

- производство металлических дверей и окон (код по ОКВЭД - 25.12);

- производство металлических бочек и аналогичных емкостей (код по ОКВЭД-25.91);

- торговля оптовая неспециализированная (код по ОКВЭД - 46.90).

Согласно п.1.2 договоров (договоры типовые) поставки, заключенных между ООО «Сибач» (поставщик, заявитель) и третьими лицами (покупатель), поставщик обязуется поставлять товар (в соответствии с приложениями к данным договорам, предметом поставки являются чаны), качество которого соответствует утвержденным требованиям, стандартам, сертификатам и другим документам, определяющими требования к качеству товара.

Неотъемлемой частью договора поставки является приложение с описанием предмета поставки, в котором указаны сроки производства товара «Сибирский Банный Чан», а также информация о том, что поставщик обязуется произвести Сибирский Банный Чан, составить фото-, видеоотчет о готовности продукции, и далее Сибирский Банный Чан транспортной компанией отправляется покупателю.

ООО «Сибач» предоставлены сертификаты качества производимого им товара:

- Сертификат соответствия №РОСС RU.Р034.Н05725 от 30.05.2018г. на продукцию «Чаны банные маркировки: «Сибирский банный чан»;

- Декларация о соответствии ЕАЭС N RU Д-1Ш.АП02.В. 12731, которая получена на «Аппараты водонагревательные и отопительные, работающие на твердом топливе: печь дровяная из нержавеющей стали для банного чана, торговая марка «Сибирский банный чан».

Из договоров поставки ООО «Сибирский Банный Чан», представленных в адрес Новосибирского УФАС России заявителем, следует, что поставщик – ООО «Сибирский банный чан», обязуется поставить товар, а физические лица <…>, <…> (покупатель) принять и оплатить данный товар. Наименование, количество, ассортимент, сроки и условия поставки товара согласовываются и указываются в спецификации, являющейся неотъемлемой частью данных договоров.

Согласно спецификации, к данным договорам, предметом поставки являются банные чаны.

На рынке металлических цистерн, резервуаров и емкостей для купания (включая банные чаны) за период с января 2019 г. по настоящее время на территории Новосибирской области осуществляли свою деятельность ООО «Сибач» и ООО «Сибирский банный чан».

Согласно сведениям, содержащимся в ЕГРЮЛ, <...> является генеральным директором ООО «Сибач», а также совладельцем с долей в 50% ООО «Сибач». Участником ООО «Сибач» с долей 50% является <...>.

В ООО «Сибирский банный чан» <...> с даты создания ООО «Сибирский банный чан» (с 16.09.2019) владеет 100% долей в уставном капитале этого общества, а также является генеральным директором.

При этом ООО «Сибач» и ООО «Сибирский банный чан» не входят в одну группу лиц.

На основании представленных материалов, можно сделать вывод о наличии фактических конкурентных отношений между ООО «Сибач» и ООО «Сибирский банный чан» на рынке металлических цистерн, резервуаров и емкостей для купания (включая банные чаны) на территории Российской Федерации, включая Новосибирскую область, за период с января 2019 года по настоящее время.

Также установлено, что ответчик предлагает свои товары на сайте https://bannychan.ru/.

На указанном сайте в разделе «Политика конфиденциальности» указано, что обработка персональных данных осуществляется ООО «Сибирский банный чан».

Согласно информации, представленной ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (далее - регистратор), администратором домена (владельце доменного имени) bannychan.ru является <...> - единственный учредитель и генеральный директор ООО «Сибирский банный чан».

При этом <...> (поскольку он является одним из учредителей ООО «Сибач») хорошо известно, что ООО «Сибач» использует товарный знак №745598 и коммерческое обозначение «Сибирский банный чан».

Вышеизложенное подтверждает то обстоятельство, что ООО «Сибирский банный чан», незаконно используя в своем фирменном наименовании обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком заявителя, и тождественное коммерческому обозначению заявителя, фактически осуществляет аналогичную заявителю деятельность, что является недобросовестной конкуренцией и влечет за собой введение потребителей в заблуждение, а также смешение предприятий на рынке.

Кроме того, заявитель сообщает, что незаконное использование обозначения заявителя при осуществлении ООО «Сибирский банный чан» аналогичной деятельности наносит заявителю также репутационный вред.

Так, директор компании ООО «АрхСтройИнвест», получив предложение от заявителя о сотрудничестве, ошибочно посчитал, что предложение поступило от ООО «Сибирский банный чан», и выразил отказ в сотрудничестве, в связи с тем, что организация не прошла проверку службы безопасности на предмет благонадежности и платежеспособности.

Это еще раз подтверждает, что в результате действий ООО «Сибирский банный чан» происходит введение потребителей в заблуждение и смешение предприятий на рынке.

Вышеизложенные обстоятельства свидетельствуют о недобросовестности действий ООО «Сибирский банный чан».

Таким образом, использование фирменного наименования ООО «Сибирский Банный Чан», произвольная часть которого сходна до степени смешения с товарным знаком заявителя и тождественна коммерческому обозначению предприятия заявителя, при осуществлении аналогичной деятельности, является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с действующим законодательством.

Регистрация юридического лица с фирменным наименованием - ООО «Сибирский Банный Чан», произвольная часть которого сходна до степени смешения с товарным знаком заявителя и тождественна коммерческому обозначению предприятия заявителя, была осуществлена для целей получения необоснованных преимуществ в хозяйственной деятельности, поскольку клиенты ООО «Сибач», знакомые с товарным знаком и коммерческим обозначением заявителя, будут введены в заблуждение относительно лица, предлагающего услуги/товары, и могут приобретать продукцию у ООО «Сибирский Банный Чан», считая, что оно имеет отношение к ООО «Сибач».

Дополнительно заявитель сообщил, что <...>, являющийся соучредителем ООО «Сибач» наряду с <...>, обратился в Арбитражный суд Новосибирской области с заявлением об исключении <...> (ныне также учредителя ООО «Сибирский банный чан») из состава учредителей ООО «Сибач» (дело А45-22720/2020) на основании положений ст.10 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» в связи с тем, что <...> своими действиями существенно затрудняет деятельность общества. ООО «Сибач» привлечено в качестве третьего лица в данном деле.

Таким образом, исходя из материалов дела, действия ООО «Сибирский банный чан» (ИНН 5433972037, ОГРН 1195476068633, Дата присвоения ОГРН: 16.09.2019, ул.Школьная, д.10А, офис 1, село Плотниково, Новосибирский район, Новосибирская обл., 630540), выразившиеся в введении в оборот товара с использованием фирменного наименования ООО «Сибирский Банный Чан», произвольная часть которого сходна до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №745589 «Сибирский банный чан» заявителя и тождественна коммерческому обозначению предприятия заявителя «Сибирский банный чан», содержат нарушение п.1 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь ст.23, ч.ч.1-4 ст.41, ч.1 ст.49, ст.50 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия Общества с ограниченной ответственностью «Сибирский банный чан» (ИНН 5433972037, ОГРН 1195476068633, Дата присвоения ОГРН: 16.09.2019, ул.Школьная, д.10А, офис 1, село Плотниково, Новосибирский район, Новосибирская обл., 630540) актом недобросовестной конкуренции, нарушающим п.1 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «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:

- 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.

Нарушение выразилось в введении в оборот товара с использованием фирменного наименования ООО «Сибирский Банный Чан», произвольная часть которого сходна до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №745589 «Сибирский банный чан» заявителя и тождественна коммерческому обозначению предприятия заявителя «Сибирский банный чан»,

2. Выдать ООО «Сибирский банный чан» (ИНН 5433972037) предписание о недопущении использования фирменного наименования ООО «Сибирский Банный Чан», произвольная часть которого сходна до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №745589 «Сибирский банный чан» заявителя и тождественна коммерческому обозначению предприятия заявителя «Сибирский банный чан».

3. Признать, что оснований для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

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

За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.