

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «27» ноября 2018 г.

г.

Краснодар В полном объеме решение изготовлено «07» декабря 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

«...» заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

Члены Комиссии:

«...» главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

«...» - главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 332/2018 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении ИП «...» (адрес: «...») статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции»,

в присутствии представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 332/2018 ответчика ИП «...» – гр. «...» (доверенность от 08.10.2018 г.);

в присутствии представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 332/2018 заявителя АО «Тандер» - «...» (доверенность № 1-15/403 от 09.01.2018 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление АО «Тандер» (вх.№ 4226 от 23.04.2018 г.) о признаках недобросовестной конкуренции в действиях ИП «...» при использовании обозначения «МАГНАТ 24» на фасаде здания столовой по ул. Советская, 1 в станице Старонижестеблиевской Красноармейского района Краснодарского края, сходного до степени смешения с товарными знаками № 257219; №643213; № 534392; № 502488; № 618187, правообладателем которых, является АО «Тандер», а также копирующего фирменный стиль магазинов «Магнит».

В части использовании обозначения «МАГНАТ 24» на фасаде здания столовой по ул. Советская, 1 в станице Старонижестеблиевской Красноармейского района Краснодарского края, сходного до степени смешения с товарными знаками № 257219; № 534392; № 502488; № 618187, правообладателем которых, является АО «Тандер», а также копирующего фирменный стиль магазинов «Магнит». 23.07.2018 г. Краснодарским УФАС России вынесено решение об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В части использования обозначения «МАГНАТ 24» на фасаде здания столовой по ул. Советская, 1 в станице Старонижестеблиевской Красноармейского района Краснодарского края, сходного до степени смешения с товарным знаком № 643213, правообладателем которого, является АО «Тандер», а также копирующего фирменный стиль магазинов «Магнит», установлено следующее.

Из заявления АО «Тандер» (вх.№ 4226 от 23.04.2018 г.) следует, что представителями АО «Тандер» было зафиксировано использование на фасаде здания столовой-гостиницы по ул. Советская, 1, в Старонижестеблиевской Красноармейского района Краснодарского края обозначения «МАГНАТ 24».

Согласно информации в «уголке потребителя» и кассовому чеку от 24.10.2017 г. владельцем столовой-гостиницы является индивидуальный предприниматель «...». Комбинированное (словесно-изобразительное) обозначение «МАГНАТ 24» на указанной вывеске выполнено как имитация внешнего вида товарных знаков, коммерческих обозначений и фирменного стиля сети «Магнит», принадлежащих АО «Тандер». Суть допущенного ИП «...» нарушения

состоит в том, что он для продвижения собственных товаров и услуг использует деловую репутацию АО «Тандер» и товарные знаки, коммерческие обозначения и фирменный стиль. Розничная сеть «Магнит» основана более 20 лет назад и на сегодняшний день является одной из крупнейших в Российской Федерации, насчитывая более 14 тысяч магазинов, охватывающих более чем 2,5 тысяч населенных пунктов в России. Красно-белый фирменный стиль сети «Магнит» и оригинальное исполнение вывески наклонным шрифтом в красной рамке на белом фоне прекрасно известны потребителям, тем более потребителям в Краснодарском крае. Указанные товарные знаки и коммерческие обозначения используются в рекламных каталогах, на рекламных плакатах, на фирменной одежде персонала, на транспортных средствах, в оформлении официального Интернет-сайта сети «Магнит» и в информации о сети «магнит», размещаемой на других сайтах в сети «Интернет». ИП «...» при оформлении фасада столовой-гостиницы по ул. Советская, 1 в ст. Старонижестеблиевской использована вывеска с названием «МАГНАТ 24», которое всего на одну букву отличается от названия магазинов розничной сети «Магнит», при этом надпись «Магнат 24» выполнена тем же наклонным шрифтом в рамке со скругленными углами и в том же красно-белом цветовом сочетании, что и все вывески сети магазинов «Магнит».

По данному факту приказом руководителя Краснодарского УФАС России от 23.07.2018 г. № 292 в отношении ИП «...» было возбуждено дело № 332/2018 по признакам нарушения ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Определением Краснодарского УФАС России от 26.07.2018 г. о назначении дела № 332/2018 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, дело было назначено на 04.09.2018 г. в 11-00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 04.09.2018 об отложении рассмотрения дела 332/2018 рассмотрение дела было назначено на 24.10.2018 г. в 11-00 часов.

В связи с вынесением заключения об обстоятельствах дела определением Краснодарского УФАС России от 24.10.2018 г. об отложении рассмотрения дела 332/2018 рассмотрение дела было назначено на 27.11.2018 г. в 15-00 часов.

В соответствии с п.1.3 Порядка проведения анализа по делам возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Федерального закона «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции не

товарном рынке проводился с особенностями, установленными п.10.4 настоящего порядка.

Исследование рынка деятельности ресторанов и услуг по доставке продуктов питания проводится с целью определения состояния конкуренции на рынке деятельности ресторанов и услуг по доставке продуктов питания в Краснодарском крае в январе 2018 г. по 04.04.2018 г. (дата демонтажа вывесок и информационных табличек «МАГНАТ 24»).

Анализ состояния конкуренции товарного рынка проведен в соответствии с Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»; Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 N 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее Приказ № 220).

В качестве источников исходной информации в соответствии с п.1.5 Приказа №220 использовались документы и материалы представленные хозяйствующим субъектом АО «Тандер», Федеральной службой по интеллектуальной собственности.

Факт недобросовестной конкуренции выявлен АО «Тандер» в январе 2018 г.

Таким образом, временной интервал исследования рынка деятельности ресторанов и услуг по доставке продуктов питания с января 2018 г. по 04.04.2018 г. (дата демонтажа вывесок и информационных табличек «МАГНАТ 24»).

Согласно ОК 029 – 2014 Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, утвержденному Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14 – ст) деятельность ресторанов и услуг по доставке продуктов питания относится к классификационной группе:

- раздел I «деятельность гостиниц и предприятий общественного питания», классификационная группа: деятельность ресторанов и услуг по доставке продуктов питания.

Учитывая вышеизложенное, а также цель проведения анализа товарного рынка, продуктовые границы рынка определены как деятельность ресторанов и услуг по доставке продуктов питания (ОКВЭД: 56.1).

Географическими границами товарного рынка определены границы

территории, в котором действует хозяйствующий субъект, являющийся объектом антимонопольного контроля.

АО «Тандер», ИП «...» – являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке в Краснодарском крае, что подтверждается выписками из ЕГРЮЛ.

Таким образом, географическими границами товарного рынка принята – территория Краснодарского края.

При рассмотрении дела № 332/2018 Комиссией Краснодарского УФАС России установлено следующее.

03.05.2018 г. (исх.№ 10979/7) Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности было направлено письмо о даче письменной консультации о наличии либо отсутствии сходства до степени смешения обозначения «МАГНАТ 24» и товарного знака № 643213, правообладателем которого является АО «Тандер».

19.06.2018 г. (вх.№ 6599) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (исх.№ 41-09272-12 от 13.06.2018 г.) с приложением справки.

Из справки, представленной ФИПС следует, что согласно сведениям из Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации товарный знак по свидетельству № 643213, включающий словесный элемент «Магнит» в прямоугольной рамке со скругленными углами, зарегистрирован для индивидуализации товаров 01-05, 08-13, 15-18, 21-26, 28-34 и услуг 35, 37-42, 45 классов МКТУ. Обозначение «МАГНАТ 24» на фасаде здания столовой по ул. Советская, 1 в станице Старонижестеблиевской Красноармейского района Краснодарского края использовано в отношении услуг, предоставляемых гостиницами и столовыми (в течение «24» часов). Услуги по обеспечению временного проживания (гостиницы) и по обеспечению условий для принятия пищи (столовые) относятся к услугам 43 класса МКТУ. В свидетельстве № 643213 в 41 классе МКТУ указаны услуги «клубы-кафе ночные», которые однородны услугам, предоставляемым «столовыми», поскольку кафе и столовая относятся к группе организаций общественного питания.

В результате исследования, проведенного в отношении товарного знака по свидетельству № 643213, установлено, что обозначение «МАГНАТ 24» на фасаде здания столовой по ул.

Советская, 1 в станице Старонижестеблиевской Красноармейского района Краснодарского края является сходным до степени смешения с указанным товарным знаком, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу сходства изобразительных элементов (прямоугольных рамок со скругленными углами), графического и фонетического сходства словесных элементов «МАГНАТ» и «МАГНИТ», а также сходства композиционного решения обозначений и их цветового сочетания.

В соответствии со ст. 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) 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.

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 (в том числе их использование способами, предусмотренными ГК РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами.

В соответствии с п. 1 ст. 1233 ГК РФ правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

В Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ред. от 02.10.1979) (2) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

(3) В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать

смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Из представленных представителем ИП «...» письменных объяснений и документов (вх.№ 11643 от 24.10.2018 г.; вх.№ 11644 от 24.10.2018 г.) следует, что ИП Карапетян О.Ш. была получена претензия АО «Тандер» (исх.№ 381-16/4 от 29.03.2018). После получения вышеуказанной претензии ИП Карапетян О.Ш. демонтировал и уничтожил все вывески и информационные таблички с обозначением «МАГНАТ 24» на фасаде здания столовой по ул. Советская, 1 в станице Старонижестеблиевской Красноармейского района Краснодарского края. Также ИП «...» было произведено отчуждение объектов недвижимости, расположенных по ул. Советская, 1 в станице Старонижестеблиевской Красноармейского района Краснодарского края, что подтверждается договором купли продажи земельного участка, расположенного по вышеуказанному адресу от 28.06.2018 г., заключенного «...» с гр. «...»

Кроме того, представителем ИП «...» был представлен договор (вх.№ эл./п. 11119 от 16.11.2018 г.) № 18/1 на оказание услуг от 09.04.2018, заключенный ИП «...» (Заказчик) с ИП «...» (Исполнитель), согласно которому, Исполнитель обязуется по заданию Заказчика оказать услуги по демонтажу вывески в виде световых букв, а Заказчик обязуется принять оказанные услуги. Демонтаж вывески осуществляется по адресу предоставленным Заказчиком: Краснодарский край, ст. Старонижестеблиевская.

Согласно п. 9 ст. 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.

Таким образом, Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что действия ИП «...» при использовании обозначения «МАГНАТ 24» на фасаде здания столовой по ул. Советская, 1 в станице Старонижестеблиевской Красноармейского района Краснодарского края, сходного до степени смешения с товарным знаком № 643213, правообладателем которого, является АО «Тандер»,

а также копирующего фирменный стиль магазинов «Магнит» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости могут причинить убытки хозяйствующему субъекту-конкуренту – АО «Тандер», нанести вред его деловой репутации.

Следовательно, все признаки недобросовестной конкуренции указанные в п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» присутствуют в действиях ответчика.

В соответствии со статьей 14.6 Федерального 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: 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 [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.

Таким образом, действия Ответчика по использованию обозначения «МАГНАТ 24» на фасаде здания столовой по ул. Советская, 1 в станице Старонижестеблиевской Красноармейского района Краснодарского края, сходного до степени смешения с товарным знаком № 643213, а также копирующего фирменный стиль магазинов «Магнит», правообладателем которого, является АО «Тандер», являются недобросовестной конкуренцией и нарушают требования

ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ИП «..» (адрес: «...»), выразившиеся в использовании обозначения «МАГНАТ 24» на фасаде здания столовой по ул. Советская, 1 в станице Старонижестеблиевской Красноармейского района Краснодарского края, сходного до степени смешения с товарным знаком № 643213, а также копирующего фирменный стиль магазинов «Магнит», правообладателем которого, является АО «Тандер», направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащие законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, и которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту – конкуренту АО «Тандер», нарушением ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Предписание о прекращении нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не выдавать.

Председатель Комиссии

«..»

Члены Комиссии

_____ «...»

_____ «...»

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения. Дела об обжаловании решения антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.