

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

10.04.2017г. в Управление поступило заявление ООО «Борус» (от 07.04.2017г. исх.10/Р вх.1602 от 10.04.2017г.) по вопросу незаконного использования товарного знака «Типография Борус» в рекламе другого хозяйствующего субъекта, размещаемой на рекламной площадке «Яндекс.Директ».

С 21.01.2003г. ООО «Борус» принадлежит охраняемое средство индивидуализации юридического лица, товаров, работ, услуг - товарный знак (знак обслуживания) «Типография Борус», что подтверждается свидетельством № 279421 от 21.01.2003г (заявка № 2003701111, приоритет до 21.01.2013г., 15.03.2012г. срок действия товарного знака продлен до 21.01.2023г.), зарегистрированный для товаров (услуг):

- 16 - альбомы; атласы; билеты; бланки; блокноты; буклеты; газеты; календари; карты географические; книжки квитанционные; конверты; материалы географические печатные; открытки поздравительные; плакаты; продукция печатная; проспекты; тетради; флаги (бумажные); этикетки (за исключением тканевых).

- 35 – обработка текста; работы машинописные; реклама; рекламные агентства фотокопирование.

- 40 – печатание рисунков; печать офсетная.

03.04.2017г. Нотариусом г. Тулы Павловой С.В., протоколом осмотра доказательств 71 ТС № 1273166 (зарегистрированный в реестре по номеру 1-923), зафиксирован факт размещения в сети интернет: <http://www.msn.com//ru-ru/> в левой верхней части страницы ярлыка с надписью:

«Ищите типографию Борус? Не жмите! Сначала сделайте расчет у print71.biz.
Недорого. Доставка 0 рублей»

Товарный знак «Типография Борус», принадлежащий ООО «Борус», незаконно используется для привлечения внимания к интернет сайту «print71.biz» принадлежащему иному лицу.

Статьей 1477 Гражданского кодекса РФ установлено, что на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

На территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти

по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации (статья 1479 Гражданского кодекса РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 1484 Гражданского кодекса РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со [статьей 1229](#) настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в [пункте 2](#) настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

2) **при выполнении работ, оказании услуг;**

3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

5) **в сети "Интернет"**, в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения (часть 3 статьи 1484 Гражданского кодекса РФ).

Согласно части 7 статьи 1252 Гражданского кодекса в случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными настоящим Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством.

В соответствии с пунктом 16 Постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011г. № 11 «С некоторых вопросах применения особенной части Кодекса РФ об административных правонарушениях» в [статье 14](#) Закона о защите конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией.

При анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие

актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения, но и положения [статьи 10bis](#) Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (групп 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 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

В соответствии с пунктом 1 статьи 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, с также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

Доменное имя «print71.biz.» с 01.07.2016г. используется индивидуальным предпринимателем Инюшиным А.А. на основании договора аренды доменного имени б/н от 01.07.2016г., заключенного между гр. Инюшиным К.А. (арендодатель) и индивидуальным предпринимателем Инюшиным А.А. (арендатор), условиями которого предусмотрено, что арендатор обязуется:

- не производить рекламу товаров, услуг или других продуктов, распространение которых запрещено или ограничено действующим законодательством РФ (пункт 3.2.7.);
- не размещать и/или распространять информацию о третьих лицах, которая не соответствует действительности, либо оскорбляет честь и достоинство третьих лиц как физических, так и юридических (пункт 3.2.8.).

Индивидуальный предприниматель Инюшин А.А. и ООО «Борус» являются конкурентами, поскольку осуществляют один вид деятельности – прочие виды полиграфической деятельности (код ОКВЭД 18.12)

Документы, собранные Управлением в ходе рассмотрения заявления ООО «Борус» свидетельствуют о недобросовестных действиях индивидуального предпринимателя

Инюшина А.А., выразившихся в размещении в сети интернет рекламы своих услуг с незаконным использованием товарного знака «Типография Борус» принадлежащего Обществу, вследствие чего вводятся в заблуждение потребители данных услуг, правообладателю могут быть причинены убытки, либо ущерб его деловой репутации.

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от 09.06.2017г. № 99 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Инюшиным А.А. пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» руководствуясь частью 13 статьи 44 вышеуказанного Закона,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 02-02/07-2017 к рассмотрению **на 10 часов 6 июля 2017 года** по адресу: г. Тула, ул. Жаворонкова, д.2, каб.40.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве:

ответчика – индивидуального предпринимателя Инюшина А.А. (г. Тула, ул. Седова, д. 33, кв. 29);

заявителя - ООО «Борус» (г. Тула, ул. ул. Сойфера, д. 6, оф. 3.10)

4. Индивидуальному предпринимателю Инюшину А.А. в срок до 28 июня 2017 года представить следующие документы и информацию:

4.1. Указать сумму дохода по каждому виду деятельности, осуществляемому предпринимателем Инюшиным А.А., за 2016г., первое полугодие 2017г.

4.2. Обосновать правомерность использования товарного знака «Типография Борус», принадлежащего ООО «Борус», в рекламе услуг, предоставляемых предпринимателем Инюшиным А.А.

4.3. Подтвердить документально, что услуги типографии индивидуального предпринимателя Инюшина А.А. дешевле услуг, предоставляемых ООО «Борус».

4.4. Указать дату, когда указанная информация (реклама, объявление) была удалена.

4.5. При наличии, копии переписки с ООО «Борус» по вопросу неправомерного использования товарного знака «Типография Борус».

5 . ООО «Борус» в срок до 28 июня 2017 года представить документы подтверждающие, что действия индивидуального предпринимателя Инюшина А.А. причинили (могут причинить) ущерб Обществу, при отсутствии документов письменные пояснения с обоснованием возможности причинения вреда (ущерба).

Явка заявителя, ответчиков по делу или их представителей (с доверенностями на участие в рассмотрении дела) **обязательна**.

Примечание:

1. С материалами дела можно ознакомиться в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, контактный телефон: 8 (4872) 36-49-58, 33-14-97.
2. Полномочия сторон должны быть подтверждены соответствующими документами.
3. Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела и не заверенные нотариально должны быть заверены подписью уполномоченного лица и скреплены печатью юридического лица.
4. Информация, составляющая в соответствии с Федеральным законом «О коммерческой тайне» коммерческую тайну, должна иметь гриф «Коммерческая тайна» с указанием ее обладателя (для юридических лиц – полное наименование и место нахождения).
5. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» коммерческие и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы государственной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные, осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны представлять в антимонопольный орган по его мотивированному требованию документы, объяснения в письменной или устной форме, информацию (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну) необходимые антимонопольному органу, в соответствии с возложенными на него полномочиями для рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства. Непредставление в территориальный антимонопольный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанного органа, а равно представление в территориальный антимонопольный орган заведомо недостоверных сведений (информации) влечет административную ответственность, предусмотренную статьей 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере штрафа на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.