

Решение

по делу № 1090-ФАС52-07/14

г.Н.Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 22 апреля 2015 года.

Решение изготовлено в полном объеме 27 апреля 2015 года.

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; |
| Швецова О.Ю. | - | член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции, |
| Михайлова Н.В. | -- | член Комиссии, заместитель начальника отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции, |

рассмотрев дело №1090-ФАС52-07/14, возбужденное в отношении **общества с ограниченной ответственностью «Издательский дом «Семья» (603025, г.Н.Новгород, ул.Большая Печерская, д.66, оф.2; 603000, г.Н.Новгород, ул.Новая, д.28, оф.3)** по обращению **индивидуального предпринимателя С. Ю.В. (423823, Республика Татарстан, г.Набережные Челны, б-р Главмосстроивцев, д.3, кв.75)** по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии:

- ИП Соленова Ю.В., представителя по доверенности от 10.03.2015г. С.,

- представителя ООО «Издательский дом «Семья» по доверенности от 15.08.2014г. Т.;

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 06.08.2014г. (вх.№6147) поступило обращение ИП С. Ю.В. на действия ООО «Издательский дом «Семья», содержащие, по мнению заявителя, признаки недобросовестной конкуренции и противоречащие пункту 4 части 1 статье 14 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В своем обращении заявитель сообщил, что он является правообладателем товарного знака «Материнский паспорт» согласно свидетельства на товарный знак №513139 (дата приоритета – 03.05.2012г.), а также патента на промышленный образец «Материнский паспорт» №73059 (дата приоритета – 23.07.2008г.). ООО «Издательский дом «Семья» является издателем журнала «Паспорт будущей мамы», название и содержание которого сходно до степени смешения с товарным знаком и промышленным образцом правообладателя ИП С. Ю.В.

В связи с указанными обстоятельствами, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 03.09.2014г. издал приказ №321 о возбуждении дела №1090-ФАС52-07/14 по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ООО «Издательский дом «Семья».

Определением от 11.11.2014г. рассмотрение дела приостанавливалось до получения заключения специалистов ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности». Определением от 25.12.2014г. производство по делу №1090-ФАС52-07/14 возобновлено в связи с получением заключения специалиста.

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

Индивидуальный предприниматель С. Ю. В. зарегистрирован 10.04.2012г. за основным государственным регистрационным номером 312165010100093 Инспекцией ФНС по г.Набережные Челны Республики Татарстан согласно свидетельства серия <...> Согласно сведений из ЕГРИП видами предпринимательской деятельности ИП С. Ю.В. являются: рекламная деятельность, издание журналов и периодических публикаций. ИП С. Ю.В. является правообладателем патентов №513139 на товарный знак «Материнский паспорт» (дата приоритета с 03.05.2012г.) и №73059 на промышленный образец «Материнский паспорт» (дата приоритета с 23.07.2008г.). Заявитель является учредителем средства массовой информации «Материнский паспорт» согласно свидетельства ПИ №ФС77-25244 от 03.08.2006г. «Материнский паспорт» распространяется в медицинских учреждениях на территории Республики Татарстан, а также на территории Нижегородской области согласно актов приема – передачи.

ООО «Издательский дом «Семья» зарегистрировано 05.02.2008г. за основным государственным регистрационным номером 1085260001628 согласно свидетельства о государственной регистрации серия <...> Согласно пункта 2 Устава общества, утвержденном решением внеочередного общего собрания участников 14.12.2009г., основными видами деятельности являются: издание журналов и периодических публикаций, прочие виды издательской деятельности,

рекламная деятельность. Общество является учредителем средства массовой информации «Паспорт будущей мамы» согласно свидетельству ПИ №ТУ52-0627 от 20.03.2012г.

Таким образом, ИП С. Ю.В. и ООО «Издательский дом Семья» осуществляют предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке издания журналов и периодических публикаций в границах Российской Федерации.

В ходе рассмотрения дела ИП С. Ю.В. сообщил, что он распространяет в учреждениях родовспоможения (женских консультациях) Нижегородской области результат своей интеллектуальной собственности – «Материнский паспорт», состоящий из папки из плотной бумаги, «Индивидуальной карты беременной и родильницы», журнала «Материнский паспорт» с обменной картой внутри. По мнению заявителя, ООО «Издательский дом «Семья» использует название «Паспорт будущей мамы», сходное до степени смешения с товарным знаком правообладателя, что является нарушением Федерального закона «О защите конкуренции». Претензии по поводу использования ответчиком патента на промышленный образец «Материнский паспорт» №73059 у заявителя отсутствуют.

Представитель ООО «Издательский дом «Семья» сообщил, что согласно свидетельства на товарный знак №513139 охраняемым объектом является словосочетание «Материнский паспорт». Общество данный товарный знак не использует, так как им используется наименование «Паспорт будущей мамы», которое существенно отличается от написания товарного знака. Кроме того, директором ООО «Издательский дом «Семья» является П. (до заключения брака Т.), которая в период с 1999г. по 2008г. осуществляла деятельность как индивидуальный предприниматель. ИП Т. (П.) с 2002 года осуществляла выпуск и распространение информационного набора для женщин, встающих на учет по беременности: сувенирную папку, индивидуальную карту беременной и родильницы, обменную карту, сборник беременность и роды, сборник «В ожидании малыша». Таким образом, П. до регистрации ИП С. Ю.В. в качестве индивидуального предпринимателя и регистрации им объектов интеллектуальной собственности использовала название «Паспорт будущей мамы».

Выслушав доводы сторон, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии со статьей 1225 Гражданского кодекса РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются:

- 1) произведения науки, литературы и искусства;
- 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);
- 3) базы данных;
- 4) исполнения;
- 5) фонограммы;

6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);

7) изобретения;

8) полезные модели;

9) промышленные образцы;

10) селекционные достижения;

11) топологии интегральных микросхем;

12) секреты производства (ноу-хау);

13) фирменные наименования;

14) товарные знаки и знаки обслуживания;

15) наименования мест происхождения товаров;

16) коммерческие обозначения.

Интеллектуальная собственность охраняется законом.

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

Согласно статье 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. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак. 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.

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.

Право использования товарного знака предоставляется правообладателем третьим лицам на основании лицензионного договора (статья 1489 Гражданского кодекса РФ).

ИП С. Ю.В. является правообладателем патента №513139 на товарный знак «Материнский паспорт» (дата приоритета с 03.05.2012г.). Данный товарный знак используется им при выпуске информационного набора для женщин, встающих на учет по беременности: словосочетание «Материнский паспорт» указывается на обложке общей папки, включающей в себя полный информационный набор, а также на обложке журнала, входящего в комплект информационного набора. Информационный набор ИП С. Ю.В. распространялся в медицинских учреждениях Нижегородской области согласно представленных актов приема-передачи от 20.12.2010г., от 21.12.2010г., 23.04.2012г.23.04.2014г. Распространение информационного набора в медицинских учреждениях одобрено органами власти в письме заместителя губернатора Суворова Г.А. от 16.02.2009г. исх.№001-1026/09-0-2, в письмах Министерства здравоохранения Нижегородской области от 25.09.2012г. исх.№315-09-35-15935/12-0, от 05.03.2014г. исх.№315-09-11-4069/140.

ООО «Издательский дом «Семья» является учредителем средства массовой информации «Паспорт будущей мамы» согласно свидетельства ПИ №ТУ52-0627 от 20.03.2012г. Общество распространяет в медицинских учреждениях Нижегородской области сувенирную папку для женщин, встающих на учет по беременности, включающую в себя: журнал «Вы и ваш ребенок», журнал «Паспорт будущей мамы» с обменной картой, индивидуальную карту беременной и родильницы. Обществом представлен в качестве примера договор от 03.02.2014г. №65, заключенный с ГБУЗ НО «Женская консультация №20, городской центр планирования семьи и репродукции Сормовского района г.Н.Новгорода», на предоставление в пользование и распоряжение медицинскому учреждению бланков первичной документации «Индивидуальная карта беременной и родильницы», «Обменная карта родильного дома, родильного отделения больницы», «Паспорт будущей мамы». В подтверждение факта использования директором ООО «Издательский дом «Семья» (ранее ИП Тимофеевой И.В.) словосочетания «Паспорт будущей мамы» до регистрации ИП С. Ю.В. патента и товарного знака обществом представлены:

- письма Министерства здравоохранения Нижегородской области и Департамента здравоохранения Администрации г.Н.Новгорода от 23.09.2003г. и от 15.10.2002г. об одобрении обеспечения медицинских учреждений информационным набором для женщин, встающих на учет по беременности;

- договор от 18.12.2002г. №253 с А/О «Лек» на предоставление рекламной площади на полях сувенирной папки, акт выполненных работ от 18.03.2003г.;

- договор от 17.12.2002г. №254 с А/О «Лек» на предоставление рекламной площади на полях «Индивидуальной карты беременной», акт выполненных работ от 18.03.2003г.;

- договор от 20.12.2002г. №257 с представительством фирмы «Бофур-Ипсен Интернасьональ» на предоставление рекламной площади в «Обменной карте», акт выполненных работ от 03.02.2003г.;
- договор от 16.12.2002г. №252 с ИП Филипповым В.Б. на предоставление рекламной площади на полях сувенирной папки, акт выполненных работ от 05.02.2003г.;
- договор от 09.01.2003г. №4 с ООО «Эндион» на оказание услуг по изготовлению макетов «Сувенирной папки для беременных – 2003г.», акт выполненных работ от 13.01.2003г.;
- счета-фактуры и отчеты о предпечатной подготовки и печати сувенирных папок и карт за январь – февраль 2003г.
- счета-фактуры и отчеты о предпечатной подготовки и печати сувенирных папок и карт за январь – февраль 2003г.

Между тем, указанные документы не содержат наименования печатного издания «Паспорт будущей мамы», следовательно, не свидетельствуют об использовании ИП Тимофеевой И.В. данного обозначения. ООО «Издательский дом «Семья» зарегистрировало средство массовой информации «Паспорт будущей мамы» только 20.03.2012г. согласно свидетельству ПИ №ТУ52-0627.

Таким образом, ИП Соленов Ю.В., зарегистрировав промышленный образец «Материнский паспорт» и товарный знак «Материнский паспорт», использовал их при распространении печатной продукции на территории Нижегородской области в соответствии с требованиями законодательства.

Обозначение считается сходным до степени смешения с иным обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия (пункт 14.4.2 Приказа Роспатента №32 от 05.03.2003г. «О правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания»). При этом сходство словесных обозначений может быть звуковым, графическим (визуальным) и смысловым. Вопрос о сходстве до степени смешения обозначений может быть разрешен без назначения экспертизы.

Между тем, в связи с возникновением у сторон спора о наличии или отсутствии сходства между обозначениями, Комиссия Нижегородского УФАС России направила запрос в адрес ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» о дачи заключения специалиста на предмет сходства наименования «Паспорт будущей мамы» с товарным знаком ИП С. Ю.В. ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» в письме от 17.12.2014г. исх. №41-4797-12 сообщило о направлении справки о степени сходства используемых в гражданском обороте обозначений с охраняемыми средствами индивидуализации. Согласно справки, подписанной заведующим отделом правового обеспечения качества предоставления государственных услуг, в результате проведенного исследования установлено, что обозначение «Паспорт будущей мамы» и словесный товарный знак «Материнский паспорт» по свидетельству №513139 являются сходными до степени смешения в силу семантического сходства словесных элементов.

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «Издательский дом «Семья»

пояснил, что специалист ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности», составивший справку, не имеет достаточных познаний для проведения анализа на предмет сходства обозначений «Паспорт будущей мамы» с товарным знаком «Материнский паспорт». В связи с этим, ответчик представил Заключение от 04.03.2015г. патентного поверенного РФ Петухова И.Е. на предмет установления сходства до степени смешения словесного обозначения «Паспорт будущей мамы» с товарным знаком по свидетельству №513139. Специалист сделал вывод о том, что словесное обозначение «Паспорт будущей мамы», размещенное на представленном ООО «Издательский дом «Семья» печатном издании, не является сходным до степени смешения с исследуемым с товарным знаком «Материнский паспорт» по свидетельству №513139.

Комиссия Нижегородского УФАС России обращает внимание на то, что представленное Заключение от 04.03.2015г. сделано по заказу ООО «Издательский дом «Семья», когда как ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» является органом, регистрирующим товарные знаки, и дало заключение по запросу антимонопольного органа. Рассмотрев представленные документы, а также сравнив спорные обозначения, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о сходстве до степени смешения словесного обозначения «Паспорт будущей мамы» ООО «Издательский дом «Семья» с товарным знаком «Материнский паспорт» ИП Соленова Ю.В.

Лицо, узнавшее о том, что оно использует обозначение, сходное до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком, обязано прекратить использование данного обозначения, если не будет аннулирована регистрация товарного знака как незаконная.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-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.

Для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо исходить из признаков недобросовестной конкуренции, изложенных в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции». Такими признаками являются:

- хозяйствующие субъекты должны осуществлять предпринимательскую деятельность;
- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны быть направлены на получение преимуществ;
- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны быть противозаконны;
- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны причинить или

могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам.

Закон обязывает квалифицировать действия хозяйствующего субъекта как недобросовестную конкуренцию только при наличии в его действиях всех признаков недобросовестной конкуренции, предусмотренных Федерального закона «О защите конкуренции».

Пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» определено, 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 и услуг.

Материалами дела подтверждается, что ООО «Издательский дом «Семья» с конца марта 2012 года по настоящее время осуществляет издание и распространения журнала «Паспорт будущей мамы» с использованием обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «Материнский паспорт» ИП Соленова Ю.В. по свидетельству №513139.

Действия ООО «Издательский дом «Семья» по использованию в журнале «Паспорт будущей мамы» обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «Материнский паспорт» ИП С. Ю.В. по свидетельству №513139, противоречат нормам Гражданского кодекса Российской Федерации, международным нормам права, а также требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, а также обычаям делового оборота. Согласно требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, а также обычаям делового оборота не принято в предпринимательской деятельности использовать обозначения, сходные до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком.

Действия ООО «Издательский дом «Семья» по использованию в журнале «Паспорт будущей мамы» обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «Материнский паспорт» ИП С. Ю.В. по свидетельству №513139, позволяют обществу получить преимущества в предпринимательской деятельности и могли причинить убытки конкуренту - ИП Соленову Ю.В.. В силу положений [статьи 1479](#) Гражданского кодекса Российской Федерации на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности. ИП С.Ю.В. понес расходы при регистрации товарного знака. Использование зарегистрированного товарного знака осуществляется только на основе лицензионного договора, заключенного с владельцем товарного знака за вознаграждение, которого в данном случае не было. Кроме того, согласно электронной переписки, представленной ИП С. Ю.В., четыре клиента отказались размещать рекламу в журнале «Материнский паспорт» и разместили ее в журнале «Паспорт будущей мамы».

Таким образом, действия ООО «Издательский дом «Семья» по использованию в журнале «Паспорт будущей мамы» обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «Материнский паспорт» ИП С. Ю.В. по свидетельству №513139, являются актом недобросовестной конкуренции и противоречат пункту 4 части 1 статьи 14 Федерального Закона «О защите конкуренции».

Комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым выдать предписание об устранении правонарушения.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», пунктом 3.41 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Издательский дом «Семья» по введению в оборот журнала «Паспорт будущей мамы» с использованием по использованию в журнале «Паспорт будущей мамы» обозначения, обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «Материнский паспорт» ИП С. Ю.В. по свидетельству №513139 в период с апреля 2012 года по апрель 2015 года, недобросовестной конкуренцией, противоречащей пункту 4 части 1 статьи 14 Федерального Закона «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Издательский дом «Семья» предписание о прекращении выявленного 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.

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

За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Председатель комиссии

С.В.Смирнов

Члены Комиссии

О.Ю.Швецова

Н.В.Михайлова

Исп.Михайлова Н.В.

тел.8 (831) 430-55-74

27.04.2015 № СС-07/3637

ПРЕДПИСАНИЕ по делу №1090-ФАС52-07/14

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации

27 апреля 2015 года

г.Нижний Новгород

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

- Смирнов С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
- Швецова О.Ю. - член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;
- Михайлова Н.В. - член Комиссии, заместитель начальника отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего Решения от 27.04.2015г. по делу №1090-ФАС52-07/14 о признании действий **Общества с ограниченной ответственностью «Издательский дом «Семья» (603025, г.Н.Новгород, ул.Большая Печерская, д.66, оф.2; 603000, г.Н.Новгород, ул.Новая, д.28, оф.3)** недобросовестной конкуренцией, нарушающей пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Издательский дом «Семья» в срок до 29 мая 2015 года прекратить нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно: прекратить введение в оборот журнала с использованием обозначения «Паспорт будущей мамы», сходного до степени смешения с товарным знаком «Материнский паспорт» ИП Соленова Ю.В. по свидетельству №513139.
2. О выполнении настоящего Предписания сообщить 01 июня 2015 года в Нижегородское УФАС России.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

В соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного [органа](#), его территориального [органа](#) о прекращении [недобросовестной конкуренции](#) влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до трехсот тысяч рублей.

Председатель Комиссии

С.В.Смирнов

Члены Комиссии

О.Ю.Швецова

Н.В.Михайлова

Исп.: Михайлова.Н.В.

Тел.: 8 (831) 430-50-74