**Доклад к публичным обсуждениям о практике применения антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции.**

Тульским УФАС России за первое полугодие 2021 года рассмотрено 4 дела о нарушении антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции по которым приняты решения о признании по одному делу - части 1 статьи 14.4, и по трем делам - пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции». Выдано три предписания о прекращении нарушения. Ответственные лица хозяйствующих субъектов привлечены к административной ответственности.

Подпунктом 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» установлено, что 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.

В соответствии с пунктом 16 постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011г. № 11 «О 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.

Пунктом 2 статьи 10bis Парижской конвенции установлено, что подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Касаемо правоприменительной практики хотелось бы указать на следующее:

1. Пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию 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.

Управлением в отношении ООО «Белевский продукт» и ООО «Вкуссотрия» приняты решения о признании в их действиях нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» выразившегося в незаконном использовании обозначений, сходных до степени смешения с наименованием места происхождения товара. ООО «Белевский продукт» выдано предписание о прекращении нарушения. Ответственные лица хозяйствующих субъектов были привлечены к административной ответственности: на юридическое и должностное лицо ООО «Белевский продукт» наложены административные штрафы в размере 100 000 рублей и 20 000 рублей соответственно; на юридическое и должностное лицо ООО «Вкусстория» были наложены аналогичные штрафы.

Решение, предписание, постановление о наложении административного наказания в отношении ООО «Вкусстория» на данный момент обжалуются в Арбитражном суде Тульской области.

ООО «Белевский продукт» использовало обозначение «Белевские подарочные пряники», сходного до степени смешения с наименованием места происхождения товара «Белевский пряник», по свидетельству № 200/1 от 04.06.2019г. принадлежащего ООО «ТД «Пряничный город».

ООО «Вкусстория» использовала обозначения «Белевский мармелад», «Белевский зефир» сходных до степени смешения с наименованием места происхождения товара:

 - «Белевский мармелад», правообладателями которого являются: ООО «ПК Старые традиции» (свидетельство № 214/1 от 23.08.2019г.), ООО «ТПК «Старые традиции» (свидетельство № 214/2 от 02.09.2020г.);

- «Белевский зефир», правообладателями которого являются: ООО «ПК «Старые традиции» (свидетельство № 213/1 от 23.08.2019г.), ООО «ТПК «Старые традиции» (свидетельство № № 213/2 от 02.09.2020г.).

Частью 1 статьи 1516 Гражданского кодекса РФ определено, что наименованием места происхождения товара, которому предоставляется правовая охрана, является обозначение, представляющее собой современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, включающее такое наименование или производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами. На территории данного географического объекта должны осуществляться все стадии производства товара, оказывающие существенное влияние на формирование особых свойств товара.

Правила настоящего Кодекса о географических указаниях применяются к наименованиям мест происхождения товаров, если иное не установлено настоящим Кодексом (часть 3 статьи 1516 Гражданского кодекса РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 1517 Гражданского кодекса РФ  на территории Российской Федерации действует исключительное право на географическое указание или наименование места происхождения товара, зарегистрированное федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Статьей 1519 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что правообладателю принадлежит право использования географического указания в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи.

Использованием географического указания считается, в частности, размещение этого географического указания:

1) на товарах, 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) на бланках, счетах, иной документации и в печатных изданиях, связанных с введением товаров в гражданский оборот;

3) в предложениях о продаже товаров, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

4) в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации (часть 2 статьи 1519 Гражданского кодекса РФ).

Согласно части 3 статьи 1519 Гражданского кодекса РФ незаконным использованием географического указания признается:

1) использование зарегистрированного географического указания лицами, не обладающими правом его использования, даже если при этом указывается подлинное место происхождения товара или географическое указание используется в переводе либо в сочетании с такими словами, как "род", "тип", "имитация" и тому подобными;

2) использование зарегистрированного географического указания лицами, обладающими правом его использования, в отношении товара, не обладающего характеристиками, указанными в Государственном реестре указаний и наименований, либо произведенного за пределами границ географического объекта, указанных в Государственном реестре указаний и наименований;

3) использование сходного с зарегистрированным географическим указанием обозначения для любых товаров, способного ввести потребителей в заблуждение относительно места происхождения товара или характеристик товара.

Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно использованы географическое указание или сходные с ним до степени смешения обозначения, являются контрафактными (часть 4 статьи 1519 Гражданского кодекса РФ).

1. ООО «СПАР Тула» признано Управлением нарушившим пункт 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», что выразилось в незаконном использовании обозначения «Дачные» в наименовании производимой и реализуемой им продукции – пельменей «Дачные», сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «Дачные», принадлежащим индивидуальному предпринимателю Кузнецовой Т.В. (свидетельство № 524507, заявка № 201372625, приоритет товарного знака 15.04.2013г., срок действия регистрации истекает 15.04.2023г.). Обществу выдано предписание о прекращении недобросовестной конкуренции. Ответственные лица ООО «СПАР Тула» привлечены к административно ответственности. Юридическое лицо оштрафовано на 100 000 рублей, должностное лицо на 20 000 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Статьей 1479 Гражданского кодекса РФ определено, что 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.

Согласно статье 1482 Гражданского кодекса РФ в качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации.

Статьей 1484 Гражданского кодекса РФ установлено, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 Гражданского кодекса РФ любым, не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак).

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 результаты интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных Гражданским кодексом РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными Гражданским кодексом РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную Гражданским кодексом РФ, другими законами (часть 1 статьи 1229 Гражданского кодекса РФ).

Частью 2 статьи 1484 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что 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) др.

1. Пунктом 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее - средства индивидуализации).

Управление признало ООО «Ваше право» (Удмуртия) нарушившим  часть  1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном приобретении и использовании фирменного наименования ООО «Ваше право», сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Ваше право», принадлежащим ООО «Ваше право» (Тула) и зарегистрированным в более ранней период (28.02.2000г.). Обществу выдано предписание о прекращении недобросовестной конкуренции. Ответственные лица ООО «СПАР Тула» привлечены к административно ответственности. Юридическое лицо оштрафовано на 100 000 рублей, должностное лицо на 20 000 рублей.

Согласно части 1 статьи 1225 Гражданского кодекса РФ фирменное наименование относится к результатам интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана – интеллектуальная собственность.

Частью 1 статьи 1473 Гражданского кодекса РФ установлено, что юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

В соответствии с частью 1 статьи 1474 Гражданского кодекса РФ юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках.

Не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица (часть 3 статьи 1474ГК РФ).

В силу статьи 1475 Гражданского кодекса РФ на территории Российской Федерации действует исключительное право на фирменное наименование, включенное в единый государственный реестр юридических лиц. Исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

Согласно информации, размещенной на сайте Федеральной налоговой службы (http://egrul.nalog.ru/#), выпискам из ЕГРЮЛ (размещенным на этом же сайте) ООО «Ваше право» (Тула) осуществляет свою деятельность, используя фирменное наименование ООО «Ваше право» с 28.02.2000г., в то время как ООО «Ваше право» (Удмуртия) зарегистрировано лишь 07.05.2018г.

Поскольку  ООО «Ваше право» (Удмуртия) включено в единый реестр юридических лиц позже ООО «Ваше право» (Тула), приоритетное право на использование фирменного наименования  «ООО «Ваше право» принадлежит последнему, а ООО «Ваше право» (Удмуртия) неправомерно использует данное фирменное наименование.

Таким образом Управлением за первое полугодие выдано три предписания о прекращении недобросовестной конкуренции. Вынесено постановлений о наложении административных штрафов на общую сумму 480 000 рублей.