

Руководителям
территориальных органов
ФАС России

По вопросу о разграничении
применения статей 14.5 и 14.6
Федерального закона «О защите конкуренции»

В соответствии с пунктом 3 Плана оказания методической помощи территориальным органам в 2017 году, утвержденного приказом ФАС России от 17.04.2017 № 523/17, ФАС России направляет для использования в работе рекомендации относительно разграничения сферы применения статей 14.5 и 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»).

Среди форм недобросовестной конкуренции, запрещенной в соответствии с положениями, можно выделить запреты, направленные на защиту интеллектуальных прав, или исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности.

Вступившим в силу 05 января 2016 года Федеральным законом от 05.10.2015 № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» в главе 2.1 Федерального закона «О защите конкуренции» формы недобросовестной конкуренции, направленные на борьбу с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности, **разграничены в зависимости от конкретных видов интеллектуальной собственности**, к которым данные нормы применяются, на что прямо указано в тексте положений закона.

Перечень **результатов интеллектуальной деятельности**, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственности),



установлен подпунктами 1-12 пункта 1 статьи 1225 ГК РФ и включает в себя:

- 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).

Та же норма (подпункты 13-16) содержит перечень **приравненных к результатам интеллектуальной деятельности (по режиму охраны) средств индивидуализации** юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, к которым отнесены:

- фирменные наименования;
- товарные знаки и знаки обслуживания;
- наименования мест происхождения товаров;
- коммерческие обозначения.

В настоящее время на защиту от незаконного использования интеллектуальной собственности направлены статьи 14.5 и 14.6 главы 2.1 Федерального закона «О защите конкуренции».

При этом статьей 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем совершения хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, **за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту.**

Данное разделение введено Законом №275-ФЗ в силу сложившегося различия предметов доказывания по делам, где предметом нарушения являются права промышленной собственности, и делам, где имеет место незаконное использование средств индивидуализации, процедуры рассмотрения, объема и существа запрашиваемой информации, оснований и профиля назначаемых по делам экспертиз и т.п.

Указанные ограничения сферы применения статьи 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции» не упомянуто в названии статьи, однако прямо следует из ее текста.

В настоящее время недобросовестная конкуренция, связанная с

использованием средств индивидуализации и сходных с ними до степени смешения обозначений отнесена к новому для российского антимонопольного законодательства институту смешения, предусмотренного **статьей 14.6 Закона**.

Пунктом 1 указанной статьи запрещено **приводящее к смешению 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.

Следовательно, при поступлении заявлений, содержащих описание фактов недобросовестной конкуренции, где **нарушаются права правообладателя зарегистрированных средств индивидуализации** (товарных знаков, фирменных наименований) либо не подлежащих специальной регистрации (коммерческих обозначений) путем использования **сходных с ними до степени смешения** обозначений подобные действия надлежит квалифицировать на основании пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Применение в указанном случае положений статьи 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции» исключено.

При этом действия предполагаемого нарушителя по приобретению и осуществлению деятельности на одном и том же товарном рынке под фирменным наименованием или коммерческим обозначением, **тождественным фирменному наименованию или коммерческому обозначению** субъекта-конкурента, чья деятельность осуществляется с более ранней даты, содержит признаки нарушения статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции».

А.Б. Кашеваров