

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «23» марта 2011г.  
В полном объеме решение изготовлено «24» марта 2011г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Коренченко К.А. – зам. руководителя - начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии: Жилина Т.С. – ведущий специалист – эксперт отдела контроля органов власти;

Ширинская В.В. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Скутнева К.В. – специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 154/04 по признакам нарушения ООО «ОНИКС» (344092, г. Ростов-на-Дону, просп. Космонавтов, 19) ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), в отсутствии:

- представителя ООО «ОНИКС» извещенного о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом;

- представителя Ростовской таможни извещенного о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

### УСТАНОВИЛА:

14.02.2011 г. (Вх. № 1879) в Ростовское УФАС России поступило заявление Ростовской таможни о недобросовестной конкуренции со стороны ООО «ОНИКС» (г. Ростов-на-Дону).

Согласно заявлению и представленным к нему материалам, в ходе таможенного досмотра товаров, представленных к таможенному оформлению ООО «ОНИКС», установлено, что ООО «ОНИКС» ввезло на таможенную территорию РФ, поместило под таможенную процедуру «Выпуск для внутреннего потребления» и задекларировало по ГТД № 10313070/201010/0006648 среди прочих товаров «куклы, изображающие людей, без механизмов, из пластмассы, в одежде из текстильных материалов: АРТ. В 676420 – 2 160 шт., АРТ. В676421 – 2160 шт., АРТ. В676422 – 1080 шт., АРТ. В676423 – 1080 шт.», изготовитель товара «УНИ-РЕГЕНТ ХОЛДИНГС ЛТД» (Китай), торговая марка – отсутствует; по ГТД № 10313070/011210/0007692 среди прочих товаров часть товара № 1 – «куклы, изображающие людей, без механизмов, из пластмассы, в одежде из текстильных материалов: арт. В670251 по 96 шт. в коробке, 10 коробок – 960 шт.; арт. В670260 по 96 шт. в коробке, 10 коробок – 960 шт.; арт. В670282 по 48 шт. в коробке, 10 коробок – 480 шт.», изготовитель товара «УНИ-РЕГЕНТ ХОЛДИНГС ЛТД» (Китай), торговая марка – отсутствует.

При таможенном оформлении товаров по ГТД №/№ 10313070/201010/0006648 и 10313070/011210/0007692, должностными лицами Батайского т/п Ростовской таможни проведен таможенный досмотр.

В текстовой части актов таможенных досмотров отсутствует ссылка на торговый знак, нанесенный на первичную упаковку вышеперечисленных изделий. Однако, в результате анализа фотоснимков, полученных в ходе таможенного досмотра, установлено, что на первичную упаковку вышеперечисленных товаров нанесена маркировка (торговый знак) «MOXIEgirlz», «bettrue! \* beyou!»

Торговые знаки «MOXIEgirlz», «bettrue! \* beyou!» зарегистрированы в государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации для 28 класса МКТУ (игры, игрушки) (Свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 406750 от 20.04.2010г. Правообладателем товарного знака «MOXIEgirlz», «bettrue! \* beyou!» является компания МГА Энтертеймент Инк., корпорация штата Калифорния, 16380 Роско Бульвар, Ван Нюйс, Калифорния, 91406, США. Представителем правообладателя данного товарного знака на территории Российской Федерации является ООО «Ляпунов и партнеры» (адрес: Россия, 191180, г. Санкт-Петербург, Б. Казачий пер., 9 кв. 25).

При этом, согласно письму ООО «Ляпунов и Партнеры», единственным лицом, обладающим правом ввозить на территорию РФ товары, маркированные торговым знаком «MOXIEgirlz», «bettrue! \* beyou!» является ООО «Сакс Игрушки» (117321, Москва, ул. Профсоюзная, 132/8). Единственным лицом, имеющим право экспортировать товары, маркированные товарными знаками «MOXIEgirlz», из Китая или Гонконга, является МГА ЭНТЕРТЕЙМЕНТ (ГК) ЛТД, 30с флор, Уан Коулун, 1 Ван Ююнь стрит,

Коулун Бей, Коулун, Гонконг. Таким образом, у получателя, ООО «ОНИКС» отсутствует разрешение на ввоз указанных товаров, изготовитель товаров «УНИ-РЕГЕНТ ХОЛДИНГС ЛТД» (Китай) не вправе осуществлять производство товаров, а отправитель «Хуада Той Ко, Лтд» (Китай) не вправе экспортировать товары.

Однако, в ходе проведения таможенной проверки таможенными органами установлено, что товары с товарным знаком «MOXIEgirlz», «bettrue! \* beyou!» реализованы ИП Хохлову М.Ю. в полном объеме.

Таким образом, ООО «ОНИКС» ввело в гражданский оборот товары с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности.

При таких обстоятельствах в действиях ООО «ОНИКС», выразившихся в незаконном использовании товарных знаков «MOXIEgirlz», «bettrue! \* beyou!» при введении в оборот товара усматриваются признаки нарушения п. 4 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании данных фактов было возбуждено настоящее дело.

14.03.2011 (Вх.№ 3920) ООО «ОНИКС» предоставило в Ростовское УФАС России запрошенные определением документы и письменные пояснения, согласно которым вышеназванный товар был реализован.

Комиссия, изучив материалы настоящего дела, выслушав представителей сторон, приходит к следующим выводам:

Согласно п. 7 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В силу п. 9 этой же статьи недобросовестной конкуренцией признаются 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 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе путем продажи, обмена или иного введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

В соответствии с ч. 1 ст. 1477 ГК РФ товарным знаком является обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

Согласно ст. 1479 ГК РФ 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 ч. 1 ст. 1482 ГК РФ в качестве товарного знака может быть зарегистрировано изобразительное обозначение. Товарный знак служит средством индивидуализации производимых товаров, позволяет покупателю отождествлять маркированный товар с конкретным производителем, вызывает определенное представление о качестве продукции.

В соответствии с п.2 ст. 1481 ГК РФ свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

В силу ст. 1484 ГК 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).

Согласно п.3 этой же статьи 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.

В соответствии со статьей 1489 ГК РФ обладатель исключительного права на товарный знак может предоставить право на использование товарного знака в определенных договором пределах с указанием или без указания территории, на которой допускается использование, применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности.

Вместе с тем, из представленных материалов следует, что ООО «ОНИКС» какие-либо права на использования товарных знаков «MOXIEgirlz», «bettrue! \* beyou!» правообладателем не

предоставлялись.

Таким образом, ООО «ОНИКС» ввело в гражданский оборот на территории Ростовской области товар – куклу «MOXIEgirlz», «bettrue! \* beyou!» с незаконным использованием товарных знаков «MOXIEgirlz», «bettrue! \* beyou!», правообладателем которых является ООО «Ляпунов и партнеры» (адрес: Россия, 191180, г. Санкт-Петербург, Б. Казачий пер., 9 кв. 25).

Таким образом, ООО «ОНИКС» незаконно использовал товарные знаки «MOXIEgirlz», «bettrue! \* beyou!» при введении в оборот товара – куклы «MOXIEgirlz», «bettrue! \* beyou!» на территории Ростовской области.

В связи с изложенным, в действиях ООО «ОНИКС», выразившихся в незаконном использовании товарных знаков «MOXIEgirlz», «bettrue! \* beyou!» при введении в оборот товара – куклы «MOXIEgirlz», «bettrue! \* beyou!» на территории Ростовской области, содержится нарушение п.4 ч.1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которым не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе путем продажи, обмена или иного введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции.

Вместе с тем, учитывая, что товар – куклы «MOXIEgirlz», «bettrue! \* beyou!» реализован в полном объеме, у Комиссии отсутствуют основания для выдачи предписания, предусмотренного ч.1 ст. 23 ФЗ «О защите конкуренции»

Руководствуясь ст. 23, ч.1 ст. 39, ч.1 -4 ст.41, ч.1 ст.49 ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **РЕШИЛА:**

1. В действиях ООО «ОНИКС» содержится нарушение п.4 ч.1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции».
2. Предписание ООО «ОНИКС» не выдавать в связи с отсутствием оснований.

Председатель Комиссии: К.А. Коренченко

Члены Комиссии: Т.С. Жилина, В.В. Ширинская, К.В. Скутнева

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.