

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «23» января 2019 г.

г. Краснодар

В полном объеме решение изготовлено «28» января 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

.... – заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

... – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

... – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

... – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 341/2018 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ИП ... (г. ...) по пункту 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 341/2018 ответчика - ИП ...;

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 341/2018 заявителя – ПАО «Детский мир»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление ПАО «Детский мир» (г.

Москва) (вх. № 4437 от 26.04.2018 г.) о признаках недобросовестной конкуренции в действиях ИП ... (г. ...), выразившихся в незаконном использовании ИП ... обозначения «Детский мир» на вывеске, установленной на фасаде магазина, расположенного по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, д. 128/1, и на табличке, размещенной внутри магазина розничной продажи, на стене лестничного пролета, под словом «МахХімка», сходных, по мнению заявителя, до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 359487 и № 66, правообладателем которых является ПАО «Детский мир» (ИНН: 7729355029).

Исследование рынка торговли розничной непродовольственными товарами в специализированных магазинах (в данном случае детской одеждой) проводилось с целью определения состояния конкуренции на рынке торговли розничной непродовольственными товарами в специализированных магазинах (в данном случае детской одеждой) на территории Краснодарского края с 24.01.2018 г. – по настоящее время.

Анализ состояния конкуренции товарного рынка проведен в соответствии с Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 N 220 (далее Приказ № 220).

В качестве источников исходной информации в соответствии с п. 1.5 Приказа № 220 использовались документы и материалы, представленные хозяйствующим субъектом – заявителем - ПАО «Детский мир».

Факт недобросовестной конкуренции выявлен ПАО «Детский мир» 24.01.2018 г. Таким образом, временной интервал исследования рынка торговли розничной непродовольственными товарами в специализированных магазинах (в данном случае детской одеждой) определен с 24.01.2018 г. – по настоящее время.

Согласно выписке из ЕГРИП дополнительным видом деятельности ИП ... является торговля розничная мужской, женской и детской одеждой в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.71.1).

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ПАО «Детский мир» является торговля розничными непродовольственными товарами, не включенными в другие группировки, в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.78.9).

Кроме того, в подтверждение осуществления розничной продажи непродовольственными товарами ИП ... в магазине, расположенном по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, д. 128/1, заявителем представлен товарный чек от 24.01.2018г., свидетельствующий о реализации в данном магазине детской одежды (детские носки), а

также фотоматериалы предлагаемого к продаже ассортимента детской одежды внутри магазина.

На сайте с доменным именем «detmir.ru», владельцем которого является ПАО «Детский мир» согласно ответу регистратора (вх. № 5362 от 21.05.2018 г.), предлагается к продаже ассортимент детских товаров, в том числе детская одежда.

ПАО «Детский мир» представлены договоры аренды, в соответствии с которыми ПАО «Детский мир» арендует помещения на территории Краснодарского края с целью организации специализированных магазинов по розничной торговле товарами детского и сопутствующего ассортимента (краткосрочный договор аренды с элементами предварительного договора аренды от 01.09.2015 г., договор аренды недвижимого имущества № ГК/71916/16 от 27.10.2016).

Правообладателем товарных знаков по свидетельствам № 66 и № 359487 является ПАО «Детский мир», которые после их регистрации получили правовую охрану на всей территории РФ.

Учитывая вышеизложенное, а также цель проведения анализа товарного рынка, продуктовые границы рынка определены как торговля розничная непродовольственными товарами в специализированных магазинах (в данном случае детской одеждой) на территории Краснодарского края.

Географическими границами товарного рынка определены границы территории Краснодарского края, поскольку признаки недобросовестной конкуренции содержатся в действиях по незаконному использованию обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 66 и № 359487, правообладателем которых является заявитель и которые в связи с их регистрацией получили правовую охрану на территории РФ.

ПАО «Детский мир» и ИП ... являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке на территории РФ, в том числе Краснодарского края, что подтверждается сведениями из ЕГРЮЛ и ЕГРИП, свидетельствами на товарные знаки, договорами аренды.

Таким образом, географическими границами товарного рынка приняты границы Краснодарский край.

Согласно пункту «г» ст. 10.6 Приказа 220 по делам, возбужденным по

признакам нарушения [статей 14.1](#) - [14.8](#) Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Таким образом, ПАО «Детский мир» и ИП ... являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке на территории Краснодарского края.

В качестве доказательств использования ИП ... обозначения «Детский мир» к заявлению ПАО «Детский мир» приложены фотоматериалы вывески, установленной на фасаде магазина розничной продажи, расположенном по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, 128/1, а также таблички, установленной внутри магазина, на стене лестничного пролета, под словом «МахХімка», сходного до степени смешения с товарными знаками № 359487 и № 66, правообладателем которых является ПАО «Детский мир» (ИНН: 7729355029, адрес: 117415, г. Москва, пр. Вернадского, д. 37, корп. 3).

Согласно выписке из ЕГРИП дополнительным видом деятельности ИП ... является торговля розничная мужской, женской и детской одеждой в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.71.1).

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ПАО «Детский мир» является торговля розничными непродовольственными товарами, не включенными в другие группировки, в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.78.9).

Кроме того, в подтверждение осуществления розничной продажи ИП ... в магазине, расположенным по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, д. 128/1, заявителем представлен товарный чек от 24.01.2018г., свидетельствующий о реализации в данном магазине детской одежды (детские носки), а также фотоматериалы предлагаемого к продаже ассортимента детской одежды внутри магазина.

В соответствии со свидетельством о государственной регистрации права от 18.10.2012 г. здание, расположенное по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, 128/1, принадлежит ИП ...

На сайте с доменным именем «detmir.ru», владельцем которого является ПАО «Детский мир» согласно ответу регистратора (вх. № 5362 от 21.05.2018 г.), предлагается к продаже ассортимент детских товаров, в том числе детская одежда.

Таким образом, ПАО «Детский мир» и ИП ... являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку оба хозяйствующих субъекта осуществляют розничную продажу непродовольственными товарами, что подтверждено данными из ЕГРЮЛ и ЕГРИП, а также представленными заявителем вышеуказанными доказательствами.

23.08.2018 г. (вх. № 9157) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» с приложением справки.

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате проведенного исследования установлено, что обозначение со словесным элементом «детский мир», выполненным буквами красного цвета является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 66 и товарным знаком по свидетельству № 359487, поскольку ассоциируется с ними в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «детский мир»/»Детский мир», а обозначение «Детский мир», выполненным в оригинальном графическом исполнении, буквами красного, желтого, зеленого, синего, розового, темно-красного, оранжевого цвета, является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 66, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Детский мир»/ «Детский мир», а также сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 359487, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Детский мир»/ «Детский мир», а также сходного цветового сочетания, используемых в элементах композиций.

В заявлении ПАО "Детский мир" указало, что не предоставляло ИП согласие на использование товарного знака по свидетельству N 359487 от 11.09.2008 г. и общеизвестного товарного знака по свидетельству N 66 от 17.12.2007 г.

В соответствии с [ч. 1 ст. 1484](#) Гражданского Кодекса Российской Федерации лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону

способом (исключительное право на товарный знак). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Согласно [ч. 3 ст. 1484](#) Гражданского Кодекса Российской Федерации 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 с [ч. 1 ст. 1508](#) Гражданского Кодекса Российской Федерации по заявлению лица, считающего используемый им товарный знак или используемое в качестве товарного знака обозначение общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком, товарный знак, охраняемый на территории Российской Федерации на основании его государственной регистрации или в соответствии с международным договором Российской Федерации, либо обозначение, используемое в качестве товарного знака, но не имеющее правовой охраны на территории Российской Федерации, по решению федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности могут быть признаны общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком, если этот товарный знак или это обозначение в результате интенсивного использования стали на указанную в заявлении дату широко известны в Российской Федерации среди соответствующих потребителей в отношении товаров заявителя. Товарный знак и обозначение, используемое в качестве товарного знака, не могут быть признаны общеизвестными товарными знаками, если они стали широко известны после даты приоритета тождественного или сходного с ними до степени смешения товарного знака другого лица, который предназначен для использования в отношении однородных товаров.

Согласно [ч. 3 ст. 1508](#) Гражданского Кодекса Российской Федерации правовая охрана общеизвестного товарного знака распространяется также на товары, неоднородные с теми, в отношении которых он признан общеизвестным, если использование другим лицом этого товарного знака в отношении указанных товаров будет ассоциироваться у потребителей с обладателем исключительного права на общеизвестный товарный знак и может ущемить законные интересы такого обладателя.

Согласно [п. 2 ст. 1539](#) ГК РФ не допускается использование обозначения, способного ввести в заблуждение относительно

принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее право возникло ранее.

В соответствии со [статьей 1229](#) ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим [Кодексом](#). Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим [Кодексом](#)), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим [Кодексом](#), другими законами.

В соответствии со [статьей 10 bis](#) Конвенции по охране промышленной собственности актом недобросовестной конкуренции считается каждый акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Согласно п. 9 ст. 4 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.

Согласно п. 2 ст.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, копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

23.10.2018 (вх. № 11628) ИП ... представила материалы, в соответствии с которыми не отрицала факт использования обозначения «Детский мир» на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, 128/1, а также на табличке, размещенной внутри магазина, на стене лестничного пролета, под словом «МахХімка». Из пояснений ИП следует, что ИП ... не знала о регистрации данного обозначения в качестве товарного знаков.

С указанным доводом Комиссия Краснодарского УФАС России не согласна по следующим основаниям.

В соответствии с [ч. 1 ст. 1484](#) Гражданского Кодекса Российской Федерации лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Согласно [ч. 3 ст. 1484](#) Гражданского Кодекса Российской Федерации 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.

Таким образом, Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что действия ИП ... при использовании обозначения «Детский мир» на вывеске, установленной на фасаде магазина, расположенного по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, д. 128/1, и на табличке, размещенной внутри магазина розничной

продажи, на стене лестничного пролета, под словом «МахХімка», сходных, по мнению заявителя, до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 359487 и № 66, правообладателем которых является ПАО «Детский мир», направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, могут причинить убытки хозяйствующему субъекту-конкуренту – ПАО «Детский мир», нанести вред его деловой репутации, и совершены ИП Пилосян А.В. с целью использования деловой репутации конкурента.

Следовательно, все признаки недобросовестной конкуренции указанные в п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» присутствуют в действиях ответчика.

Таким образом, действия ответчика ИП ... по использованию обозначения «Детский мир», сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 66 и № 359487, правообладателем которых является заявитель, на вывеске, установленной на фасаде магазина розничной продажи, расположенного по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, 128/1, а также на табличке, размещенной внутри магазина, на стене лестничного пролета, под словом «МахХімка», являются недобросовестной конкуренцией и нарушают требования п. 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ИП ... (адрес регистрации: ...; ИНН ...), выразившиеся в незаконном использовании обозначения «Детский мир» на вывеске, установленной на фасаде магазина, расположенного по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, д. 128/1, и на табличке, размещенной внутри магазина розничной продажи, на стене лестничного пролета, под словом «МахХімка», сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № №359487 и № 66, правообладателем которых является ПАО «Детский мир», направленными на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащих законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, которые могут причинить убытки и нанести вред деловой репутации ПАО «Детский мир», актом недобросовестной конкуренции, противоречащими пункту 2 статье 14.6

Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Выдать ИП ... предписание о прекращении нарушения пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 341/2018

28 января 2019 г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

... – заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

... – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

... – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

... – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»), на основании своего решения от 28.12.2019 г. по делу № 341/2018 о нарушении ИП ... (адрес регистрации: ...; адрес места осуществления деятельности: ...) п. 2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ИП ... (адрес регистрации: ...; адрес места осуществления деятельности: ...; ИНН) в течение **месяца** с момента получения настоящего предписания прекратить нарушение пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившееся в незаконном использовании обозначения «Детский мир» на вывеске, установленной на фасаде магазина, расположенного по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, д. 128/1, и на табличке, размещенной внутри магазина розничной продажи, на стене лестничного пролета, под словом «МахХімка», сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № № 359487 и № 66, правообладателем которых является ПАО «Детский мир», а именно, снять указанную информацию с распространения.

Об исполнении настоящего Предписания сообщить в Краснодарское УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения с приложением соответствующих доказательств (фотографии фасада магазина, расположенного по вышеуказанному адресу, а также таблички со словом «МахХімка», размещенной внутри магазина розничной продажи, на стене лестничного пролета).

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

