

ИП

<...>

ИП

<...>

ООО «Филин»

<...>

08.02.2019 №987/03-03

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-03/13-18

о нарушении антимонопольного законодательства

1 февраля 2019 г. г. Ярославль

(изготовлено в полном объеме 8 февраля 2019 г.)

Комиссия Ярославского УФАС России в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя Ярославского УФАС России
Шушкова А.С.;

члены Комиссии: государственный инспектор отдела антимонопольного контроля
Ярославского УФАС России Черногорова Г.Н., специалист-эксперт отдела
антимонопольного контроля Ярославского УФАС России Ксенафонтова Ю.С.,

рассмотрев дело №03-03/13-18, возбужденное в отношении ИП <...> и ООО «Филин»
по признакам нарушения статьи 14.5 и части 2 статьи 14.6 Федерального закона от
26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите
конкуренции), выразившегося в действиях ИП <...> и ООО «Филин» по изготовлению
и введению в оборот деревянных изделий, авторское право на которые
принадлежит ИП <...>, в соответствии со свидетельством о депонировании
произведения от 30.11.2017 №017-006787, руководствуясь частью 8 статьи 44,
статьей 49 Федерального закона от 26 июля 2006 г. №135-ФЗ «О защите
конкуренции»,

установила:

Дело возбуждено по заявлению ИП <...> (вх. №12692 от 29.11.2017).

Позиция и доводы заявителя изложены в заявлении и оглашены на заседаниях

Комиссий по рассмотрению дела №03-03/13-18 27 июня 2018 г., 28 сентября 2018 г., 9 октября 2018 г., 16 января 2019 г. и состоит в том, что ИП <...> изготавливает и реализует материалы для творчества (заготовки из фанеры) посредством интернет страниц <https://www.akademiya-masterov.ru> и <https://www.livemaster.ru>. ИП <...> реализует сходные до степени смешения материалы для творчества (заготовки из фанеры) на интернет страницах <https://feelin-master.ru> и <https://www.livemaster.ru>. Перечень спорных материалов для творчества (заготовок из фанеры) представлен заявителем в обращении (вх. №12692):

- фоторамка ажурная;
- ключница;
- свадебная казна;
- сундучок с откидной крышкой;
- сумочка для подарка;
- часы «Штурвал»;
- часы «Гора посуды»;
- лось на колесиках;
- лошадь на колесиках;
- лиса на колесиках;
- ослик на колесиках;
- доска разделочная (арт. 01050017);
- доска разделочная (арт. 01050020);
- набор разделочных досок (арт. 01050042);
- салфетница «Голуби»;
- доска разделочная «Банка»;
- доска разделочная (арт. №01050062);
- конфетница «Карета»;
- кухонный карман;
- салфетница (арт. №01050121);
- вешалка «Baby»;
- вешалка «Angel»;
- вешалка «Невеста»;

- вешалка «Жених»;
- вешалка «Птички»;
- вешалка ажурная;
- чайный домик «Мельница»;
- чайный домик с балконом.

В ходе рассмотрения дела установлены следующие фактические обстоятельства.

ИП <...> осуществляет предпринимательскую деятельность по производству и розничной торговле материалами для творчества (в том числе заготовок из фанеры). В период до 24 ноября 2016 г. <...> осуществлял данную деятельность совместно с <...> от имени ООО «РПК Пропаганда».

Вышеуказанные заготовки для творчества были разработаны сотрудниками ООО «РПК Пропаганда» и ИП <...>, занимающими должность дизайнеров. В материалы дела ИП <...> были представлены копии трудовых договоров и приказов о приеме сотрудников на работу.

<...> в период с 26.11.2012 по 21.03.2014 осуществлял трудовую деятельность в ООО «РПК Пропаганда», что подтверждается копиями трудовой книжки (записи №09 и №10), трудовым договором №14/2012 от 26.11.2012.

26 августа 2016 г. <...> и <...> учреждено ООО «Филин», осуществляющее коммерческую деятельность по производству и розничной торговле материалами для творчества (в том числе заготовок из фанеры) и сувенирами. Согласно письменным пояснениям <...> (вх. №2149 от 26.02.2018), ООО «Филин» с 1 июня 2017 г. по дату представления пояснений не осуществляет коммерческую деятельность.

24 апреля 2017 г. <...> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, осуществляющего деятельность по розничной торговле материалами для творчества (в том числе заготовок из фанеры) посредством интернет-страниц <https://feelin-master.ru> и <https://www.livemaster.ru>. Осуществление ИП <...> предпринимательской деятельности подтверждается выпиской по расчетному счету, принадлежащему данному лицу, за период с 27.04.2017 по 26.02.2018.

На заседаниях Комиссии Ярославского УФАС России ИП <...> подтвердил, что продолжает осуществлять производство и реализацию спорной продукции.

7 марта 2017 г. <...> и <...> Российским авторским обществом по коллективному управлению правами авторов, издателей и иных правообладателей при репродуцировании и ином воспроизведении произведений «Копирус» выдано свидетельство о депонировании произведения №017-006180 на сборник деревянных заготовок для творчества (в том числе на изделия, указанные ИП <...> в обращении в Ярославское УФАС России).

Дополнительно ИП <...> представлены в материалы дела реестры заказов и отправок, указывающие на период начала реализации спорных изделий:

Артикул	Наименование изделия	№ свидетельства о депонировании	№ свидетельства депонирования	№ заказа	дата первой продажи
01000152	медальница «Чемпион»	017-006787 30.11.2017	от 78	19192	18.04.2017
01000157	медальница «Футбол»	017-006787 30.11.2017	от 83	19190	18.04.2017
01010022	фоторамка «Пазл»	017-006787 30.11.2017	от 91	700	25.06.2012
01010024	фоторамка ажурная	017-006180 07.03.2017	от 42	7906	07.08.2015
01020030	ключница	017-006180 07.03.2017	от 82	392	28.04.2012
01020089	свадебная казна	017-006180 07.03.2017	от 103	5002	05.08.2014
01020101	сундук откидной крышкой	с 017-006180 07.03.2017	от 108	5862	17.12.2014
01020112	карандашница	017-006787 30.11.2017	от 138	6655	18.03.2015
01020149	сумочка	017-006180 07.03.2017	от 135	18013	30.01.2017
01030008	часы «Штурвал»	017-006180 07.03.2017	от 158	397	01.05.2012
01030026	часы «Гора посуды»	017-006180 07.03.2017	от 163	332	18.04.2012
01030128	часы «Девушка»	017-006787 30.11.2017	от 232	7494	26.06.2015
01030133	часы «Цветы»	017-006787 30.11.2017	от 235	17719	12.01.2017
01030135	часы «Любовь»	017-006787 30.11.2017	от 237	17843	20.01.2017
01040035	лось на колесиках	на 017-006180 07.03.2017	от 189	2148	18.02.2013
01040042	лошадка на колесиках	на 017-006180 07.03.2017	от 192	334	18.04.2012
01040052	лиса на колесах	на 017-006180 07.03.2017	от 194	4783	23.06.2014
01040054	ослик на колесах	на 017-006180 07.03.2017	от 196	4759	17.06.2014
01050002	подставка «Чашки»	017-006787 30.11.2017	от 354	6641	17.03.2015
01050008	подставка «Чайник»	017-006787 30.11.2017	от 355	6529	04.03.2015
01050017	доска разделочная	017-006180 07.03.2017	от 210	334	18.04.2012
01050018	доска	017-006787	от 358	381	26.04.2012

01050019	разделочная	30.11.2017	017-006180	07.03.2017	017-006180	351	20.04.2012
01050020	доска разделочная	017-006180	07.03.2017	07.03.2017	017-006180	352	21.04.2012
01050042	набор разделочных досок	017-006180	07.03.2017	07.03.2017	017-006180	594	07.06.2012
01050046	салфетница «Голуби»	017-006180	07.03.2017	07.03.2017	017-006180	862	25.07.2012
01050048	доска «Банка»	017-006180	07.03.2017	07.03.2017	017-006180	876	27.07.201
01050062	доска разделочная	017-006180	07.03.2017	07.03.2017	017-006180	4042	03.02.2014
01050077	конфетница карета	017-006180	07.03.2017	07.03.2017	017-006180	334	18.04.2012
01050105	кухонный карман	017-006180	07.03.2017	07.03.2017	017-006180	5432	22.10.2014
01050121	салфетница	017-006180	07.03.2017	07.03.2017	017-006180	5967	09.01.2015
01130045	вешалка «Baby»	017-006180	07.03.2017	07.03.2017	017-006180	17956	26.01.2017
01130046	вешалка «Angel»	017-006180	07.03.2017	07.03.2017	017-006180	17956	26.01.2017
01130051	вешалка «Невеста»	017-006180	07.03.2017	07.03.2017	017-006180	-	-
01130052	вешалка «Жених»	017-006180	07.03.2017	07.03.2017	017-006180	22634	05.02.2018
01130054	вешалка «Птички»	017-006180	07.03.2017	07.03.2017	017-006180	19288	27.04.2017
01130055	вешалка ажурная	017-006180	07.03.2017	07.03.2017	017-006180	17693	11.01.2017
01150022	чайный домик «Мельница»	017-006180	07.03.2017	07.03.2017	017-006180	4230	28.02.2014
01150023	чайный домик с балконом	017-006180	07.03.2017	07.03.2017	017-006180	4365	21.03.2014

Проанализировав представленные реестры заказов и отправлений, Комиссия установила следующее.

Изделия с артикульными номерами 01000152, 01000157, 01020149, 01030133, 01030135, 01130045, 01130046, 01130052, 01130054, 01130055 введены в гражданский оборот позднее начала осуществления предпринимательской деятельности <...>.

ИП <...> не представлены документы (чеки, транспортные накладные), подтверждающие дату введения в гражданский оборот изделий с артикульными номерами 01010024, 01020030, 01030128, 01040042, 01050042, 01050077, 01050105, 01130051, 01150022.

Изделия с артикульными номерами 01040052, 01050002, 01050008, 01050017,

01050018, 01050020, 01050062, 01050048 не обладают достаточной степенью новизны и оригинальности.

26 декабря 2018 г. ИП <...> представлено в материалы дела Заключение искусствоведческой экспертизы, в соответствии с которой представленные ИП <...> изделия не являются законченными произведениями декоративно-прикладного искусства. В соответствии с договором на оказание услуг по экспертизе от 07.12.2018 на разрешение эксперту поставлен следующий вопрос: «Являются ли представленные заготовки, и аналогичные им изделия для декупажа из фанеры, объектами декоративно-прикладного искусства».

Согласно пояснениям представителя ИП <...>, данным на заседании Комиссии по рассмотрению дела 16 января 2019 г., экспертам были приложены копии фотографий деревянных заготовок из фанеры, произведенных ИП <...> (данные фотографии представлены в материалы дела на 2 л. в 1 экз.).

На данных фотографиях следующие изделия изображены в полностью собранном виде:

1. часы Штурвал (арт. 01030008);
2. часы Гора посуды (арт. 01030026).

Следующие изделия изображены в не полностью собранном виде:

1. ослик на колесах (арт. 01040054);
2. лошадка на колесах (арт. 01040042).

Изделие «лошадка на колесах» отсутствует в акте приема-передачи по договору на оказание услуг по экспертизе от 07.12.2018. Вместо данного изделия указано изделие «лось на колесах».

Следующие изделия изображены в разобранном виде:

1. салфетница (арт.01050121);
2. фоторамка Пазл (арт. 01010022);
3. чайный домик с балконом (арт. 01150023);
4. сундук с откидной крышкой (арт. 01020101);
5. карандашница (арт. 01020112);
6. салфетница Голуби (арт. 01050046);
7. свадебная казна (арт. 01020089).

Правовая позиция ИП <...> оглашена на заседаниях Комиссий по рассмотрению дела №03-03/13-18 27.06.2018, 28.09.2018, 09.10.2018, 07.11.2018, 16.01.2019 и состоит в следующем:

1. Реализуемые ИП <...> и ИП <...> заготовки для творчества из фанеры являются

изделиями народных художественных промыслов. Данный вид экономической деятельности указан в качестве основного в выписке из ЕГРИП на ИП <...>. В соответствии со ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) данные изделия не относятся к охраняемым результатам интеллектуальной деятельности. Данный довод подтверждается заключением искусствоведческой экспертизы.

2. Свидетельства о депонировании произведений № 017-006180 от 07.03.2017 и №017-006787 от 30.11.2017 закрепляют авторское право ИП <...> на фотографии изделий из фанеры как на самостоятельный результат интеллектуальной деятельности. Предметом охраны в рамках указанных свидетельств о депонировании не являются сами заготовки из фанеры.

3. Дизайн спорных заготовок для творчества из фанеры введен в гражданский оборот ранее ИП <...> посредством открытой публикации на интернет-ресурсе <http://cnc.userforum.ru>. Спорные изделия из фанеры ИП <...> изготавливает, перерисовывая изделия из фанеры, фотографии которых выложены в сети интернет.

4. Действия ИП <...> по изготовлению и реализации спорных заготовок из фанеры не способны вызвать смешение с заготовками, вводимыми в гражданский оборот ИП <...>.

Ярославское УФАС России доводы ИП <...> не принимает по следующим основаниям.

1. В соответствии с пунктом 1 статьи 1225 ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются произведения науки, литературы и искусства.

Согласно статье 1259 ГК РФ объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения, в том числе произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства.

Объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения:

литературные произведения;

драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;

хореографические произведения и пантомимы;

музыкальные произведения с текстом или без текста;

аудиовизуальные произведения;

произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы,

комиксы и другие произведения изобразительного искусства;

произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;

произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов;

фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;

географические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии и к другим наукам;

другие произведения.

Из содержания пункта 1 статьи 1259 ГК РФ следует, что перечень охраняемых авторским правом объектов является открытым, однако в любом случае объектом защиты авторского права является произведение в одной из сфер науки, литературы и искусства.

Из положений статьи 1259 ГК РФ следует, что объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения.

ГК РФ не содержит определения таких понятий как "результат творческой деятельности" и "произведение".

Вместе с тем, исходя из общепринятого понимания, под творчеством подразумевается интеллектуальная деятельность, результатом которой является создание интеллектуального продукта, ранее не известного.

Следовательно, произведение, созданное творческим трудом, обладает такими признаками как новизна и оригинальность.

Данная позиция согласуется с разъяснениями, данными в пункте 28 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации №5, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации №29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», в соответствии с которыми при анализе вопроса о том, является ли конкретный результат объектом авторского права, судам следует учитывать, что по смыслу статей 1228, 1257 и 1259 ГК РФ в их взаимосвязи таковым является только тот результат, который создан творческим трудом. При этом надлежит иметь в виду, что пока не доказано иное, результаты интеллектуальной деятельности предполагаются созданными творческим трудом. Необходимо также иметь в виду, что само по себе отсутствие новизны, уникальности и (или) оригинальности результата интеллектуальной деятельности не может свидетельствовать о том, что такой результат создан не творческим трудом и, следовательно, не является объектом авторского права.

Таким образом, для отнесения того или иного изделия к объектам авторского права необходимо установить соответствие данного изделия признакам «произведения» в целом, а не соответствие какому-либо одному указанному в пункте 1 статьи 1259 ГК РФ виду произведения.

В тоже время, положения Гражданского кодекса Российской Федерации не исключают возможности отнесения того или иного изделия к одному или нескольким видам произведений, перечисленным в пункте 1 статьи 1259 ГК РФ.

В связи с этим, по мнению Ярославского УФАС России, возможно отнесение спорных деревянных заготовок к произведениям изобразительного искусства, декоративно-прикладного искусства, а также к другим произведениям.

К представленному ИП <...> заключению искусствоведческой экспертизы (далее – Заключение) Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области относится критически ввиду следующего.

Текст Заключения не содержит ссылки на используемые конкретные методические рекомендации, консультации, публикации и иные документы.

Как следует из текста Заключения, критериями отнесения тех или иных изделий к произведениям декоративно-прикладного искусства являются:

- наличие эстетических качеств;
- уровень художественного исполнения;
- возможность использования для оформления интерьеров и других целей.

Вместе с тем, выбор первых двух критериев не соответствует норме пункт 1 статьи 1259 ГК РФ, которая относит к объектам авторских прав произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения.

Спорные деревянные заготовки соответствуют третьему из указанных критериев, вопреки выводам экспертов.

Факт отсутствия примененной в отношении спорных деревянных заготовок той или иной техники декорирования (декупажа) не свидетельствует о невозможности отнесения данных изделий к самостоятельным произведениям искусства. (Данная позиция подтверждается сложившейся судебной практикой, например Постановление Суда по интеллектуальным правам от 17.10.2018 №С01-774/2018 по делу №А40-114725/2017).

Таким образом, спорные деревянные изделия для творчества из фанеры относятся к категории произведений искусства (изобразительного, декоративно-прикладного искусства, либо к категории других произведений). Как произведениям искусства данным изделиями предоставлена правовая охрана в Российской Федерации.

В силу пунктов 1 и 3 статьи 1228 ГК РФ автором результата интеллектуальной деятельности признается гражданин, творческим трудом которого создан такой результат.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный творческим трудом, первоначально возникает у его автора. Это право может быть передано автором другому лицу по договору, а также может перейти к другим лицам по иным основаниям, установленным законом.

Согласно пункту 4 статьи 1259 ГК РФ для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей.

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 результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ.

Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными ГК РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается ГК РФ (статья 1229 ГК РФ).

В соответствии со статьей 1295 ГК РФ авторские права на произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей (служебное произведение), принадлежат автору.

Исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное.

Следовательно, авторскими правами на указанные спорные заготовки в настоящий момент обладает ИП <...> и <...>.

2. В соответствии с представленными свидетельствами о депонировании №017-006787 от 30.11.2017 и №017-006180 от 07.03.2017, предметом депонирования является «сборник деревянные заготовки для творчества» и «сборник деревянные заготовки для творчества 2». Неотъемлемой частью свидетельств являются приложения, включающие в себя изображение изделия (фото) в собранном виде, его наименование, а также информацию относительно его размера либо габаритов (для объемных изделий), размера и габаритов составных частей изделия (для сложносоставных изделий, таких как например «Чайный домик с балконом», арт. №01120023), размера технических отверстий (например в отношении изделий «Часы Штурвал» и «Часы Гора посуды», материала (вид материала, его толщина), года создания произведения.

Из комплексного анализа указанных свидетельств следует, что объектом депонирования авторского права выступали сами изделия из фанеры, а не их изображения.

3. Довод заявителя относительно опубликования на интернет-странице <http://cnc.userforum.ru> в открытом доступе дизайнов спорных заготовок из фанеры ранее введения их ИП <...> и ООО «РПК Пропаганда» в гражданский оборот не подтвержден материалами дела. Согласно представленным ИП <...> 27.06.2018

скриншотам указанной интернет-страницы, дизайны спорных заготовок для творчества были размещены в 2016 г., то есть после их создания ИП <...>.

4. Ярославским УФАС России установлено, что спорные заготовки для творчества из фанеры реализуются ИП <...> и ИП <...> с использованием индивидуальных интернет-станций (<https://www.akademiya-masterov.ru> и <https://feelin-master.ru> соответственно). Кроме того, товары ИП <...> и ИП <...> вводятся в гражданский оборот посредством общей торговой площадки в сети интернет (интернет-магазин) – Ярмарка Мастеров (<https://www.livemaster.ru>). По результатам осмотра данной интернет-страницы Ярославским УФАС России составлен акт осмотра от 10.10.2018.

Ярославским УФАС России были направлены запросы хозяйствующим субъектам, реализующим заготовки для творчества, сходные спорным, относительно периода начала введения в гражданский оборот данных изделий. Сведения о более раннем введении в гражданский оборот спорных заготовок для творчества в материалы дела не представлены.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона от 26 июля 2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с пунктом 5 названной статьи хозяйствующий субъект - индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Из пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что 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.

Частью 3 статьи 1 ГК РФ определено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий 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 пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция - это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям

делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Для квалификации деяния в качестве недобросовестной конкуренции необходимо, чтобы хозяйствующие субъекты являлись конкурентами, то есть находились в одном сегменте товарного рынка и действия лица, совершившего данное деяние, противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости, а также чтобы совершенные действия причинили или реально могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта-конкурента.

Конечным итогом действий хозяйствующего субъекта должно являться получение преимущества, занятие более выгодного положения на соответствующем товарном рынке по отношению к конкурентам.

Частью 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26 июля 2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения путем копирования или имитации 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.

Под смешением в целом следует понимать ситуацию, когда потребитель одного товара отождествляет его с товаром другого производителя, либо допускает, несмотря на имеющиеся отличия, вероятность производства указанных товаров одним лицом.

Последствием такого поведения на рынке является возможное перераспределение потребительского спроса от производителя оригинального товара в пользу товара конкурента-нарушителя в результате ошибочного приобретения потребителем товаров нарушителя, поскольку сходство упаковки/внешнего вида товара создает ошибочное впечатление о принадлежности товаров одному производителю.

Таким образом, введение в гражданский оборот посредством общей торговой площадки (Ярмарка Мастеров) ИП <...> заготовок из фанеры для творчества (с артикульными номерами по номенклатуре ИП <...> 01010022, 01020089, 01020101, 01020112, 01030008, 01030026, 01040035, 01040054, 01050046, 01050121, 01150023), сходных по внешнему виду до степени смешения с заготовками, реализуемыми ИП <...>, могут привести к созданию смешения на рассматриваемом конкурентном рынке.

В соответствии со статьей 14.5 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция 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. Конечным итогом действий хозяйствующего субъекта должно являться получение преимущества, занятие более выгодного положения на соответствующем товарном рынке по отношению к конкурентам.

Как следует из пояснений ИП <...>, данных на рассмотрении дела 16 января 2019 г., спорные деревянные заготовки изготавливались способом «перерисовывания», «копирования» с изделий, фотографии которых выложены в сети интернет.

При этом ИП <...> не были произведены материальные и временные расходы (такие как например затраты на заработную плату дизайнерам), необходимые для осуществления предпринимательской деятельности на рассматриваемом товарном рынке, которые был вынужден понести его конкурент – ИП <...>, действующий добросовестно. Это привело к получению ИП <...> необоснованного конкурентного преимущества по сравнению с хозяйствующими субъектами-конкурентами. Следовательно, вышеуказанные действия ИП <...> могут привести к причинению убытков хозяйствующим субъектам-конкурентам, в том числе ИП <...>.

Таким образом, действия ИП <...> по изготовлению и введению в гражданский оборот деревянных изделий (с артикульными номерами по номерклатуре ИП <...> 01010022, 01020089, 01020101, 01020112, 01030008, 01030026, 01040035, 01040054, 01050046, 01050121, 01150023) авторское право на которые принадлежит ИП <...>, в соответствии со свидетельствами о депонировании произведения №017-006180 от 07.03.2017 и №017-006787 от 30.11.2017 противоречат норме права, содержащейся в статье 14.5 Закона о защите конкуренции.

Как установлено Комиссией Ярославского УФАС России ООО «Филин», соучредителем и одним из директоров которого являлся <...>, с 1 июня 2017 г. перестало осуществлять коммерческую деятельность, в связи с регистрацией <...> в качестве индивидуального предпринимателя. С указанной даты ИП <...> продолжил осуществление указанной коммерческой деятельности самостоятельно под коммерческим обозначением «feel in master».

Руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции,

решила :

1. Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 2 статьи 14.6, статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ООО «Филин» в связи с отсутствием нарушений антимонопольного законодательства.

2. Признать индивидуального предпринимателя <...> нарушившим часть 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

3. Признать индивидуального предпринимателя <...> нарушившим статью 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

3. Выдать ИП <...> предписание о прекращении недобросовестной конкуренции;

4. Передать материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства уполномоченному должностному лицу для принятия решения о возбуждении в отношении ИП <...> дела об административном правонарушении,

предусмотренном частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

Председатель Комиссии: А.С. Шушкова

Члены Комиссии:

Г.Н. Черногорова

Ю.С. Ксенафонтова

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения. Дела об обжаловании решения антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.