

Я, «...», рассмотрев протокол об административном правонарушении от 10.02.2015 № 02-606 и материалы дела об административном правонарушении № А-17/2015, возбужденного в отношении ИП «...», зарегистрированной по адресу: «...», по признакам административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

УСТАНОВИЛ:

В Амурское УФАС России поступило заявление «...» на действия ИП «...», осуществляющую предпринимательскую деятельность с незаконно использованным товарным знаком «FABIANI».

По результатам рассмотрения указанного заявления, приказом Амурского УФАС России от 13.10.2014 № 234 (в редакции приказа от 10.11.2014 № 245) в соответствии с частью 4 статьи 44 Федерального закона от 26.04.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции») возбуждено дело № А-14/53 2014 и создана Комиссия для рассмотрения дела по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела Комиссия Амурского УФАС России, исследовав представленные в материалы дела сведения и документы, установила следующее.

Согласно п. 9 ст. 4 Закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция - 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 п. 2, 4 ч. 1, ч. 2 ст. 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей, а также продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг. Не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Согласно п. 1 ст. 1477 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК

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 (ст. 1481 ГК РФ).

Обладателем исключительного права на товарный знак может быть юридическое лицо или индивидуальный предприниматель (ст. 1478 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 (ст. 1479 ГК РФ).

Как установлено пунктами 1, 2 ст. 1481 ГК РФ на товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков, выдается свидетельство на товарный знак. Свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

В соответствии с пунктами 3, 6 ст. 1483 ГК РФ не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, в частности, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя, а также не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию (статья 1492 ГК РФ) в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана или не признана отозванной; товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет; товарными знаками других лиц, признанными в установленном ГК РФ порядке общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками, в отношении однородных товаров.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в пункте 6 ст. 1483 ГК РФ, допускается только с согласия правообладателя.

Пунктами 1-3 ст. 1484 ГК РФ определено, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со ст. 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в п. 2 ст. 1484 ГК РФ. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

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 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; при выполнении работ, оказании услуг; на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе; в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

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.

Пунктом 1 ст. 1489 ГК РФ предусмотрено, что по лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на товарный знак (лицензиар) может предоставить или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования товарного знака в определенных договором пределах с указанием или без указания территории, на которой допускается использование, применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности.

Договор об отчуждении исключительного права на товарный знак, лицензионный договор, а также другие договоры, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на товарный знак, должны быть заключены в письменной форме и подлежат государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (статья 1490 ГК РФ).

Как установлено пунктами 1, 2 ст. 1538 ГК РФ юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий ([статья 132](#) ГК РФ) коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц. Коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий. Для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения.

Как установлено п. 1, п. 2 ст. 1539 ГК РФ правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории. Не допускается использование коммерческого 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 исключительное право возникло ранее.

В соответствии с пунктами 4, 5 ст. 1539 ГК РФ исключительное право на коммерческое обозначение может перейти к другому лицу (в том числе по договору, в порядке универсального правопреемства и по иным основаниям, установленным законом) только в составе предприятия, для индивидуализации которого такое обозначение используется. Правообладатель может предоставить другому лицу право использования своего коммерческого обозначения в порядке и на условиях, которые предусмотрены договором аренды предприятия ([статья 656](#) ГК РФ) или договором коммерческой концессии ([статья 1027](#) ГК РФ).

На территории Российской Федерации действует исключительное право на коммерческое обозначение, используемое для индивидуализации предприятия, находящегося на территории Российской Федерации. Исключительное право на коммерческое обозначение прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года (пункты 1, 2 статьи 1540 ГК РФ).

Согласно разделу 3 Методических рекомендаций по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство, утвержденных приказом Роспатента от 31.12.2009 № 197 (далее – Методические рекомендации) обозначение считается тождественным с другим обозначением, если оно совпадает с ним во всех элементах. Следовательно, сравниваемые обозначения признаются тождественными, если они полностью совпадают, т.е. являются одинаковыми.

Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Оценка сходства обозначений производится на основе общего впечатления, формируемого, в том числе, с учетом неохранных элементов. При этом формирование общего впечатления может происходить под воздействием любых особенностей обозначений, в том числе доминирующих словесных или графических элементов, их композиционного и цветографического решения и др. Исходя из разновидности обозначения (словесное, изобразительное, звуковое и т.д.) и/или способа его использования, общее впечатление может быть зрительным и/или слуховым.

Сходство обозначений связано с однородностью товаров (услуг), в отношении которых обозначения заявлены (зарегистрированы). При идентичности товаров (услуг), а также при их однородности, близкой к идентичности, больше вероятность смешения обозначений, используемых для индивидуализации товаров (услуг).

Товарные знаки «FABIANI», «MADDOX @ FABIANI» и коммерческое обозначение «F■BI■NI», в силу раздела 4 Методических рекомендаций, по результатам проведенного Амурским УФАС России опроса, возможно, признать схожими до степени смешения в звуковом и визуальном (графическом) воспроизведении (так, в ряде случаев в английском языке в транскрипции произносимый звук «а», в русском языке безударный гласный звук «о» обозначаются графическим знаком (), например, industrial - (in'd striəl), вода - (в да), графически А-). Однако в рассматриваемом случае отсутствует признак однородности услуг (товаров, работ), по отношению к которым зарегистрированы каждый из указанных товарных

знаков и коммерческое обозначение.

Вместе с тем по запросам Амурского УФАС России ИП «...» О.В. не представлены доказательства возникновения и регистрации в установленном порядке прав на использование товарных знаков (обозначений) «FABIANI», «MADDOX @ FABIANI», ИП «...» - «FABIANI» (лицензионные договоры, доказательства регистрации прав).

Исходя из вышеуказанных обстоятельств, следует, что ИП «...» для индивидуализации своего предприятия - салона меха и кожи - при осуществлении продажи товара заявителю использует обозначение «F BI NI» в качестве коммерческого обозначения. Зарегистрированное за ИП «...» исключительное право на использование коммерческого обозначения «F■BI■NI» на территории Амурской области является действительным и на момент рассмотрения дела никем не оспорено. Доказательства обратного в материалы дела не представлены.

Однако при осуществлении ИП «...» деятельности 52.42.1 – розничная торговля мужской, женской и детской одеждой – предпринимателем используется товарный знак «FABIANI», что подтверждается пояснениями заявителя по делу, а также имеющимися в материалах дела копиями товарных чеков № 592 от 09.05.2013 и № 327 от 09.07.2014.

Правомерность использования при осуществлении своей деятельности по кодам ОКВЭД 52.42.3, 52.42.1, в частности с указанием на товарных чеках, товарного знака (обозначения) «FABIANI» ИП «...» не подтверждена.

Исследовав обстоятельства дела, Комиссия полагает, что действия ИП «...» по использованию товарного знака (обозначения) «FABIANI» при продаже «...» товара – кожаных курток, ввели в заблуждение заявителя в отношении производителя и продавца товара, свойств товара и направлены на получение предпринимателем преимуществ при осуществлении своей деятельности путем использования для ввода в оборот и реализации товара известного товарного знака, принадлежащего иному лицу в отсутствие на то законных оснований, одновременно с использованием схожего до степени смешения коммерческого обозначения - «F BI NI», принадлежащего ИП «...» При осуществлении таких действий могут быть нарушены интересы иных продавцов товаров из меха и кожи, осуществляющих деятельность в салонах-магазинах с законным использованием средств индивидуализации.

Доказательства распространения ИП «...» рекламы с использованием товарного знака (обозначения) «FABIANI» в материалы дела не представлены.

Исследовав обстоятельства дела, Комиссия пришла к выводу, что действия ИП «...», выражающиеся в осуществлении недобросовестной конкуренции путем введения в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей, продажи, обмена или иного введения в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, а также недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства

индивидуализации продукции, работ или услуг, нарушают части 1, 2 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Решением от 14.11.2014 по делу № А-14/53 2014 Комиссия Амурского УФАС России признала действия индивидуального предпринимателя «...», выражающиеся в осуществлении недобросовестной конкуренции путем введения в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей, продажи, обмена или иного введения в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, а также недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг, нарушающими части 1, части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Как установлено частью 5 статьи 39 Закона «О защите конкуренции» если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном [законодательством](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

Согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных [статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33](#) КоАП РФ, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Письмом Амурского УФАС России от 03.02.2015 № 02-463 ИП «...» уведомлена о возбуждении производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, о необходимости явки ИП «...» или ее представителя для составления протокола об административном правонарушении, а также о времени и месте составления протокола об административном правонарушении.

На составление протокола явились представители ИП «...».

10.02.2015 специалистом-экспертом Амурского УФАС России в отношении ИП Гамбург О.В. составлен протокол № 12 об административном правонарушении, которым установлен следующий состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ:

Лицо, совершившее административное правонарушение ИП «...», зарегистрированная по адресу: «...»

Субъективная сторона административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, предполагает наличие в действиях правонарушителя вины.

Согласно пункта 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Закон «О защите конкуренции» принят Государственной Думой Федерального Собрания Российской Федерации 08.07.2006. Первоначальный текст документа опубликован в изданиях «Российская газета», № 162, 27.07.2006, «Собрание законодательства РФ», 31.07.2006, № 31, ст. 3434.

Таким образом, с момента официального опубликования нормы указанного закона, устанавливающие запрет на недобросовестную конкуренцию являлись общеизвестными и подлежали исполнению.

Объект совершенного ИП «...» правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, – охраняемые законом отношения, связанные с защитой конкуренции.

Объективная сторона совершенного ИП «...» правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ выражается в осуществлении недобросовестной конкуренции путем введения в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей, продажи, обмена или иного введения в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, а также недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг, нарушающими части 1, части 2 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Рассматриваемое административное правонарушение имеет формальный состав, то есть считается оконченным с момента совершения противоправных действий независимо от факта наступления каких-либо вредных последствий.

На рассмотрение дела № А-17/2015 явилась представитель ИП «...»

По результатам рассмотрения дела полагаю, что вина ИП «...» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33

КоАП РФ, доказана.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, согласно статье 4.2 КоАП РФ является совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Руководствуясь статьями 2.1, 3.5, 4.1, 4.2, 4.3, ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ, 23.48, 29.7, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ИП «...», зарегистрированную по адресу: «...», к административной ответственности по части 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить наказание в виде наложения административного штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно пункту 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации штрафы подлежат зачислению в местные бюджеты по месту нахождения органа или должностного лица, принявшего решение о наложении штрафа по коду КБК 16111602010016000140.

Штраф должен быть перечислен в доход федерального бюджета по следующим реквизитам:

Управление Федерального казначейства по Амурской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Амурской области) ИНН 2801031325 КПП 280101001 Р/с № 40101810000000010003 в ГРКЦ ГУ Банка России по Амурской обл. г. Благовещенск код КБК 16111602010016000140, ОКТМО 10701000, БИК 041012001, лицевой счет 4231106160.

Назначение платежа: (денежные взыскания (штрафы) за нарушения антимонопольного законодательства).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.