

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «11» марта 2016 г.
В полном объеме решение изготовлено «24» марта 2016 г.

г. Краснодар

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

Председатель Комиссии – Оберемок В.В. – заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

Голубцова О.В. – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

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

Тимошенко А.В. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 177/2015 по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем <...> п. 2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии ответчика – индивидуального предпринимателя <...>;

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 177/2015 заявителя – ОАО «Детский мир»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России) поступило заявление открытого акционерного общества «Детский мир» (исх. № 361 от 19.02.2015 г.; вх. № 2323 от 03.03.2015 г.) о признаках нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации в действиях индивидуального предпринимателя <...> (г. Анапа), выразившихся, по мнению заявителя, в использовании обозначения «Детский мир» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов на вывеске магазина, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177, в котором ИП <...> осуществляется

деятельность по продаже товаров детского ассортимента. При этом использованное ИП <...> обозначение сходно, по мнению заявителя, с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 от 17.12.2007 г. и товарным знаком по свидетельству № 359487 от 11.09.2008 г.

Как указывает заявитель, ИП <...> обозначение «Детский мир» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов использовалось на вывеске магазина, в котором предпринимателем осуществляется деятельность по продаже товаров детского ассортимента, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177, что подтверждено фотоматериалами, предоставленными заявителем, а также копией товарного чека от 01.10.2014 г. о приобретении в вышеуказанном магазине у ИП <...> товаров детского ассортимента (копия в деле).

По данному факту приказом руководителя Краснодарского УФАС России от 03.06.2015 г. № 222 возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 177/2015 по признакам нарушения ИП <...> требований ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Определением от 16.06.2015 г. дело № 177/2015 было назначено к рассмотрению на 28.07.2015 г. в 11 часов 00 минут.

28.07.2015 г. в 11 часов 00 минут ИП <...> не явилась, в связи с отсутствием сведений о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения дела № 177/2015 и необходимостью получения дополнительной информации по делу, определением от 28.07.2015 г. рассмотрение дела № 177/2015 отложено на 08.09.2015 г. в 11 часов 00 минут.

По результатам рассмотрения дела № 177/2015 в заседании 08.09.2015 г. представителем ОАО «Детский мир» по доверенности № 377/15 от 15.07.2015 г. <...> устно уточнены требования в части доводов о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства также в действиях ИП <...>, выразившихся в использовании обозначения «Детский **маг**» на фоне десяти квадратов синего, красного, желтого и зеленого цветов на вывеске магазина, а также использовании обозначения «Детский **мир**» (на дату 28.08.2015 г.) и обозначения «Детский **маг**» (на дату 03.09.2015 г.) на витрине над входом в магазин, расположенный по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177, в связи с чем Комиссией была установлена необходимость получения дополнительной информации и вынесено определение об отложении рассмотрения согласно которому рассмотрение дела № 177/2015 назначено на 06.11.2015 в 11 часов 00 минут.

В ходе рассмотрения дела № 177/2015 по результатам заседания 06.11.2015 г. Комиссией вынесено определение об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью получения дополнительной информации, и рассмотрение дела было назначено на 16.12.2015 в 15 часов 00 минут.

Определением от 16.12.2015 г. рассмотрение дела № 177/2015 отложено на 21.01.2016 г. в 11 часов 00 минут в связи с необходимостью получения дополнительной информации.

В заседании 21.01.2016 г. Комиссией установлено, что Федеральным законом от 05.10.2015 N 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите

конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» статья 14 Федерального закона «О защите конкуренции» признана утратившей силу в связи с введением главы 2.1 «Недобросовестная конкуренция», в том числе в Федеральный закон «О защите конкуренции» введена ст. 14.6. Комиссией в рамках дела № 177/2015 произведена переквалификация нарушения с ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» на п. 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» и определением от 21.01.2016 г. об отложении рассмотрения дела рассмотрение дела № 177/2015 отложено на 24.02.2016 г. 11 часов 00 минут.

При рассмотрении дела № 177/2015 в заседании 24.02.2016 г. Комиссией принято заключение об обстоятельствах дела, которое было направлено сторонам в установленном ст. 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» порядке (исх. № 3695/7 от 24.02.2016 г.). Также рассмотрение дела определением от 24.02.2016 г. было отложено на основании ч. 3 ст. 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» и дело назначено к рассмотрению на 11 марта 2016 г. в 12 часов 00 минут.

При рассмотрении дела № 177/2015 по существу в заседании 11.03.2016 г. Комиссией установлено следующее.

Ответчиком – ИП <...> предоставлены письменные объяснения, документы и материалы (вх. № 9846 от 08.09.2015 г.; вх. № 14003 от 16.12.2015 г.; вх. № 1925 от 24.02.2016 г.), из которых следует, что в действиях по использованию <...> при осуществлении предпринимательской деятельности обозначения «Детский мир» на вывеске и витрине магазина, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177, отсутствует нарушение антимонопольного законодательства и вина ИП <...>, вред ОАО «Детский мир» не причиняется. Кроме того, данное обозначение ранее использовалось МУП «Детский мир» (постановление администрации г. Анапа от 28.02.1992 г. № 329 об учреждении муниципального предприятия магазина № 55 «Детский мир»), в котором <...> осуществляла трудовую деятельность в качестве директора предприятия. Кроме того, ИП <...> указывает, что обозначение «Детский мир» на вывеске и витрине магазина, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177, изменены на обозначение «Детский маг» и обозначение «Детский мир» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов, а также обозначение «Детский маг» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов, а также обозначения «Детский мир» и «Детский маг» на витрине над входом в магазин не являются сходными с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 от 17.12.2007 г. и товарным знаком по свидетельству № 359487 от 11.09.2008 г.

Также ИП <...> представлены (вх. № 2519 от 11.03.2016) возражения на заключение Комиссии об обстоятельствах дела № 177/2015 от 24.02.2016 г. (исх. № 3695/7 от 24.02.2016 г.) в соответствии с которым ИП <...> поддерживает ранее заявленные доводы об отсутствии в ее действиях признаков нарушения антимонопольного законодательства, несоответствие выводов Комиссии, изложенных в вышеуказанном заключении фактическим обстоятельствам дела, также ИП <...> указывается на необходимость рассмотрения вопроса об освобождении ответчика от административной ответственности по основаниям, предусмотренным ст. 1.5 и ст. 4.5 КоАП РФ.

Краснодарское УФАС России изучив представленные доказательства, материалы дела № 177/2015 признало позицию ИП <...> необоснованной по следующим основаниям.

Доводы ответчика об использовании обозначения «Детский мир» МУП «Детский мир», в котором <...> осуществляла трудовую деятельность в качестве директора предприятия не подтверждают правомерность использования ИП <...> обозначений «Детский мир» и «Детский маг», сходных с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 от 17.12.2007 г. и товарным знаком по свидетельству № 359487 от 11.09.2008 г.

В ходе рассмотрения дела № 177/2015 заявителем предоставлены письменные объяснения (вх. № 9863 от 08.09.2015 г.), в которых Общество указывает, что на дату 28.08.2015 г. ИП <...> изменена вывеска магазина по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 с обозначения «Детский **мир**» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов на обозначение «Детский **маг**» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов.

Также ИП <...> указывает, что ею изменена вывеска магазина по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 с обозначения «Детский **мир**» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов на обозначение «Детский **маг**» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов в марте 2015 года, однако доказательств изменения обозначения на данные даты в ходе рассмотрения дела № 177/2015 ИП <...> не представлено.

Факт изменения обозначения на дату 28.08.2015 г. подтвержден фотоматериалами, предоставленными ОАО «Детский мир» и фотоматериалами, представленными представителем ИП <...> по доверенности <...>.

Представителем ОАО «Детский мир» по доверенности № 377/15 от 15.07.2015 г. <...> в заседании 08.09.2015 г. устно уточнены требования в части доводов о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства также в действиях ИП <...>, выразившегося в использовании обозначения «Детский **маг**» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов на вывеске магазина, а также использовании обозначения «Детский **мир**» (на даты с 10.10.2014 г. по 28.08.2015 г.) и обозначения «Детский **маг**» (на дату 03.09.2015 г.) на витрине над входом в магазин, расположенный по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177, что также отражено в письменных пояснениях ОАО «Детский мир» (вх. № 9863 от 08.09.2015 г.; вх. № 12277 от 06.11.2015 г.).

На основании изложенного, Комиссией Краснодарского УФАС России установлены следующие факты использования ИП <...> обозначений, сходных до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 и товарным знаком по свидетельству № 359487:

- использования обозначения «Детский **мир**» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов на вывеске магазина, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 в период с 16.09.2013 г. по 28.08.2015 г.;

- использования обозначения «Детский **маг**» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов на вывеске магазина, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 в период с 28.08.2015 г. по настоящее время;

- использования обозначения «Детский **мир**» на витрине над входом в магазин, расположенный по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 в период с 16.09.2013 г. по 03.09.2015 г.;

- использования обозначения «Детский **маг**» на витрине над входом в магазин, расположенный по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 в период с 03.09.2015 г. по настоящее время.

Данные факты подтверждены фотоматериалами, предоставленными ОАО «Детский мир» от 10.10.2014 г. и 28.08.2015 г., фотоматериалами, предоставленными ИП <...> от 03.09.2015 г., объяснениями сторон, данными в ходе рассмотрения дела № 177/2015.

Факт осуществления предпринимательской деятельности ИП <...> по продаже товаров детского ассортимента на вышеуказанный период с даты регистрации <...> в качестве индивидуального предпринимателя – 16.09.2013 г. по настоящее время в помещении магазина, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177, подтвержден предоставленной ОАО «Детский мир» копией товарного чека от 01.10.2014 г.; претензией ОАО «Детский мир» исх. № 1979 от 13.10.2014 г., а также предоставленной ИП <...> копией свидетельства о государственной регистрации права собственности на вышеуказанное помещение от 27.10.2014 г.; копией налоговой декларации ИП <...> от 15.01.2014 г. за 4 квартал 2013 г.; копией договора дарения недвижимости от 16.10.2014 г., а также устными объяснениями ИП <...>, данными в ходе рассмотрения дела № 177/2015.

Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности 06.03.2015 г. направлен запрос (исх. № 4058/7) о даче письменной консультации по следующим вопросам:

1. О сходстве до степени смешения обозначения «Детский мир» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов, размещенного на вывеске магазина, в котором ИП <...> осуществляется деятельность по продаже товаров детского ассортимента, расположенном по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177, с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 от 17.12.2007 г.

2. О сходстве до степени смешения обозначения «Детский мир» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов, размещенного на вывеске магазина, в котором ИП <...> осуществляется деятельность по продаже товаров детского ассортимента, расположенном по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177, с товарным знаком по свидетельству № 359487 от 11.09.2008 г.

Согласно справке ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» Федеральной службы по интеллектуальной собственности (исх. № 41-1219-12 от 24.03.2015 г.; вх. № 3373 от 31.03.2015 г.), обозначение «Детский мир» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов, размещенное

на вывеске магазина, в котором ИП <...> осуществляется деятельность по продаже товаров детского ассортимента, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177, **является сходным до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 от 17.12.2007 г.** в силу наличия фонетически и семантически тождественных словесных элементов «ДЕТСКИЙ МИР»/«Детский мир», а также **является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 359487 от 11.09.2008 г.** в силу наличия фонетически, семантически тождественных словесных элементов «ДЕТСКИЙ МИР»/«Детский мир», а также сходства изобразительных элементов в виде разноцветных квадратов.

Кроме того, после уточнения заявителем – ОАО «Детский мир» требований по делу № 177/2015 Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности направлен запрос от 08.09.2015 г. (исх. № 16757/7) о даче письменной консультации по следующим вопросам:

1. О сходстве до степени смешения обозначения «Детский маг» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов, размещенного на вывеске магазина, в котором ИП <...> осуществляется деятельность по продаже товаров детского ассортимента, расположенного по адресу: Краснодарский край, ул. Крымская, д. 177, с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 от 17.12.2007 г.

2. О сходстве до степени смешения обозначения «Детский маг» на фоне десяти квадратов синего, красного, желтого и зеленого цветов, размещенного на вывеске магазина, в котором ИП <...> осуществляется деятельность по продаже товаров детского ассортимента, расположенного по адресу: Краснодарский край, ул. Крымская, д. 177, с товарным знаком по свидетельству № 359487 от 11.09.2008 г.

3. О сходстве до степени смешения обозначения «Детский мир», размещенного на витрине над входом в магазин, в котором ИП <...> осуществляется деятельность по продаже товаров детского ассортимента, расположенный по адресу: Краснодарский край, ул. Крымская, д. 177, с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 от 17.12.2007 г.

4. О сходстве до степени смешения обозначения «Детский мир», размещенного на витрине над входом в магазин, в котором ИП <...> осуществляется деятельность по продаже товаров детского ассортимента, расположенный по адресу: Краснодарский край, ул. Крымская, д. 177, с товарным знаком по свидетельству № 359487 от 11.09.2008 г.

5. О сходстве до степени смешения обозначения «Детский маг», размещенного на витрине над входом в магазин, в котором ИП <...> осуществляется деятельность по продаже товаров детского ассортимента, расположенный по адресу: Краснодарский край, ул. Крымская, д. 177, с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 от 17.12.2007 г.

6. О сходстве до степени смешения обозначения «Детский маг», размещенного на витрине над входом в магазин, в котором ИП <...> осуществляется деятельность по продаже товаров детского ассортимента, расположенный по адресу: Краснодарский край, ул. Крымская, д. 177, с товарным знаком по свидетельству № 359487 от 11.09.2008 г.

Согласно справке ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» Федеральной службы по интеллектуальной собственности (исх. № 41-4555-12 от 13.10.2015 г.; вх. № 11694 от 23.10.2015 г.) установлено следующее:

- обозначение «Детский маг» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов, размещенного на вывеске магазина, в котором ИП <...> осуществляется деятельность по продаже товаров детского ассортимента, расположенного по адресу: Краснодарский край, ул. Крымская, д. 177, **является сходным до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66**, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу наличия фонетически, семантически тождественных и графически сходных словесных элементов «ДЕТСКИЙ»/«Детский» и **сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 359487** в силу наличия фонетически, семантически тождественных словесных элементов «ДЕТСКИЙ»/«Детский», а также сходства изобразительных элементов в виде разноцветных квадратов;

- обозначение «Детский мир», размещенное на витрине над входом в магазин, в котором ИП <...> осуществляется деятельность по продаже товаров детского ассортимента, расположенный по адресу: Краснодарский край, ул. Крымская, д. 177, **является сходным до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 и товарным знаком по свидетельству № 359487** в силу наличия фонетического и семантического тождества и графического сходства словесных элементов «ДЕТСКИЙ МИР»/«Детский мир»;

- обозначение «Детский маг», размещенное на витрине над входом в магазин, в котором ИП <...> осуществляется деятельность по продаже товаров детского ассортимента, расположенный по адресу: Краснодарский край, ул. Крымская, д. 177, **является сходным до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 и товарным знаком по свидетельству № 359487** в силу наличия фонетического и семантического тождества и графического сходства словесных элементов «ДЕТСКИЙ»/«Детский».

Также в справке указывается, что словесные элементы «ДЕТСКИЙ»/«Детский» как в общеизвестном товарном знаке по свидетельству № 66 и товарном знаке по свидетельству № 359487 так и в использованных ИП <...> обозначениях являются доминирующими, поскольку стоят на первом месте и занимают в них значимое положение по сравнению со вторыми словами «МАГ»/«МИР»/ «мир». Угроза смешения используемых обозначений в глазах потребителей с противопоставленными товарными знаками, обладающими высокой степенью известности и узнаваемости, является очень высокой.

Таким образом, использованные ИП <...> на вывеске магазина и витрине над входом в магазин, расположенный по адресу: Краснодарский край, ул. Крымская, д. 177 обозначения «Детский мир», «Детский маг», «Детский мир» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов и «Детский маг» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов, являются сходными до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 и товарным знаком по свидетельству № 359487.

В заявлении ОАО «Детский мир» указано, что лицензионный договор с ИП <...> на право использования товарного знака по свидетельству № 359487 от 11.09.2008 г. и

общеизвестного товарного знака по свидетельству № 66 от 17.12.2007 г. не заключался, данный факт также подтвержден сведениями, предоставленными Федеральной службой по интеллектуальной собственности.

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.

В связи с вступлением с 05.01.2016 г. изменений и дополнений, внесенных в Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Федеральным законом от 05.10.2015 № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации», статья 14 Федерального закона «О защите конкуренции» утратила силу.

Вышеуказанным законом была введена глава 2.1 «Недобросовестная конкуренция», в которую включена статья 14.6, в соответствии с которой 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 (п. 2).

На основании вышеизложенного действия ИП <...> в ходе рассмотрения дела № 177/2015 21.01.2016 г. были переквалифицированы с ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» на п. 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с 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.

Обозначение «Детский мир» в соответствии со свидетельством № 66 зарегистрировано в качестве общеизвестного товарного знака с 17 декабря 2007 г., также обозначение «Детский мир» сопровождаемое изображением четырех квадратов красного, желтого, зеленого и синего цветов зарегистрировано в качестве товарного знака по свидетельству № 359487 от 11 сентября 2008 г., правообладателем данных товарных знаков является ОАО «Детский мир».

Товарный знак по свидетельству № 359487 и общеизвестный товарный знак по свидетельству № 66 хорошо известны на рынке по реализации товаров детского ассортимента, в связи с чем, действия ИП <...>, выразившиеся в незаконном использовании обозначений, сходных до степени смешения с данными товарными знаками на вывеске и витрине над входом в магазин, расположенный по адресу: Краснодарский край, ул. Крымская, д. 177, направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.

Использование ИП <...> в оформлении магазина, расположенного по адресу: Краснодарский край, ул. Крымская, д. 177 обозначений, сходных до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 359487 и общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66, способно причинить убытки ОАО «Детский мир», в том числе, в виде упущенной выгоды.

Кроме того, потребители, приобретая товары детского ассортимента в магазине, расположенном по адресу: Краснодарский край, ул. Крымская, д. 177 в котором осуществляет деятельность ИП <...>, полагают, что они приобретают товары у правообладателя товарных знаков, либо его лицензиата, что вызывает смешение в деятельности ИП <...> и ОАО «Детский мир» и способствует увеличению потребителей в коммерческой деятельности ответчика.

Таким образом, Комиссией установлено, что действия ИП <...> по использованию обозначения «Детский мир» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов на вывеске магазина, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 в период с 16.09.2013 г. по 28.08.2015 г. и использованию обозначения «Детский маг» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов на вывеске магазина, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 в период с 28.08.2015 г. по настоящее время, а также использованию обозначения «Детский мир» на витрине над входом в магазин, расположенный по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 в период с 16.09.2013 г. по 03.09.2015 г. и использованию обозначения «Детский маг» на витрине над входом в магазин, расположенный по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 в период с 03.09.2015 г. по настоящее время, сходных до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 и товарным знаком по свидетельству № 359487, правообладателем которых является ОАО «Детский мир», направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости могут причинить убытки ОАО «Детский мир» либо нанести вред его деловой репутации.

Доводы ИП <...> об освобождении ответчика от административной ответственности по основаниям, предусмотренным ст. 1.5 и ст. 4.5 КоАП РФ являются необоснованными, поскольку дело № 177/2015 о нарушении антимонопольного

законодательства возбуждено в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции» и нормы КоАП РФ не подлежат применению при рассмотрению данного дела.

Комиссией установлено, что ИП <...> по состоянию на 28.08.2015 г. прекращено использование обозначения «Детский мир» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов на вывеске магазина, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177, и по состоянию на 03.09.2015 г. прекращено использование обозначения «Детский мир» на витрине над входом в магазин, расположенный по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177.

ОАО «Детский мир» и ИП <...> являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, осуществляющими деятельность по розничной торговле играми и игрушками на территории Краснодарского края, что подтверждено выпиской из ЕГРИП об ИП <...>, товарным чеком от 01.10.2014 г. о продаже ИП <...> товаров детского ассортимента и товарными чеками №033/00115 от 18.02.2015 г. о реализации ОАО «Детский мир» товаров детского ассортимента в магазине, расположенном по адресу: Краснодарский край, г. Сочи, ул. Новая Заря, 7 и товарным чеком № 0029/00130 от 15.02.2015 г. о реализации ОАО «Детский мир» товаров детского ассортимента в магазине, расположенном по адресу: Краснодарский край, г. Краснодар, ул. Дзержинского, д. 100; ежеквартальным отчетом ОАО «Детский мир» за 4 квартал 2015 г.; распечатками материалов официального интернет-сайта ОАО «Детский мир», а также копиями уведомлений о постановке на налоговый учет ОАО «Детский мир» в г. Краснодаре, г. Сочи, г. Новороссийске.

Таким образом, действия ИП <...>, выразившиеся в использовании обозначения «Детский мир» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов на вывеске магазина, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 в период с 16.09.2013 г. по 28.08.2015 г. и использовании обозначения «Детский маг» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов на вывеске магазина, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 в период с 28.08.2015 г. по настоящее время, а также использовании обозначения «Детский мир» на витрине над входом в магазин, расположенный по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 в период с 16.09.2013 г. по 03.09.2015 г. и использовании обозначения «Детский маг» на витрине над входом в магазин, расположенный по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 в период с 03.09.2015 г. по настоящее время, сходных до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 и товарным знаком по свидетельству № 359487, правообладателем которых является ОАО «Детский мир» способны вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента ОАО «Детский мир» при имитации иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар, 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, являются недобросовестной конкуренцией и нарушают пункт 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия индивидуального предпринимателя <...>, выразившиеся в использовании: обозначения «Детский мир» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов на вывеске магазина, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 в период с 16.09.2013 г. по 28.08.2015 г. и использовании обозначения «Детский маг» на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов на вывеске магазина, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 в период с 28.08.2015 г. по настоящее время, а также использовании обозначения «Детский мир» на витрине над входом в магазин, расположенный по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 в период с 16.09.2013 г. по 03.09.2015 г. и использовании обозначения «Детский маг» на витрине над входом в магазин, расположенный по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177 в период с 03.09.2015 г. по настоящее время, сходных до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 и товарным знаком по свидетельству № 359487, правообладателем которых является ОАО «Детский мир», способны вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента ОАО «Детский мир» при имитации иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар, 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, являются недобросовестной конкуренцией и нарушают пункт 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения п. 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно:

- прекратить незаконное использование ИП <...> обозначения «Детский маг», на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов, сходного до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 от 17.12.2007 г. и товарным знаком по свидетельству № 359487 от 11.09.2008 г., правообладателем которых является ОАО «Детский Мир», на вывеске магазина, в котором ИП <...> осуществляется деятельность по продаже товаров детского ассортимента, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177;

- прекратить незаконное использование ИП <...> обозначения «Детский маг», сходного до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 от 17.12.2007 г. и товарным знаком по свидетельству № 359487

от 11.09.2008 г., правообладателем которых является ОАО «Детский Мир», размещенного на витрине над входом в магазин, в котором ИП <...> осуществляется деятельность по продаже товаров детского ассортимента, расположенный по адресу: Краснодарский край, ул. Крымская, д. 177.

Председатель Комиссии _____ В.В. Оберемок

Члены Комиссии

_____ О.В. Голубцова

_____ Н.С. Нудной

_____ А.В. Тимошенко

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 № 7-177/2015

24 марта 2016 г.

г. Краснодар

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

Председатель Комиссии – Оберемок В.В. – заместитель руководителя, начальник

отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

Голубцова О.В. – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Нудной Н.С. - главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Тимошенко А.В. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

руководствуясь [статьей 23](#), [частью 1 статьи 39](#), [частью 4 статьи 41](#), статьей [50](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", на основании своего решения от 24 марта 2016 г. по делу № 177/2015 о нарушении индивидуальным предпринимателем <...> п. 2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю <...> **в течение месяца с момента получения настоящего предписания** устранить нарушение п. 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно:

- прекратить незаконное использование ИП <...> обозначения «Детский маг», на фоне десяти квадратов, в том числе синего, красного, желтого и зеленого цветов, сходного до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 от 17.12.2007 г. и товарным знаком по свидетельству № 359487 от 11.09.2008 г., правообладателем которых является ОАО «Детский Мир», на вывеске магазина, в котором ИП <...> осуществляется деятельность по продаже товаров детского ассортимента, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177;

- прекратить незаконное использование ИП <...> обозначения «Детский маг», сходного до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 от 17.12.2007 г. и товарным знаком по свидетельству № 359487 от 11.09.2008 г., правообладателем которых является ОАО «Детский Мир», размещенного на витрине над входом в магазин, в котором ИП <...> осуществляется деятельность по продаже товаров детского ассортимента, расположенный по адресу: Краснодарский край, ул. Крымская, д. 177.

О выполнении настоящего Предписания письменно сообщить в Краснодарское УФАС России с приложением соответствующих доказательств не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии

_____ В.В. Оберемок

Члены Комиссии

_____ О.В. Голубцова

_____ Н.С. Нудной

_____ А.В. Тимошенко

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.