

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 02-21/16А о нарушении антимонопольного законодательства**

г. Якутск

Резолютивная часть оглашена «25» июля 2016 года

В полном объеме изготовлено «04» августа 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела № 02-21/16А о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Председатель Комиссии:

Ярыгина О.А. – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия);

Члены Комиссии:

Ринчинова А.Б. – главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия);

Лаврентьев И.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия);

При участии:

От ответчика:

Г. – не явилась, надлежащим образом уведомлена;

От заявителя:

ИП Б. – не явилась, надлежащим образом уведомлена;

рассмотрев дело №02-21/16А возбужденное в отношении Г. по признакам нарушения части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции»,

### **У С Т А Н О В И Л А:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) 06 апреля 2016 года поступило заявление Индивидуального предпринимателя Б. на действия владельца станицы в INSTAGRAM, которое указывают на признаки нарушения части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В заявлении указывается на то, что на этой странице в комментарии под номером 178 есть фраза: «шьем пальто «Снежное Танго», в то время как владельцем торговой марки «Снежное Танго» является ИП Б. в соответствии со свидетельством на товарный знак №431908, зарегистрированном в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 09 марта 2011 года, срок действия регистрации истекает 20 мая 2020 года. Кроме этого, на этой же публикации размещены фотографии из рекламной фотосессии ИП Б. с изображением пальто под маркой «Снежное Танго».

Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев представленные документы, доказательства, приходит к следующим выводам.

Согласно реестру товарных знаков и знаков обслуживания Российского агентства по патентам и товарным знакам правообладателем товарного знака №431908 «Снежное Танго» является Б. Дата истечения срока действия регистрации –

20.05.2020. Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров класса МКТУ:

- 18 - бумажники, бумажники для визитных карточек, изделия для документов (кожгалантерея), каркасы для женских сумок, клапаны кожаные, кожа искусственная; кожа необработанная или частично обработанная, кошельки, ремешки кожаные, ремни подбородочные кожаные, сумки женские, сумки школьные, сундуки из кожи или кожкартона, чемоданы плоские для документов, шкуры выделанные; шкуры животных; шкуры крупного рогатого скота.
- 25 - воротники для одежды, воротники съемные, головные уборы, куртки, манто, меха (одежда), муфты (одежда), муфты для ног, накидки меховые; наушники (одежда), одежда, одежда верхняя, одежда из искусственной кожи, одежда кожаная, пальто, перчатки (одежда), повязки для головы (головные уборы), пояса (одежда); пояса-кошельки, уборы головные, шапочка круглая неглубокая без полей, шарфы; шубы.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей видами деятельности ИП Б. являются:

- ОКВЭД 52.42.7 розничная торговля головными уборами;
- ОКВЭД 52.42.3 розничная торговля изделиями из меха;
- ОКВЭД 52.42.8 розничная торговля аксессуарами одежды: перчатками, галстуками, шарфами, ремнями, подтяжками и т.п.;
- ОКВЭД 18.30 выделка и крашение меха; производство меховых изделий.

ИП Б. к заявлению приложена копия протокола осмотра доказательства без номера от 04.04.2016 года. Протокол составлен нотариусом Якутского нотариального округа Республики Саха (Якутия) Я. на основании статей 102 и 103 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате.

В соответствии с указанным протоколом был произведен осмотр доказательств в виде интернет-сайта ... на страницах <https://www.instagram.com/p/BBVCzmjGrFP/> и <https://www.instagram.com/p/BBQ9HNFmrFs/>. При осмотре установлено, что на указанной интернет-странице размещена следующая информация:

- Wander Woman. Принимаю заказы по пошиву одежды;
- Четыре изображения верхней женской одежды, шьем пальто на заказ, пальто «снежное танго» номер для заказа;
- Четыре изображения верхней женской одежды. Шьем на заказ зимние пальто от 9000 тел.

К протоколу приложены копии указанных страниц, распечатанных с сайта.

В ходе рассмотрения заявления Якутским УФАС России 13 мая 2016 года составлен Акт №1 осмотра сайта в сети Интернет: ... Представители хозяйствующих субъектов заранее о факте производства, месте и времени осмотра не уведомлялись, что обусловлено требованием недопущения внесения изменений в информацию, представленную на ресурсе.

Осмотр начат выполнением входа на страницу указанного интернет-сайта. После этого последовательно осуществлены:

1. На открывшейся странице сайта указана следующая информация: «wander\_saiаana WanderWomen Принимаю заказы по пошиву одежды ... 189 публикаций 422 подписчиков Подписки: 764». (приложение 1).
2. На странице так же имеются две публикации с изображением верхней женской одежды со следующей информацией: «wander\_saiаana шьем на заказ, пальто "снежное танго" номер для заказа ... #назаказ #шьемназаказ #ательесайаана #назаказсайаана»; «wander\_saiаana шьем на заказ пальто "снежное танго" стоимость от 9000 , материал ваш. для связи ... #шьюназаказ #зимнеепальтосмехом #снежноетанго #назаказ #якутск #ательеякутск». На одной из публикаций так же указан следующий текст: «Шьем на заказ зимнее пальто от 9000 тел ...».

В ходе составления акта были сделаны скриншоты осматриваемых интернет-страниц, а так же сохранение интернет-страницы в полном объеме в формате html.

В соответствии с письмом ПАО «ВымпелКом» (исходящий №00262/16-ИДВ-ЯКТ от 22.04.2016, входящий №2952 от 25.04.2016) абонентский номер <...> зарегистрирован за Г.

Таким образом, в соответствии протоколом осмотра доказательства без номера от 04.04.2016 года и актом №1 осмотра сайта в сети Интернет от 13.05.2016 Г. осуществляет коммерческую деятельность на товарном рынке розничной торговли одеждой и использует словосочетания «Снежное танго».

ИП Б. – пользователь товарного знака №431908 «Снежное Танго» и ответчик осуществляет коммерческую деятельность на одном и том же товарном рынке, а именно на товарном рынке розничной торговли одеждой, таким образом, по смыслу пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции заявитель и ответчик являются хозяйствующими субъектами - конкурентами.

Правообладатель товарного знака №431908 «Снежное Танго» Б. не предоставляла ответчику право использовать товарный знак.

Таким образом, установлено, что Г. использует обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №431908.

В силу пункта 1 статьи 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.

Согласно пункту 1 статьи 1229 ГК РФ 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, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом,

другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Согласно пункту 3 статьи 1484 ГК РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Таким образом, Ответчик использует коммерческое обозначение, которое способно ввести потребителя в заблуждение, вызвать возникновение смешения разных субъектов предпринимательской деятельности или создать впечатление о наличии связей или особых отношений, направлено на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, выраженное в формировании и поддержании потребительского интереса к представляемому бизнесу, что противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности и справедливости и может (могло) причинить убытки ИП Б. и нанести вред его деловой репутации.

В соответствии с пунктом 9 статьи 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.

Частью 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения, а именно 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:

- незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

В соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела № 02-21/16А о нарушении антимонопольного законодательства приняла заключение об обстоятельствах дела.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

На момент рассмотрения дела 25 июля 2016 года после отложения рассмотрения дела для принятия заключения об обстоятельствах дела лица, участвующие в деле, не представили комиссии пояснения, доказательства и не приводили доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что действия Г. привели к незаконному использованию торгового знака №431908 «Снежное Танго» при осуществлении коммерческой деятельности на товарном рынке розничной торговли одежды путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", противоречат требованиям законодательства РФ, подпадают под понятие «недобросовестная конкуренция», в целом, действия Ответчика образуют состав нарушения части 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела № 02-21/16А о нарушении антимонопольного законодательства, на основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 48.1, статьей 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать Г. нарушившей часть 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
2. Выдать Г. предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства;
3. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Якутского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

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

Председатель Комиссии:

О.А. Ярыгина

Члены Комиссии:

А.Б. Ринчинова

И.А. Лаврентьев