

Заявитель:

ПАО «Детский мир»

Ответчик:

ГУП «Брянскфармация»

РЕШЕНИЕ

г. Брянск

Резолютивная часть решения оглашена «15» октября 2018г.

В полном объеме решение изготовлено «22» октября 2018г.

Комиссия Брянского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии: ***** – заместителя руководителя;

Членов комиссии:

***** – начальника отдела товарных и финансовых рынков;

***** – главного государственного инспектора отдела товарных и финансовых рынков;

***** – главного государственного инспектора отдела товарных и финансовых рынков;

***** – главного специалиста-эксперта отдела товарных и финансовых рынков;

***** - специалиста-эксперта отдела товарных и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 3-14 по признакам нарушения ГУП «Брянскфармация» (*****), пункта 1 статьи 14.6 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в использовании в

предпринимательской деятельности на вывеске и внутри помещения по адресу: ***** обозначений «Детский мир», сходных до степени смешения с товарными знаками ПАО «Детский мир»,

в присутствии на заседании ***** – представителя ГУП «Брянскфармация» на основании доверенности б/н от ***** ,

в отсутствие представителя ПАО «Детский мир», уведомленного надлежащим образом, лицом заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителей ПАО «Детский мир», вх. 7755 от 15.10.2018г.,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области поступило заявление ПАО «Детский мир», вх. 4869 от 26.06.2018г., о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ГУП «Брянскфармация» в части недобросовестной конкуренции путем использования в предпринимательской деятельности на вывеске и внутри помещения по адресу: Брянская обл., г. Клинцы, ул. Ленина, д.20 обозначений «Детский мир», сходных до степени смешения с товарными знаками ПАО «Детский мир».

Как следует из заявления, ПАО «Детский мир» (***** , прежнее наименование ОАО «Детский мир», ОАО «Детский мир – Центр») является обладателем исключительных прав на:

- общеизвестный товарный знак «Детский мир», зарегистрированный в Перечне общеизвестных в Российской Федерации товарных знаков 17.12.2007г., что подтверждается свидетельством №66 от 17.12.2007г. (приложение от 18.05.2010г.). Данный товарный знак признан общеизвестным в Российской Федерации с 01.01.1985г.;

- комбинированный товарный знак «Детский мир», зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ 11.09.2008г. сроком до 18.08.2026г. Приоритет товарного знака – с 18.08.2006г. Данная информация подтверждается свидетельством №359487 от 11.09.2008г., выданном Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

Вышеуказанные товарные знаки используются ПАО «Детский мир» для индивидуализации своей коммерческой деятельности в качестве основного фирменного стиля Общества, главным в оформлении и рекламе магазинов ПАО «Детский мир», а именно: на вывесках с названием магазина, при оформлении витрин розничных магазинов, на пакетах, информационных табличках, информационных досках для покупателей, маркетинговых акциях и пр.

Как указало ПАО «Детский мир», ГУП «Брянскфармация» осуществляет деятельность по продаже детских товаров по адресу: Брянская область, г. Клинцы, ул. Ленина, д.20, что подтверждается копией чека №4 от 29.01.18г.

ГУП «Брянскфармация» разместило на вывеске и внутри помещения по адресу: Брянская обл., г. Клинцы, ул. Ленина, д.20 обозначения:

- со словесным элементом «Детский мир», выполненным в оригинальном графическом исполнении, буквами красного, желтого, зеленого, темно-зеленого, синего, голубого цвета;

- со словесным элементом «Детский мир», выполненным буквами желтого и оранжевого цвета,

сходные до степени смешения с товарными знаками ПАО «Детский мир».

При этом 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 (п. 3 ст. 1484 ГК РФ).

Поскольку ПАО «Детский мир» не предоставляло ГУП «Брянскфармация» согласия на использование в какой-либо форме товарного знака «Детский мир» по свидетельствам №66 и №359487, в настоящее время использование ГУП «Брянскфармация» в своей предпринимательской деятельности обозначения «Детский мир», схожего с товарными знаками Общества, по мнению заявителя, осуществляется незаконно.

ПАО «Детский мир» в адрес ГУП «Брянскфармация» была направлена досудебная претензия, исх. 241 от 07.02.2018г. Отправка претензии подтверждается копией кассового чека ФГУП «Почта России» от 08.02.2018г. и отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором. Согласно данной претензии ПАО «Детский мир» просит демонтировать вывеску магазина ГУП «Брянскфармация», содержащую обозначение «Детский мир», схожее до степени смешения с товарными знаками ПАО «Детский мир» по Свидетельствам №№ 66, 359487 и прекратить любое иное незаконное использование обозначения «Детский мир», схожего до степени смешения с товарными знаками ПАО «Детский мир» по Свидетельствам №№ 66, 359487.

Из представленных пояснений ГУП «Брянскфармация», вх.7155 от 19.09.2018г., следует, что по адресу: Брянская область, г. Клинцы, пр-кт Ленина, д.20 располагается филиал «Аптека №23».

Собственником объекта является Брянская область. Помещение принадлежит ГУП «Брянскфармация» на праве хозяйственного ведения.

Аптека реализует в розницу лекарственные препараты, сопутствующие товары аптечного ассортимента, в том числе товары для детей: соски, бутылочки, средства ухода за детьми и т.п.

На вывеске было написано «АПТЕКА» и рядом слова «Детский мир» для обозначения наличия товаров детского ассортимента в аптечном учреждении.

Переписка с ПАО «Детский мир» отсутствует. ГУП «Брянскфармация» не получало претензию по поводу использования обозначения «Детский мир».

Изучив материалы настоящего дела, представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссией установлено:

Как следует из материалов дела, ПАО «Детский мир» осуществляет

деятельность, в т.ч. в городе Клинцы Брянской области по адресу: Брянская область, г. Клинцы, ул. Дзержинского, д.57, ТЦ «Гранд парк», 1 этаж.

ГУП «Брянскфармация» осуществляет деятельность, в т.ч. в городе Клинцы Брянской области по адресу: Брянская область, г. Клинцы, пр-кт Ленина, д.20.

Основным видом экономической деятельности ПАО «Детский мир», согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, является: Торговля розничная непродовольственными товарами, не включенными в другие группировки, в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.78.9).

Основным видом экономической деятельности ГУП «Брянскфармация», согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, является: Торговля оптовая фармацевтической продукцией (ОКВЭД 46.46.1).

В соответствии с представленным в материалы дела Дополнением в Устав ГУП «Брянскфармация» от 26.10.2010г. ГУП «Брянскфармация» предусмотрен дополнительный вид деятельности: осуществление других работ и оказание других услуг, не запрещенных и не противоречащих действующему законодательству РФ.

Согласно материалам заявления ПАО «Детский мир», на вывеске помещения ГУП «Брянскфармация» по адресу: Брянская обл., г. Клинцы, ул. Ленина, д.20 предлагается ассортимент детских товаров: игрушки, коляски, все для детского творчества, полезные Товары для Хорошей мамы.

В материалы дела ПАО «Детский мир» представлена копия чека №4 от 29.01.18г., подтверждающая покупку детского товара по адресу: Брянская область, г. Клинцы, ул. Ленина, д.20.

Из пояснений представителя лица следует, что ГУП «Брянскфармация» реализует по указанному адресу в розницу лекарственные препараты, сопутствующие товары аптечного ассортимента, в том числе товары для детей.

Согласно представленной ПАО «Детский мир» фотографии обозначения «Детский мир», размещенного внутри помещения ГУП «Брянскфармация» по адресу: Брянская обл., г. Клинцы, ул. Ленина, д.20, рядом с обозначением «Детский мир» размещено предложение скидки: «Скидка на одежду производство Турция от 10% до 20%». Данная надпись подтверждает факт продажи детских товаров, в частности детской одежды, ГУП «Брянскфармация» по адресу: Брянская обл., г. Клинцы, ул. Ленина, д.20.

Таким образом, установлено, что ГУП «Брянскфармация» в помещении по адресу: Брянская обл., г. Клинцы, ул. Ленина, д.20 осуществляет розничную торговлю детскими товарами.

Согласно справки Федеральной службы по интеллектуальной собственности, вх. 7095 от 18.09.2018г., обозначения ГУП «Брянскфармация» «Детский мир» используются в отношении услуг по реализации детских товаров. Указанные услуги являются однородными услугами, для индивидуализации которых, в том числе зарегистрированы товарный знак по свидетельству №359487 (Правообладатель ПАО «Детский мир») и общеизвестный товарный знак по свидетельству №66 (Правообладатель ПАО «Детский мир»), а именно: «продвижение товаров (для третьих лиц»); снабжение товарами третьих лиц»,

включенным в 35 класс Международной классификации товаров и услуг.

В связи с вышеизложенным на основании имеющихся в материалах дела информации и документов Комиссией Брянского УФАС России сделан вывод о наличии между ПАО «Детский мир» и ГУП «Брянскфармация» конкурентных отношений на рынке розничной торговли детскими товарами.

ГУП «Брянскфармация» разместило на вывеске и внутри помещения по адресу: Брянская область, г. Клинцы, пр-кт Ленина, д.20 обозначения «Детский мир»:

- со словесным элементом «Детский мир», выполненным в оригинальном графическом исполнении, буквами красного, желтого, зеленого, темно-зеленого, синего, голубого цвета;

- со словесным элементом «Детский мир», выполненным буквами желтого и оранжевого цвета,

сходные до степени смешения с товарными знаками ПАО «Детский мир».

Общеизвестный товарный знак «Детский мир» зарегистрирован в Перечне общеизвестных в Российской Федерации товарных знаков 17.12.2007г., что подтверждается свидетельством №66 от 17.12.2007г. (приложение от 18.05.2010г.). Данный товарный знак признан общеизвестным в Российской Федерации с 01.01.1985г.

Комбинированный товарный знак «Детский мир» зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ 11.09.2008г. сроком до 18.08.2026г. Приоритет товарного знака – с 18.08.2006г. Данная информация подтверждается свидетельством №359487 от 11.09.2008г., выданным Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

В материалах дела имеется справка Федеральной службы по интеллектуальной собственности, вх. 7095 от 18.09.2018г., представленная по запросу управления, содержащая следующие сведения:

- обозначение, используемое ГУП «Брянскфармация», со словесным элементом «Детский мир», выполненным в оригинальном графическом исполнении, буквами красного, желтого, зеленого, темно-зеленого, синего, голубого цвета, является сходным до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству №66, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Детский мир»;

- обозначение, используемое ГУП «Брянскфармация», со словесным элементом «Детский мир», выполненным в оригинальном графическом исполнении, буквами красного, желтого, зеленого, темно-зеленого, синего, голубого цвета, является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №359487, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Детский мир», а также сходного цветового сочетания, используемого в элементах композиций;

- обозначение, используемое ГУП «Брянскфармация», со словесным элементом «Детский мир», выполненным буквами желтого и оранжевого цвета,

является сходным до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству №66 и товарным знаком по свидетельству №359487, поскольку ассоциируется с ними в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Детский Мир»/»Детский Мир».

В силу пункта 3 статьи 1484 Гражданского Кодекса 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.

Согласно части 5.1 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении дела №3-14 проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке розничной торговли детскими товарами в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (аналитический отчет от 19.09.2018г.) установлено следующее:

1. Временной интервал исследования определен периодом с 26.06.2017г. по 26.06.2018 г. включительно.
2. Продуктовыми границами данного рынка является розничная торговля детскими товарами.
3. Географическими границами товарного рынка является Брянская область город Клинцы.
4. Состав хозяйствующих субъектов: ПАО «Детский мир», ГУП «Брянскфармация».

Согласно пункту 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» конкуренция – это 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.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Пунктом 1 [статьи 14.6](#) Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию 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, а именно: 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.

Из статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1983г. следует, что актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. Одной из форм недобросовестной конкуренции, предусмотренной в данной [конвенции](#), являются все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов, промышленной или торговой деятельности конкурента.

Использование ГУП «Брянскфармация» в предпринимательской деятельности на вывеске и внутри помещения по адресу: Брянская обл., г. Клинцы, ул. Ленина, д.20 обозначений «Детский мир», сходных до степени смешения с товарными знаками ПАО «Детский мир» по свидетельствам №359487 от 11.09.2008г., №66 от 17.12.2007г., при реализации детских товаров способно привести к смешению с магазинами общеизвестной сети «Детский мир», что предоставляет обществу необоснованные преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности.

Данные действия противоречат законодательству, а именно: пункту 3 статьи 1484 Гражданского Кодекса Российской Федерации, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1983г.

Указанные действия ГУП «Брянскфармация» способны причинить убытки заявителю ПАО «Детский мир», поскольку создание смешения на рынке влечет отток потребительского спроса от магазинов с детскими товарами ПАО «Детский мир» к помещению ГУП «Брянскфармация», оформленному с использованием на вывеске и внутри помещения обозначения «Детский мир», сходного до степени смешения с товарными знаками ПАО «Детский мир», и как следствие, уменьшение прибыли, на которую могло бы рассчитывать ПАО «Детский мир» в обычных условиях гражданского оборота.

На рассмотрении дела на обозрение Комиссии Брянского УФАС России представлено доказательство демонтажа вывески с использованием обозначения «Детский мир», сходного до степени смешения с товарными знаками ПАО «Детский мир». Обозначение «Детский мир» на вывеске заменено на обозначение «Медтехника» (фотоматериалы в деле).

Доказательство демонтажа обозначения «Детский мир», размещенного внутри помещения по адресу: Брянская обл., г. Клинцы, ул. Ленина, д.20, сходного до степени смешения с товарными знаками ПАО «Детский мир», лицо не представило, что является основанием для выдачи предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, Комиссией Брянского УФАС России по рассмотрению дела №3-14 в действиях ГУП «Брянскфармация» установлено нарушение пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части осуществления недобросовестной конкуренции путем использования в предпринимательской деятельности на вывеске и внутри

помещения по адресу: Брянская обл., г. Клинцы, ул. Ленина, д.20 обозначений «Детский мир», сходных до степени смешения с товарными знаками ПАО «Детский мир».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ГУП «Брянскфармация» (*****) нарушившим требования пункта 1 ст. 14.6 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании в предпринимательской деятельности на вывеске и внутри помещения по адресу: Брянская обл., г. Клинцы, ул. Ленина, д.20 обозначений «Детский мир», сходных до степени смешения с товарными знаками ПАО «Детский мир».

2 .ГУП «Брянскфармация» (*****) выдать предписание о прекращении нарушения требования пункта 1 ст. 14.6 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании в предпринимательской деятельности путем размещения внутри помещения по адресу: Брянская обл., г. Клинцы, ул. Ленина, д.20 обозначения «Детский мир», сходного до степени смешения с товарными знаками ПАО «Детский мир» путем прекращения использования в предпринимательской деятельности обозначения «Детский мир», размещенного внутри помещения по адресу: Брянская обл., г. Клинцы, ул. Ленина, д.20.

3. Передать материалы дела должностному лицу Брянского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении ГУП «Брянскфармация» (*****) к административной ответственности в соответствии со статьей 14.33 КоАП РФ.

Председатель комиссии

Члены комиссии

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

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

Ответчик:

ГУП «Брянскфармация»

ПРЕДПИСАНИЕ

«22» октября 2018г.

г. Брянск

Комиссия Брянского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии: ***** – заместителя руководителя;

Членов комиссии:

***** – начальника отдела товарных и финансовых рынков;

***** – главного государственного инспектора отдела товарных и финансовых рынков;

***** – главного государственного инспектора отдела товарных и финансовых рынков;

***** – главного специалиста-эксперта отдела товарных и финансовых рынков;

***** - специалиста-эксперта отдела товарных и финансовых рынков,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от «22» октября 2018 года по делу № 3-14 о нарушении ГУП «Брянскфармация» (*****)) пункта 1 статьи 14.6 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГУП «Брянскфармация» (*****) в срок до «14» ноября 2018г. прекратить нарушение требования пункта 1 статьи 14.6 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании в предпринимательской деятельности путем размещения внутри помещения по адресу: Брянская обл., г. Клинцы, ул. Ленина, д.20 обозначения «Детский мир», сходного до степени смешения с товарными знаками ПАО «Детский мир», а именно: путем прекращения использования обозначения «Детский мир», размещенного внутри помещения по адресу: Брянская обл., г. Клинцы, ул. Ленина, д.20.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель комиссии

Члены комиссии

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 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.