

ПРОТОКОЛ № 014/04/14.33-325/2019

об административном правонарушении

г. Якутск

«29» апреля 2019 года

17 ч. 00 мин.

Я, главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), Попов Андрей Александрович, рассмотрев решение Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 02-02/18А от 28 мая 2018 года, а так же иные материалы указанного дела, являющиеся достаточными данными, указывающими на событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составил настоящий протокол в отношении индивидуального предпринимателя <.....> () о нижеследующем.

Место, время совершения, событие административного правонарушения и его квалификация.

Поводом для возбуждения настоящего административного дела в соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ явилось принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) посредством ЕПГУ № 268188193 поступило заявление гражданина <.....>, указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях магазина «NameKEA», находящегося по адресу: Республика Саха (Якутия), Намский улус, с. Намцы, ул. Ойунского, д. 8/1 путем неправомерного использования в своей деятельности обозначений, способных вызвать смешение с товарами или услугами компании «IKEA», вводимыми в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению компании «IKEA» либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на фасаде магазина в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот компанией «IKEA» на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая размещение в доменном имени.

В связи с выявлением признаков нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) 03 апреля 2018 года Якутским УФАС России возбуждено дело № 02-02/18А в отношении Индивидуального предпринимателя <.....> (ОГРНИП 317144700053438, ИНН 141701939952, место фактического осуществления деятельности: Республика Саха (Якутия), Намский улус, с. Намцы, ул. Ойунского, д. 8/1 по признакам нарушения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Комиссия по рассмотрению дела №02-02/18А о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев представленные документы и доказательства, установила следующее.

Группа компаний ИКЕА является крупнейшей в мире розничной сетью, предлагающей товары для обустройства дома (мебель и прочая продукция для дома). Розничная сеть ИКЕА, созданная в Швеции, работает по системе франчайзинга. Компания Inter IKEA Systems B.V., расположенная в городе Делфт в Нидерландах, является владельцем и правообладателем концепции ИКЕА. Магазины ИКЕА управляют различные держатели франшизы в 29 странах мира. Правообладателем товарного знака «IKEA» в Российской Федерации является компания Интер ИКЕА Системс Б.В., Олоф Пальмстрат, 1, 2616 ЛН, Дельфт, Нидерланды (номер регистрации товарного знака 86153).

Общество с ограниченной ответственностью «ИКЕА ДОМ» (141400, Московская область, г. Химки, микрорайон «ИКЕА», корпус 1) использует товарный знак «ИКЕА» на территории Российской Федерации на основании договоров франчайзинга (коммерческой концессии), заключенных с Правообладателем. Как следует из информации, размещенной на официальном сайте ИКЕА - ИКЕА — это цельная концепция розничной торговли, которая построена на взаимосвязи огромного количества различных аспектов. Таким образом, товары ИКЕА продаются только в магазинах ИКЕА, которые имеют франшизу, выданную компанией Inter IKEA Systems B.V. Товары ИКЕА продаются только в магазинах, работающих в рамках розничной системы продаж ИКЕА, франшизу на которую выдает компания Inter IKEA Systems B.V. в Нидерландах. Компания Inter IKEA Systems B.V. выдает франшизы в соответствии с четким планом по расширению рынка. Все заявители проходят тщательную процедуру проверки и оценки их надежности, а франшизу смогут получить только компании и/или физические лица с хорошей финансовой базой и опытом работы в сфере розничной торговли.

На официальном сайте компании ИКЕА <http://www.ikea.com> содержится полный перечень магазинов компании ИКЕА, расположенных на территории Российской Федерации, однако торговые площади, арендуемые магазином «NameKEA» для осуществления своей предпринимательской деятельности в указанный перечень не входят.

В соответствии с выпиской из единого государственного реестра юридических лиц основным видом экономической деятельности по ОКВЭД у ИП <.....> является:

- 13.92 Производство готовых текстильных изделий, кроме одежды.

Дополнительными видами деятельности по ОКВЭД являются, в том числе:

- 47.51 Торговля розничная текстильными изделиями в специализированных магазинах.

В соответствии с выпиской из единого государственного реестра юридических лиц основным видом экономической деятельности по ОКВЭД у Общества с ограниченной ответственностью «ИКЕА ДОМ» является:

- 47.59 Торговля розничная мебелью, осветительными приборами и прочими бытовыми изделиями в специализированных магазинах;

- 47.91.2 Торговля розничная, осуществляемая непосредственно при помощи информационно-коммуникационной сети Интернет;

- 47.91.4 Торговля розничная, осуществляемая непосредственно при помощи телевидения, радио, телефона.

Таким образом, ООО «ИКЕА ДОМ» и ИП <.....> являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку они выступают конкурентами по отношению друг к другу, осуществляя один и тот же вид экономической деятельности – розничная торговля товарами для дома.

Якутским УФАС России, в целях выяснения всех обстоятельств дела, для определения наличия, либо отсутствия в действиях ИП <.....>, признаков недобросовестной конкуренции, 03.04.2018 был направлен запрос информации с предоставлением фотоизображение вывески на ограждении, фотоизображение торгового зала магазина, расположенного по адресу: Республика Саха (Якутия), Намский улус, с. Намцы, ул. Ойунского, д. 8/1, а также скриншотов принадлежащего ИП <.....> аккаунта социальной сети Instagram – www.instagram.com/namikea, в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент).

В компетенцию Роспатента в числе прочего входит правовая защита интересов государства в сфере правовой охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности, а также оказание государственных услуг в сфере правовой охраны товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров.

Согласно справке, представленной Роспатентом в отношении вышеуказанных фотоизображений и скриншота они являются однородными услугам «маркетинг» и «магазины розничной продажи», указанным в 35 и 42 классах Международной классификации товаров и услуг, для индивидуализации которых, в том числе зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 86153.

Таким образом, установлено:

- фотоизображение вывески на ограждении магазина, на которой расположено словесное обозначение «NamIKEA», выполненное буквами синего цвета в желтом овале на фоне синего прямоугольника, а также чёрно-белое фото аккаунта в социальной сети Instagram – www.instagram.com/namikea, содержащее, в том числе комбинированное обозначение со словесным элементом «NamIKEA», расположенным в овале являются сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 86153 в силу фонетического и графического сходства словесных элементов «NamIKEA» и «IKEA»;

- фотоизображение торгового зала магазина, расположенного по адресу: Республика Саха (Якутия), Намский улус, с. Намцы, ул. Ойунского, д. 8/1, на полках которого размещены пакеты, содержащие словесное обозначение «IKEA», выполненное буквами синего цвета в желтом овале на фоне синего прямоугольника является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 86153 в силу фонетического тождества и графического сходства словесных элементов «IKEA»;

- используемое ИП <.....> в сети Интернет обозначение «NamIKEA», размещенное в доменном имени является сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 86153 в силу фонетического и графического сходства словесных элементов «NamIKEA» и «IKEA».

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Частью 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что недобросовестная конкуренция это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно статье 14.6 Закона о защите конкуренции 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 силу части 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации, не допускается экономическая деятельность, направленная на недобросовестную конкуренцию.

В соответствии с ч. 1 ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются, в том числе, фирменные наименования, товарные знаки, коммерческие обозначения.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) товарный знак - это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, исключительное право на которое удостоверяется свидетельством на товарный знак.

Нарушение исключительных прав на товарный знак возможно только при наличии свидетельства на товарный знак (статья 1504 ГК РФ), а не при наличии зарегистрированной заявки на регистрацию товарного знака (статья 1492 ГК РФ).

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.

В соответствии с ч. 1 ст. 1484 ГК РФ 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 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.

В случае если действия хозяйствующего субъекта создают возможность смешения его деятельности с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента, то в результате такого смешения возникает риск введения потребителя в заблуждение относительно деятельности хозяйствующего субъекта, являющегося правообладателем товарного знака.

Таким образом, оценив в совокупности все имеющиеся в деле доказательства и обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения дела, Комиссия Якутского УФАС России пришла к выводу, что является установленным факт осуществления ИП <.....> действий которые приводят к смешению с деятельностью ООО «ИКЕА ДОМ».

Комиссия Якутского УФАС России в своем решении пришла к выводу, что признаки недобросовестной конкуренции, содержащиеся в пункте 9 части 4 Закона о защите конкуренции, присутствуют в действиях ИП <.....>, а именно:

1. Используя для обозначения своего магазина, расположенного по адресу Республика Саха (Якутия), Намский улус, с. Намцы, ул. Ойунского, д. 8/1, а также посредством аккаунта в социальной сети Instagram – www.instagram.com/namikea при реализации товаров для дома ИП <.....> получает преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности перед другими магазинами и предпринимателями, которые не используют в названии своих торговых точек бренд известного производителя;

2. Противоречие законодательству выражается в нарушении статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающей всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

3. Товары ИКЕА продаются в магазинах, работающих в рамках розничной системы продаж ИКЕА, франшизу на которую выдает компания Inter IKEA Systems B.V. в Нидерландах. Компания Inter IKEA Systems B.V. выдает франшизы в соответствии с четким планом по расширению рынка. Все заявители проходят тщательную процедуру проверки и оценки их надежности, таким образом, франшизу могут получить только компании и/или физические лица с хорошей финансовой базой и опытом работы в сфере розничной торговли. Общество с ограниченной ответственностью «ИКЕА ДОМ» (141400, Московская область, г. Химки, микрорайон «ИКЕА», корпус 1) использует товарный знак «ИКЕА» на территории Российской Федерации на основании договоров франчайзинга (коммерческой концессии), заключенных с Правообладателем.

Действия ИП <.....>, выразившиеся в использовании словесных элементов «ИКЕА» для обозначения своего магазина, расположенного по адресу: Республика Саха (Якутия), Намский улус, с. Намцы, ул. Ойунского, д. 8/1, а также посредством аккаунта в социальной сети Instagram – www.instagram.com/namikea, торговли розничной, осуществляемой непосредственно при помощи информационно-коммуникационной сети Интернет с использованием товарного знака по свидетельству № 86153, правообладателем которого является компания «ИКЕА» вне предлагаемой компанией системы франчайзинга, либо без заключения лицензионного договора о предоставлении права использования товарного знака (статья 1489 Гражданского кодекса), может причинить убытки компании «ИКЕА» в размере сумм возмещения по системе франчайзинга, либо по лицензионному договору о предоставлении права использования товарного знака.

На основании вышеизложенного, 22 мая 2018 года Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению дела №02-02/18А о нарушении антимонопольного законодательства пришла к выводу о том, что рассмотренные действия ИП <.....> противоречат требованиям законодательства Российской Федерации, подпадают под понятие «недобросовестная конкуренция» и решила признать ИП <.....> нарушившей статью 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение по делу №02-02/18А о нарушении антимонопольного законодательства было изготовлено в полном объеме и вступило в силу 28 мая 2018 года.

Частью 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Административная ответственность за недобросовестную конкуренцию установлена статьей 14.33 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Лицо, привлекаемое к административной ответственности, не обязано доказывать свою невиновность. Неустраняемые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

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

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с частью 1 статьи 23.48 КоАП РФ Федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 7.32.4, 9.15, частями 6 и 12 статьи 9.16, статьями 9.21, 14.3, частями 4 и 5 статьи 14.3.1, частью 1 статьи 14.9, статьей 14.9.1, частью 6 статьи 14.24, статьей 14.31 частью 1 статьи 14.31.2, статьями 14.32, **14.33**, частями 1, 3 - 5 статьи 14.38, статьями 14.40 - 14.42, частями 2.1 - 2.7 статьи 19.5, статьей 19.8 (в пределах своих полномочий), статьей 19.31 настоящего Кодекса.

Статья 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях устанавливает сроки давности привлечения к административной ответственности, в том числе за нарушение антимонопольного законодательства – один год со дня совершения административного правонарушения.

Часть 6 статьи 4.5 КоАП РФ устанавливает срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.9.1, 14.31, 14.32, **14.33**, 14.40 настоящего Кодекса – срок начинает исчисляться со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения законодательства Российской Федерации.

Решение и предписание Комиссии антимонопольного органа вступают в силу со дня их принятия, поскольку исполнению подлежат только вступившие в законную силу ненормативные акты органов исполнительной власти, а подача в суд или арбитражный суд заявления влечет приостановление исполнения предписания, которое основано на соответствующем решении комиссии антимонопольного органа.

Согласно части 2 статьи 49 Закона о защите конкуренции датой принятия Решения комиссии антимонопольного органа считается дата изготовления его в полном объеме. При этом Решение должно быть изготовлено в полном объеме в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня оглашения его резолютивной части.

Таким образом, датой совершения административного правонарушения следует считать 28 мая 2018 года – дата изготовления в полном объеме и вступления в силу решения по делу №02-02/18А о нарушении антимонопольного законодательства.

На момент совершения административного правонарушения действовала часть 1 статьи 14.33 КоАП РФ. Срок давности привлечения к административной ответственности не истек.

Местом совершения административного правонарушения следует считать место совершения нарушения акта недобросовестной конкуренции, а именно адрес магазина, по которому ИП <.....> осуществляет свою предпринимательскую деятельность – Республика Саха (Якутия), Намский улус, с. Намцы, ул. Ойунского, д. 8/1.

На основании изложенного, ИП <.....>, имея возможность соблюдения требований статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, допустила действия, являющиеся недобросовестной конкуренцией, выразившиеся в использовании словесных элементов «ИКЕА» при осуществлении своей хозяйственной деятельности, приведших к смешению с деятельностью ООО «ИКЕА ДОМ», являющемуся правообладателем товарного знака со словесным элементом «ИКЕА» по свидетельству на товарный знак №86153, нарушила статью 14.6 Закона о защите конкуренции, и тем самым, совершила административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Доказательства, свидетельствующие о том, что ИП <.....> приняты все зависящие от нее меры для соблюдения положений антимонопольного законодательства, либо невозможность принятия этих мер вызвана чрезвычайными или иными непреодолимыми обстоятельствами, в материалы дела не представлены.

Обстоятельств, отягчающих либо смягчающих административную ответственность на момент составления настоящего протокола об административном правонарушении не установлено.

На составление настоящего протокола явился(ась):

(ФИО) (подпись)

Русским языком владею, в услугах переводчика не нуждаюсь:

(подпись)

В соответствии со статьей 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

В соответствии с частью 1 статьи 25.5 КоАП РФ для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном

правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему - представитель.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 5 статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

Права и обязанности, предусмотренные статьей 51 Конституции Российской Федерации и Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, лицу, в отношении которого ведется производство по делу (его уполномоченному представителю), разъяснены:

(подпись)

Объяснения лица, в отношении которого ведется производство по делу (его уполномоченного представителя):

Подпись лица, в отношении которого ведется производство по делу (его уполномоченного представителя):

(подпись)

От подписи протокола отказался:

(подпись)

ИП <.....> (ее защитник) на составление протокола не явилась.

Настоящий протокол составлен в порядке части 4.1 статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Подпись должностного лица, составившего протокол:

(подпись)

Копия протокола получена:

« _____ » _____ 2019 года _____
(подпись)