

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «08» декабря 2015 года.

В полном объеме решение изготовлено «30» декабря 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации (далее — Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии: И.С. Гудковой,

членов Комиссии: П.В. Олейника, А.В. Дерманца, Н.С. Уваровой,

рассмотрев дело № 1 14 1591/77 15 по признакам нарушения ООО «Антураж» пунктов 2, 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

в присутствии представителя ОАО «Детский мир» в лице А.В. Ченокал (доверенность № 160/15 от 04.04.2015), в отсутствие представителей ООО «Антураж» (уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 1 14 1591/77 15 возбуждено в отношении ООО «Антураж» относительно нарушения Обществом пунктов 2, 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, выразившегося в размещении на вывеске

обозначения «ДЕТСКИЙ МИГ «Пирамидка», сходного до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66, товарным знаком по свидетельству № 359487, принадлежащими ОАО «Детский мир».

ОАО «Детский мир» (адрес: 117415, г. Москва, пр-т Вернадского, д. 37, стр. 3) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 09.08.2002 за основным государственным регистрационным номером 1027700047100.

Общество осуществляет деятельность по реализации товаров детского ассортимента.

Осуществление указанной деятельности ОАО «Детский мир» подтверждается Договором поставки товаров № 839-КД/14, заключенным между ОАО «Детский мир» и ООО «Бико», а также иными договорами, представленными Обществом в материалы дела.

ООО «Антураж» (адрес: 125222, г. Москва, ул. Генерала Белобородова, д. 35/2) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 19.02.2010 за основным государственным регистрационным номером 1105027002200.

Фактическое осуществление ООО «Антураж» деятельности по реализации товаров детского ассортимента подтверждается фактами, зафиксированными в Протоколе осмотра помещения по адресу: г. Москва, ул. Шоссейная, д. 2, корп. 3, составленным нотариусом г. Москвы Н.Н. Миллером, а также выводами, содержащимися в Решении Арбитражного суда г. Москвы по делу № А40-34421/2014.

Резюмируя изложенное, ООО «Антураж» и ОАО «Детский мир» являются конкурентами, осуществляющими аналогичную хозяйственную деятельность на рынке реализации товаров детского ассортимента.

ОАО «Детский мир» является правообладателем общеизвестного товарного знака «Детский мир» по свидетельству № 66, товарного знака «Детский мир» по свидетельству № 359487.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — 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. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, если ГК РФ не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или

запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующий результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ.

Согласно пункту 1 статья 1484 ГК РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом, в том числе способами. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Согласно пункту 3 статья 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 соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов, которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии 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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, не допускается недобросовестная конкуренция при введении в заблуждение потребителей в отношении производителя товара.

Целью указанного вида недобросовестных действий является привлечение потребительского спроса путем введения в заблуждения потребителей в отношении предлагаемых им товаров. Хозяйствующий субъект создает у третьих лиц ложное представление о своей

квалификации как участника рынка.

Арбитражный суд г. Москвы своим Решением от 16.10.2014 по делу № А40 134421/2014 обязал ООО «Антураж» прекратить использование товарного знака «Детский мир» в предпринимательской деятельности.

В свою очередь ООО «Антураж» во исполнение вышеуказанного Решения Арбитражного суд г. Москвы изменило, в том числе и вывеску магазина, расположенного по адресу: г. Москва, ул. Шоссейная, д. 2, корп. 3, с «Детский мир «Пирамидка» на «Детский миг «Пирамидка».

Согласно Справке, выданной Федеральной службой по интеллектуальной собственности, обозначение «Детский миг», используемое ООО «Антураж», является сходным до степени смешения с общеизвестным товарным знаком «Детский мир» по свидетельству № 66, товарным знаком «Детский мир» по свидетельству № 359487 в силу наличия фонетического, семантического тождественного общего словесного элемента «ДЕТСКИЙ», который является доминирующим в сравниваемых словосочетаниях, поскольку стоит на первом месте и занимает в нем значимое положение по сравнению со вторым словом. Вторые слова в сравниваемых словосочетаниях фонетически и визуально отличаются только последней буквой. Угроза смешения используемого обозначения в глазах потребителей с противопоставленными товарными знаками, обладающими высокой степенью известности и узнаваемости, является очень высокой.

Кроме того, сходство обозначения, используемого ООО «Антураж» в гражданском обороте, с товарным знаком по свидетельству № 359487 усиливается за счет сходного цветового решения сравниваемых обозначений.

Таким образом, после исполнения ООО «Антураж» решения Арбитражного суда г. Москвы от 16.10.2014 по делу № А40 134421/2014 установлен факт нарушения Обществом исключительных прав ОАО «Детский мир» на использование общеизвестного товарного знака «Детский мир» по свидетельству № 66, товарного знака «Детский мир» по свидетельству № 359487 при фактическом осуществлении названными субъектами хозяйственной деятельности на одном товарном рынке, что согласно сложившейся правоприменительной практике образует новый состав правонарушения.

ОАО «Детский мир» ведет коммерческую деятельность на территории Российской Федерации через сеть магазинов «Детский мир», расположенных в более 230 городах России, в том числе в г. Москва. На территории г. Москвы имеется 57 действующих магазинов «Детский мир»

Таким образом, бренд «Детский мир» обладает высокой степенью известности и узнаваемости среди потребителей.

Использование ООО «Антураж» на вывеске своего магазина обозначения «ДЕТСКИЙ МИГ «Пирамидка», сходного до степени смешения с вышеуказанными товарными знаками «Детский мир» вызывает у потребителей четкие ассоциации с ОАО «Детский мир» и сетью принадлежащих ему магазинов, а соответственно вводит покупателей в заблуждение относительно продавца детских товаров, действующего под вывеской «ДЕТСКИЙ МИГ «Пирамидка».

Сущность исключительного права заключается в монопольном праве его владельца пользоваться и распоряжаться соответствующим объектом и корреспондирующей обязанности остальных лиц воздерживаться от его несанкционированного использования. При этом использование может считаться санкционированным только при наличии разрешения на использование объекта исключительных прав, которое оформлено надлежащим образом.

Резюмируя изложенное, непосредственным преимуществом, получаемым ООО «Антураж» при незаконном использовании обозначения, сходного до степени смешения с широко известными среди потребителей товарными знаками, принадлежащими заявителю, является снижение издержек ООО «Антураж» на приобретение прав на использование товарных знаков путем заключения лицензионного договора.

Таким образом, ООО «Антураж», не затрачивая собственных средств на продвижение продукции, пользуется популярностью средств индивидуализации, принадлежащих ОАО «Детский мир», в результате чего получает преимущества при осуществлении конкурентной деятельности в результате перераспределения потребительского спроса, а именно, привлекает к реализуемой им продукции потребителей, которые полагают, что приобретают товар ОАО «Детский мир».

Резюмируя изложенное, на основании материалов дела № 1 14 1591/77 15, Комиссией Московского УФАС России действия ООО «Антураж» признаны актом недобросовестной конкуренции, установлены все признаки такого деяния, сформулированные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Нарушение ООО «Антураж» пункта 2 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции непосредственно выразилось в введении в заблуждение потребителей в отношении лица реализующего товар под вывеской «ДЕТСКИЙ МИГ «Пирамидка».

Пунктом 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию в форме продажи, обмена или иного введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

В материалах дела отсутствуют доказательства, подтверждающие введение в оборот товара с использованием обозначения «ДЕТСКИЙ МИГ «Пирамидка» на упаковке товара, на ценниках или иными способами после исполнения ООО «Антураж» решения Арбитражного суда № А40 134421/2014.

Резюмируя изложенное, на основании представленных материалов, признаков нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции в действиях ООО «Антураж» не выявлено.

В материалах дела отсутствует документально подтвержденная информация, свидетельствующая о прекращении нарушения антимонопольного законодательства. Таким образом, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи предписания ООО «Антураж».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1 3 статьи 41, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Антураж», разместившее на вывеске обозначение «ДЕТСКИЙ МИГ «Пирамидка», сходное до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66, товарным знаком по свидетельству № 359487 нарушившим пункт 2 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать ООО «Антураж» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд г. Москвы.