

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 156 А/2016

30 мая 2016 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России) Виктория Викторовна Оберемок, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 156 А/2016, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> протоколом № 156 А/2016 Краснодарского УФАС России от 18.05.2016 г. об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения требований п. 2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» - (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»), выразившемся в использовании ИП <...> 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 25.04.2016 г., 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 25.04.2016 г., сходных до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 и товарным знаком по свидетельству № 359487, правообладателем которых является открытое акционерное общество «Детский мир» (после переименования – публичное акционерное общество «Детский мир») (далее по тексту – ОАО «Детский мир»), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента ОАО «Детский мир» при имитации иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар,

в присутствии индивидуального предпринимателя <...>;

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 156 А/2016 потерпевшего лица – ПАО «Детский мир»

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России) поступило заявление ОАО «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.

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» (в ходе рассмотрения дела № 177/2015 переквалифицировано на п. 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции»).

По результатам рассмотрения дела Краснодарским УФАС России вынесено решение от 11.03.2016 г. (в полном объеме от 24.03.2016 г.) о признании факта нарушения требований п. 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» в действиях ИП <...>. Также Краснодарским УФАС России 24.03.2016 г. вынесено предписание № 7-177/2015 о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, которое было исполнено ИП <...> в установленный срок – 25.04.2016 г. ИП <...> было прекращено использование обозначений сходных до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 и товарным знаком по свидетельству № 359487, правообладателем которых является ОАО «Детский мир», способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента ОАО «Детский мир» при имитации иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар, что подтверждено письмом ИП <...> от 29.04.2016 г. и приложенными к нему фотоматериалами, датированными 29.04.2016 г. (вх. № 4633 от 06.05.2016 г.) и письменными объяснениями на уведомление о составлении протокола об административном правонарушении, актом выполненных работ № 51 от 25.04.2016. по демонтажу вывески (вх. № 5052 от 18.05.2016 г.) устными пояснениями ИП <...>, данными в ходе рассмотрения дела № 156 А/2016.

При рассмотрении дела № 177/2015 Краснодарским УФАС России установлено следующее.

В ходе рассмотрения дела № 177/2015 представителем ОАО «Детский мир» по доверенности № 377/15 от 15.07.2015 г. <...> 08.09.2015 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.

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 21.01.2016 г. 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».

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 в ходе рассмотрения дела № 177/2015 ИП <...> указывала, 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, Краснодарским 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, способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента ОАО «Детский мир» при имитации иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар:

- 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 25.04.2016 г.;

- 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 25.04.2016 г.

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 и материалами, имеющимися в деле.

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, способны вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента ОАО «Детский мир» при имитации иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

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 были переклассифицированы 21.01.2016 г. 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, способны вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента ОАО «Детский мир» при имитации иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

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, способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента ОАО «Детский мир» при имитации иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар, также 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, Краснодарским УФАС России 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 25.04.2016, 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 25.04.2016 г., 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 добропорядочности, разумности и справедливости могут причинить убытки ОАО «Детский мир» либо нанести вред его деловой репутации.

При рассмотрении дела № 177/2015 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 25.04.2016 г., 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 25.04.2016 г., 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 добропорядочности, 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».

По вышеуказанному факту Комиссией Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства принято решение от 11.03.2016 г. (в полном объеме от 24.03.2016 г.) по делу № 177/2015, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства индивидуальным предпринимателем <...>.

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](#) КоАП РФ и [частью 2](#) статьи 14.33 КоАП РФ, 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.

Согласно ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с примечанием ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

В соответствии с ч. 1.2 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.33 КоАП РФ, является вступившее в силу решение комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решение Комиссии антимонопольного органа вступает в силу с момента его

принятия (изготовления в полном объеме). Решение по делу № 177/2015 вступило в законную силу 24 марта 2016 г.

Местом совершения ИП <...> административного правонарушения, ответственность за нарушение которого предусмотрена ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ является: Краснодарский край, г. Анапа, ул. Крымская, д. 177.

Временем совершения ИП <...> административного правонарушения, ответственность за нарушение которого предусмотрена ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ является:

- 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 период с 16.09.2013 г. по 28.08.2015 г.;

- по 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 25.04.2016 г.;

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

- по 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 25.04.2016 г.

По вышеуказанным фактам Краснодарским УФАС России 18.05.2016 г. в отношении ИП <...> составлен протокол об административном правонарушении № 156 А/2016 по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ.

При рассмотрении дела об административном правонарушении № 156 А/2016 ИП <...> представлены письменные объяснения (вх. № 5518 от 30.05.2016 г.) в которых предприниматель указывает на несогласие с выводами Краснодарского УФАС России и Федеральной службы по интеллектуальной собственности о наличии сходства до степени смешения использованных ей обозначений с товарными знаками ОАО «Детский мир», в том числе в связи с различием смыслового обозначения обозначений «Детский мир» и «Детский маг», цветовой гаммы и шрифта, используемых ИП <...>, а также описания вида конструкции на которой размещено обозначение, также ИП <...> указывает, что не является хозяйствующим субъектом-конкурентом ОАО «Детский мир» в связи с чем, по мнению ИП <...>, нарушение отсутствует.

Изучив вышеуказанные объяснения Краснодарское УФАС России считает их необоснованными, поскольку в отношении использованных ИП <...> обозначений Краснодарским УФАС России в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, являющуюся уполномоченным органом государственной власти в области регистрации прав на товарные знаки, были направлены запросы в рамках межведомственного Соглашения о взаимодействии между Федеральной антимонопольной службой и Федеральной службой по интеллектуальной

собственности от 09.04.2009 г.

Оценка сходства обозначений производится Федеральной службой по интеллектуальной собственности на основании общего впечатления, формируемого, в том числе с учетом неохранных элементов с исследованием графической, семантической части и изобразительного элемента. При этом формирование общего впечатления может происходить под воздействием любых особенностей обозначений, в том числе доминирующих словесных или графических элементов.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности даны заключения о сходстве использованных ИП <...> обозначений до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 66 и товарным знаком по свидетельству № 359487 по результатам изучения всех параметров, в том числе изобразительного элемента, графической и семантической части использованных обозначений исходя из фактического наличия такого сходства.

Использованные ИП <...> обозначения являются сходными 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 ИП <...> 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 – нарушением п. 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», ответственность за нарушение которой предусмотрена ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ.

Имеющимися в материалах дела доказательствами подтверждается, что ИП <...> и ОАО «Детский мир» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами.

Материалами дела об административном правонарушении подтверждается, что административное правонарушение произошло по вине ИП <...> ввиду пренебрежительного отношения к охраняемым законом правоотношениям.

Согласно ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При установлении размера административного наказания учтено, что нарушение антимонопольного законодательства по вышеуказанному факту устранено, и ИП <...> ранее за нарушение антимонопольного законодательства Российской Федерации Краснодарским УФАС России к административной ответственности не привлекалась.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении № 156 А/2016 Краснодарским УФАС России не установлены обстоятельства, отягчающие

административную ответственность.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, частью 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь индивидуального предпринимателя <...> к административной ответственности, предусмотренной ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ, и назначить наказание в виде штрафа в размере 12 000 (двенадцати тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Штраф должен быть уплачен по следующим реквизитам:

161 1 16 02010 01 6000 140 – Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти

ИНН:2309053192 КПП 231001001

Получатель УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю)

Банк получателя ГРКЦ ГУ Банка России по Краснодарскому краю

г. Краснодар

БИК 040349001

Р/счет 40101810300000010013

Назначение платежа КБК (указать код штрафа)

НДС не предусмотрен

ОКТМО 03701000

Очередность платежа 4

Тел/факс: 253-66-82

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления
Оберемок

В.В.