ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 023/04/14.33-154/2019

13 июня 2019 г. **г. Краснодар**

Врио заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарского УФАС России) «…» , рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.33-154/2019, возбужденного в отношении ИП «…» («…» ; ИНН: «…» ; ОГРНИП: «…»), протоколом Краснодарского УФАС России № 023/04/14.33-154/2019 от 29.04.2019 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 «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании ИП «…» обозначения «Детский мир» на вывеске, установленной на фасаде магазина, расположенного по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, д. 128/1, и на табличке, размещенной внутри магазина розничной продажи, на стене лестничного пролета, под словом «MAXimka», сходных, по мнению заявителя, до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 359487 и № 66, правообладателем которых является ПАО «Детский мир» (ИНН: 7729355029), руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП,

*в отсутствие лица, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела №*023/04/14.33-154/2019 *в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении ИП «…»*

УСТАНОВИЛ:

Раннее по результатам рассмотрения дела № 341/2018 в отношении ИП «..» 23.01.2019 г. Комиссией Краснодарского УФАС России было принято решение, которым установлен факт нарушения ИП «…» п.2 ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании ИП «..,» обозначения «Детский мир» на вывеске, установленной на фасаде магазина, расположенного по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, д. 128/1, и на табличке, размещенной внутри магазина розничной продажи, на стене лестничного пролета, под словом «MAXimka», сходных, по мнению заявителя, до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 359487 и № 66, правообладателем которых является ПАО «Детский мир» (ИНН: 7729355029).

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренным статьей 14.33 КоАП РФ, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решение Комиссии Краснодарского УФАС России по делу № 341/2018 вступило в законную силу 28.01.2019 г.

В связи с чем, протоколом Краснодарского УФАС России № 023/04/14.33-154/2019 от 29.04.2019 г. об административном правонарушении в отношении ИП «…» было возбуждено дело об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ по факту нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в следующем.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление ПАО «Детский мир» (г. Москва) (вх. № 4437 от 26.04.2018 г.) о признаках недобросовестной конкуренции в действиях ИП «…» (г. Армавир), выразившихся в незаконном использовании ИП «…» обозначения «Детский мир» на вывеске, установленной на фасаде магазина, расположенного по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, д. 128/1, и на табличке, размещенной внутри магазина розничной продажи, на стене лестничного пролета, под словом «MAXimka», сходных, по мнению заявителя, до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 359487 и № 66, правообладателем которых

является ПАО «Детский мир» (ИНН: 7729355029).

В качестве доказательств использования ИП «…» обозначения «Детский мир» к заявлению ПАО «Детский мир» приложены фотоматериалы вывески, установленной на фасаде магазина розничной продажи, расположенном по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, 128/1, а также таблички, установленной внутри магазина, на стене лестничного пролета, под словом «MaxXimka», сходного до степени смешения с товарными знаками № 359487 и № 66, правообладателем которых является ПАО «Детский мир» (ИНН: 7729355029, адрес: 117415, г. Москва, пр. Вернадского, д. 37, корп. 3).

Согласно выписке из ЕГРИП дополнительным видом деятельности ИП «…» является торговля розничная мужской, женской и детской одеждой в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.71.1).

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ПАО «Детский мир» является торговля розничными непродовольственными товарами, не включенными в другие группировки, в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.78.9).

Кроме того, в подтверждение осуществления розничной продажи ИП «…» в магазине, расположенным по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, д. 128/1, заявителем представлен товарный чек от 24.01.2018г., свидетельствующий о реализации в данном магазине детской одежды (детские носки), а также фотоматериалы предлагаемого к продаже ассортимента детской одежды внутри магазина.

В соответствии со свидетельством о государственной регистрации права от 18.10.2012 г. здание, расположенное по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, 128/1, принадлежит ИП «…»

На сайте с доменным именем «detmir.ru», владельцем которого является ПАО «Детский мир» согласно ответу регистратора (вх. № 5362 от 21.05.2018 г.), предлагается к продаже ассортимент детских товаров, в том числе детская одежда.

Таким образом, ПАО «Детский мир» и ИП «…» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку оба хозяйствующих субъекта осуществляют розничную продажу непродовольственными товарами, что подтверждено данными из ЕГРЮЛ и ЕГРИП, а также представленными заявителем вышеуказанными доказательствами.

23.08.2018 г. (вх. № 9157) в Краснодарское УФАС России поступило

письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» с приложением справки.

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате проведенного исследования установлено, что обозначение со словесным элементом «детский мир», выполненным буквами красного цвета является сходным до степени смешения с 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», а обозначение «Детский мир», выполненным в оригинальном графическом исполнении, буквами красного, желтого, зеленого, синего, розового, темно-красного, оранжевого цвета, является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 66, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Детский мир»/ «Детский мир», а также 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»/ «Детский мир», а также сходного цветового сочетания, используемых в элементах композиций.

В заявлении ПАО "Детский мир" указало, что не предоставляло ИП Пилосян А.В. согласие на использование товарного знака по свидетельству N 359487 от 11.09.2008 г. и общеизвестного товарного знака по свидетельству N 66 от 17.12.2007 г.

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.

Согласно 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 - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно п. 2 ст.14.6 Федерального 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 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.

23.10.2018 (вх. № 11628) ИП «..» представила материалы, в соответствии с которыми не отрицала факт использования обозначения «Детский мир» на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, 128/1, а также на табличке, размещенной внутри магазина, на стене лестничного пролета, под словом «MaxXimka». Из пояснений ИП «…» следует, что ИП «…» не знала о регистрации данного обозначения в качестве товарного знака.

С указанным доводом Комиссия Краснодарского УФАС России не согласна по следующим основаниям.

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.

Таким образом, Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что действия ИП «…» при использовании обозначения «Детский мир» на вывеске, установленной на фасаде магазина, расположенного по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, д. 128/1, и на табличке, размещенной внутри магазина розничной продажи, на стене лестничного пролета, под словом «MaxXimka», сходных, по мнению заявителя, до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 359487 и № 66, правообладателем которых является ПАО «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 хозяйствующему субъекту-конкуренту – ПАО «Детский мир», нанести вред его деловой репутации, и совершены ИП «…» с целью использования деловой репутации конкурента.

Следовательно, все признаки недобросовестной конкуренции указанные в п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» присутствуют в действиях ответчика.

Таким образом, действия ответчика ИП «…» по использованию обозначения «Детский мир», сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 66 и № 359487, правообладателем которых является заявитель, на вывеске, установленной на фасаде магазина розничной продажи, расположенного по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, 128/1, а также на табличке, размещенной внутри магазина, на стене лестничного пролета, под словом «MaxXimka», являются недобросовестной конкуренцией и нарушают требования п. 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Место совершения административного правонарушения – г. Армавир, ул. Советской Армии, д. 128/1.

Время совершения административного правонарушения – апрель 2018г.

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.

Таким образом, действия ИП Пилосян А.В., выразившиеся в незаконном использовании ИП «…» обозначения «Детский мир» на вывеске, установленной на фасаде магазина, расположенного по адресу: г. Армавир, ул. Советской Армии, д. 128/1, и на табличке, размещенной внутри магазина розничной продажи, на стене лестничного пролета, под словом «MAXimka», сходных, по мнению заявителя, до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 359487 и № 66, правообладателем которых является ПАО «Детский мир» (ИНН: 7729355029) нарушают требования п. 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» и образуют состав административного правонарушения по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ.

Руководствуясь ч. 1 ст.14.33, ст.ст. 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ИП «…» («…»; ИНН: «…» ; ОГРНИП:»…»)

к административной ответственности по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ и назначить административное 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.

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 Южное ГУ Банка России г. Краснодар

БИК 040349001

Р/счет 40101810300000010013

Назначение платежа КБК (указать код штрафа)

НДС не предусмотрен

ОКТМО: 03701000

УИН: 16100500000000114814

При оплате административного штрафа в платежном поручении, в назначении платежа **необходимо обязательно указывать УИН:**

16100500000000114814

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.

Врио заместителя руководителя управления «...»