

РЕШЕНИЕ

по делу № 08/01/14.6-76/2022

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «14» февраля 2023 г.

В полном объеме решение изготовлено «02» марта 2023 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 08/01/14.6-76/2022 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

Никитина Т.Е. – начальник Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

члены Комиссии:

<...>;

<...>;

<...>;

<...>.

рассмотрев в присутствии ИП Павлова С.А. и в отсутствие представителей Ордена «Знак Почета» АО «Хохломская роспись» и ООО «Семеновская роспись», извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

дело № 08/01/14.6-76/2022 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ИП Павловым С.А. (ИНН 522802982305, ОГРНИП 316527500030377, адрес: 606654, Нижегородская обл., г. Семенов, ул. Пионерская, д. 59) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России из Нижегородского УФАС России поступило дело о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное по признакам нарушения статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции» в отношении ИП Павлова С.А. по заявлению АО «Хохломская роспись» об имитации продукции Ордена «Знак Почета» АО «Хохломская роспись» (далее также – Заявитель) и незаконном использовании обозначений, сходных до степени смешения с наименованиями места происхождения товаров (НМПТ) «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» и «СЕМЁНОВСКАЯ ЛОЖКА».

Поступившее дело принято к производству ФАС России, ему присвоен номер 08/01/14.6-76/2022.

Определением от 15.12.2022 Комиссия ФАС России привлекла к рассмотрению дела № 08/01/14.6-76/2022 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве заинтересованного лица ООО «ТД Семеновская роспись» (исх. № 08/113719/22 от 16.12.2022).

В ходе рассмотрения дела и в процессе рассмотрения обращения ИП Павлова С.А. (далее также – Ответчик) к Президенту Российской Федерации (вх. № 59306-ПРМ/22 от 31.03.2022) были установлены следующие обстоятельства.

Из материалов дела и обращения следует, что Ответчик является потомственным ремесленником, занимающимся изготовлением предметов народных промыслов, в том числе ложек и матрешек в традиционной для ремесленников города Семёнова манере, которая сложилась еще в конце 19 века и которой обучают в Семёновском художественном техникуме.

Ранее Заявитель обращался в ФАС России с заявлением (вх. № 183583/21 от 01.11.2021) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Торговый дом «Медный всадник», ИП Бедова Н.В. и ИП Павлова С.А., выразившемся в незаконном использовании обозначений, сходных до степени смешения с НМПТ «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» и «СЕМЁНОВСКАЯ ЛОЖКА», приводящем к смешению с продукцией Заявителя (т. 3 л.д. 130-135).

В ходе рассмотрения поступившего заявления ФАС России было установлено, что Заявитель не использует обозначения, зарегистрированные в качестве НМПТ, для индивидуализации производимой продукции. В связи с изложенным Заявителю было направлено письмо ФАС России от 23.11.2021 № КТ/99003/21 об отказе в

возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства (т. 3 л.д. 149-150).

Практически одновременно с подачей заявления в ФАС России Заявитель обратился в Нижегородское УФАС России (вх. № 36516/21 от 18.11.2021) с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ИП Павлова С.А. и ИП Сиротина В.Н., выразившемся в имитации продукции Заявителя и в незаконном использовании обозначений, сходных до степени смешения с НМПТ «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» и «СЕМЁНОВСКАЯ ЛОЖКА».

Нижегородское УФАС России письмом от 28.01.2022 № ОШ/1906/22 отказало в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ИП Сиротина В.Н. и возбудило дело № 052/14.6-193/2022 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ИП Павлова С.А., в настоящее время принятое к производству ФАС России.

Далее, Заявитель и ООО «ТД Семёновская роспись» (далее также – Заинтересованное лицо) подали в ФАС России (вх. № 220656-ЭП/21 от 28.12.2021) аналогичного содержания заявление о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ИП Павлова С.А., ООО «Торговый дом «Медный всадник» и ИП Ушакова К.С., в котором указали на незаконное имитирование продукции Заявителя и Заинтересованного лица, а также на незаконное использование обозначений, сходных до степени смешения с НМПТ «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» и «СЕМЁНОВСКАЯ ЛОЖКА» (т. 3 л.д. 151-154).

Письмом от 20.01.2022 № КТ/41/22 ФАС России наделила Нижегородское УФАС России полномочиями на рассмотрение указанного заявления.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 08/01/14.6-76/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, проанализировав материалы дела, заслушав Ответчика, установила следующие обстоятельства.

Заявитель зарегистрирован в качестве юридического лица 07.05.1998 с основным видом деятельности – производство изделий народных художественных промыслов (код ОКВЭД 32.99.8). Осуществляет изготовление изделий народных художественных промыслов, в том числе деревянных ложек и матрешек, которые реализуются в фирменных магазинах ТРЦ «Жар-птица» (г. Нижний Новгород), «Золотая хохлома» (г. Семёнов Нижегородской обл.), магазинах-партнерах, а также посредством Интернет-магазина, расположенного на сайте с доменным именем goldenhohloma.com.

Заинтересованное лицо зарегистрировано в качестве юридического лица 21.08.2007 с основным видом деятельности – производство изделий народных художественных промыслов (код ОКВЭД 32.99.8). Осуществляет изготовление изделий народных художественных промыслов, в том числе деревянных ложек и матрешек, которые реализуются в том числе посредством Интернет-магазина «Семеновская роспись. Художественная фабрика», расположенного на сайте с доменным именем srosp.com.

Ответчик зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 11.07.2016 (ОГРНИП 316527500030377) с указанием в качестве основного вида деятельности: производство изделий народных художественных промыслов (код ОКВЭД 32.99.8), в качестве дополнительного: производство прочих деревянных изделий (код ОКВЭД 16.29.1). Ответчик осуществляет изготовление изделий народных художественных промыслов, в том числе деревянных ложек и матрешек, которые реализует в том числе посредством Интернет-магазина «Хохлома оптом», расположенного на сайте с доменным именем hohloms.ru.

Ранее Ответчик реализовывал свою продукцию через ООО «Торговый дом «Медный всадник», однако последняя закупка продукции ООО «Торговый дом «Медный всадник» у Ответчика была произведена в ноябре 2018 года по ТН № 529. Сотрудничество с Ответчиком больше не возобновлялось, как это следует из ответа ООО «Торговый дом «Медный всадник» от 11.01.2023 № 13/23 (вх. ФАС России № 7628/23 от 19.01.2023).

Таким образом, Заявитель, Заинтересованное лицо и Ответчик являются хозяйствующими субъектами – конкурентами на товарном рынке производства и реализации изделий народных художественных промыслов Российской Федерации.

В Реестре товарных знаков, знаков обслуживания, географических указаний и наименования мест происхождения товаров 28.10.2019 зарегистрировано НМПТ № 220 «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» (дата подачи заявки: 29.01.2019) с указанием товара: матрешка; места происхождения (производства) товара (границ географического объекта): город Семёнов Нижегородской области.

Также в Реестре товарных знаков, знаков обслуживания, географических указаний и наименования мест происхождения товаров 05.03.2020 зарегистрировано НМПТ № 234 «СЕМЁНОВСКАЯ ЛОЖКА» (дата подачи заявки: 19.09.2019) с указанием товара: ложки; места происхождения (производства) товара (границ географического объекта): г. Семёнов Нижегородской области.

Заявитель является обладателем свидетельств на следующие наименования места происхождения товаров (НМПТ):

«ХОХЛОМА СЕМЕНОВСКАЯ» - свидетельство № 13/1 от 29.09.1995;

«СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» - свидетельство № 220/1 от 16.12.2019 (дата подачи заявки: 29.01.2019);

«СЕМЁНОВСКАЯ ЛОЖКА» - свидетельство № 234/1 от 18.03.2020 (дата подачи заявки: 19.09.2019).

Заинтересованное лицо является обладателем свидетельства от 20.03.2020 № 234/2 на НМПТ «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» (дата подачи заявки: 09.01.2019).

В соответствии с пунктом 1 статьи 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:

- 1) произведения науки, литературы и искусства;
- 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);
- 3) базы данных;
- 4) исполнения;
- 5) фонограммы;
- 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);
- 7) изобретения;
- 8) полезные модели;
- 9) промышленные образцы;
- 10) селекционные достижения;
- 11) топологии интегральных микросхем;
- 12) секреты производства (ноу-хау);
- 13) фирменные наименования;

14) товарные знаки и знаки обслуживания;

14.1) географические указания;

15) наименования мест происхождения товаров;

16) коммерческие обозначения.

Наименования мест происхождения товаров относятся к средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий (глава 76 ГК РФ).

Согласно пункту 1 статьи 1516 ГК РФ наименованием места происхождения товара, которому предоставляется правовая охрана, является обозначение, представляющее собой современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, включающее такое наименование или производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами. На территории данного географического объекта должны осуществляться все стадии производства товара, оказывающие существенное влияние на формирование особых свойств товара.

Таким образом, наименование места происхождения товара является средством индивидуализации товара, описание которого содержится в свидетельстве на соответствующее НМПТ.

Особенности заявки на наименование места происхождения товара регламентированы статьей 1522.1 ГК РФ, в силу пункта 2 которой к заявке на государственную регистрацию наименования места происхождения товара и на предоставление исключительного права на такое наименование также прилагаются документы, подтверждающие известность такого наименования в отношении товара.

Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент) по запросу ФАС России письмом от 18.04.2022 № 08/09-290 представила материалы заявок № 2019702960 (заявитель: Ордена «Знак Почета» АО «Хохломская роспись») и № 2019700073 (заявитель: ООО «Торговый дом Семеновская роспись») на регистрацию НМПТ «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЕШКА», а также заявки № 2019747039 (заявитель: Ордена «Знак Почета» АО «Хохломская роспись») на регистрацию НМПТ «СЕМЁНОВСКАЯ ЛОЖКА»).

Из представленных материалов следует, что к заявке № 2019747039 на регистрацию НМПТ «СЕМЁНОВСКАЯ ЛОЖКА» (т. 3 л.д. 160-189) представлено заключение Министерства промышленности и торговли Российской Федерации (Минпромторг) от 20.03.2019 № ГК-17899/25 с приложением описания особых свойств товара.

В ходе рассмотрения заявки № 2019747039 экспертиза заявленного обозначения запросила у Заявителя представление дополнительных сведений для подтверждения известности обозначения «СЕМЁНОВСКАЯ ЛОЖКА», заявленного в качестве НМПТ, в связи с товаром «ложка».

На указанный запрос экспертизы Заявителем в качестве подтверждения использования заявленного обозначения в отношении товара «ложка» были представлены только собственные внутренние документы: справка об объемах реализации товара, маркированного наименованием «Семеновская ложка»; данные об объемах реализации товара, маркированного наименованием «Семеновская ложка», произведенного на экспорт в период с 2010 по 2018 годы. Представленные дипломы, благодарности, почетные грамоты, благодарственные письма, иные документы, подтверждающие участие в конкурсах, не содержали указания на то, что в соответствующих мероприятиях принимал участие товар «ложка» под наименованием «Семеновская ложка». Сведения о затратах на рекламирование соответствующего товара не представлялись.

К заявке № 2019702960 на регистрацию НМПТ «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» (т. 3 л.д. 190-212) Заявителем было представлено заключение Минпромторга от 18.01.2019 № ГК-2234/25 с приложением описания особых свойств товара.

В материалах имеется аналогичный запрос экспертизы, на который Заявителем в качестве подтверждения использования заявленного обозначения в отношении товара «матрешка» были представлены собственные внутренние документы: данные об объемах реализации товара, маркированного наименованием «Семеновская матрешка», произведенного на экспорт в период с 2010 по 2018 годы, а также данные об объемах реализации товара, маркированного наименованием «Семеновская матрешка», произведенного в период с 2011 по 31.07.2019.

Представленная Заявителем справка от 23.08.2019 № 954 «Участие в выставочной деятельности и достижения предприятия» содержит только описание того, в каких международных и отечественных выставках участвовал Заявитель, но не содержит ни одного упоминания о том, что в указанных мероприятиях выставлялся и рекламировался товар под

наименованием «Семеновская матрешка». Представленные дипломы, благодарности, почетные грамоты, благодарственные письма, иные документы, подтверждающие участие в конкурсах, не содержат указания на то, что в соответствующих мероприятиях принимал участие товар «матрешка» под наименованием «Семеновская матрешка». Сведения о затратах на рекламирование соответствующего товара не представлялись.

К заявке № 2019700073 на регистрацию НМПТ «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» (т. 3 л.д. 213-242) Заинтересованным лицом было представлено заключение Минпромторга России от 18.01.2019 № ГК-2220/25 с приложением описания особых свойств товара.

В материалах заявки № 2019700073 имеется запрос экспертизы, аналогичный по содержанию запросам по заявкам № 2019747039 и № 2019702960, на который Заинтересованным лицом в качестве подтверждения использования заявленного обозначения в отношении товара «матрешка» были представлены только три документа: собственная справка о финансовых показателях от 04.12.2019; копия газетной статьи «Семеновская роспись», в которой Семеновская матрешка упоминается в качестве символа русского народного творчества, без указания издания и даты публикации, а также копия страницы неизвестного печатного издания без указания даты публикации с подзаголовком «Предприятия народных промыслов, предприятия, изготавливающие сувениры – бренды территорий и специализированные магазины», на которой размещен столбец, посвященный деятельности Заинтересованного лица. Сведения о затратах на рекламирование соответствующего товара не представлялись.

Вместе с тем в материалах заявки имеется письмо за подписью генерального директора ООО «ТД Семеновская роспись» без номера и без даты, из которого следует, что целью подачи заявки на государственную регистрацию НМПТ «Семеновская матрешка» являлось не допустить закрепление за Заявителем приоритета на данное обозначение, поскольку, по мнению подателя заявки, этот приоритет принадлежит Заинтересованному лицу.

Также по запросу ФАС России из Минпромторга России письмом 24.06.2022 № ГК-60235/25 получены документы, на основании которых выдавались заключения, прилагаемые к заявкам на государственную регистрацию НМПТ «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» и «СЕМЁНОВСКАЯ ЛОЖКА» (т. 3 л.д. 245-305).

В материалах содержится запрос Заявителя от 19.02.2019 № 211 о выдаче заключения, прилагаемого к заявке на государственную

регистрацию наименования места происхождения товара и на предоставление исключительного права на такое наименование в отношении НМПТ «СЕМЁНОВСКАЯ ЛОЖКА», к которому приложены выписки из протоколов заседаний художественно-экспертного совета по народным художественным промыслам Нижегородской области от 02.09.2010 № 04-10, от 16.05.2001 № 5-2001, от 17.08.1994 № 5-94, от 06.04.1970 № 3-70, от 18.06.2003 № 3-03, от 16.12.1997 № 9-77, б/д № 9-77, от 13.12.2000 № 12-2000, от 28.02.2006 № 1-06, от 03.12.1970 № 8-70, от 21.02.2001 № 2-2001, из которых следует, что ни один из образцов изделий народных художественных промыслов, прошедших просмотр и утверждение на заседаниях художественно-экспертного совета по народным художественным промыслам Нижегородской области, не был представлен под наименованием «Семеновская ложка».

В материалах содержится запрос Заявителя от 27.12.2018 № 742 о выдаче заключения, прилагаемого к заявке на государственную регистрацию наименования места происхождения товара и на предоставление исключительного права на такое наименование в отношении НМПТ «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА», к которому приложены выписки из протоколов заседаний художественно-экспертного совета по народным художественным промыслам Нижегородской области от 26.02.2009 № 1-09, от 24.10.2001 № 10-2001, от 21.03.2001 № 3-2001, от 13.12.2000 № 12-2000, от 17.02.1999 № 1-99, от 16.09.1998 № 8-98, от 17.06.1998 № 5-98, от 15.04.1998 № 3-98, от 27.03.1996 № 3-96, от 19.04.1995 № 4-95, от 19.12.2001 № 12-2001, от 17.06.1998 № 5-98, от 28.02.2006 № 1-06, из которых следует, что ни один из образцов изделий народных художественных промыслов, прошедших просмотр и утверждение на заседаниях художественно-экспертного совета по народным художественным промыслам Нижегородской области, не был представлен под наименованием «Семеновская матрешка».

Также в материалах содержится запрос Заинтересованного лица от 20.12.2018 № 1/12 о выдаче заключения, прилагаемого к заявке на государственную регистрацию наименования места происхождения товара и на предоставление исключительного права на такое наименование в отношении НМПТ «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА», к которому приложены выписки из протоколов заседаний художественно-экспертного совета по народным художественным промыслам Нижегородской области от 17.03.2016 № 01-16, от 27.10.2016 № 03-16, от 25.10.2017 № 02-17, из которых следует, что ни один из образцов изделий народных художественных промыслов, прошедших просмотр и утверждение на заседаниях художественно-экспертного совета по народным художественным промыслам Нижегородской области, не был представлен под наименованием «Семеновская матрешка». Все представленные матрешки поименованы либо абстрактным

наименованием («Полюшко»), либо женским именем («Елизавета», «Грушенька», «Катерина», «Мария»).

К материалам заявления в ФАС России (вх. № 183583/21 от 01.11.2021) Заявитель представил Перечень образцов изделий народных художественных промыслов признанного художественного достоинства, утвержденный протоколом от 17.01.2001 № 1/01 заседания художественно-экспертного совета по народным художественным промыслам, состоящий из 1032 позиций, в котором отсутствуют изделия под наименованием «Семеновская матрешка» и «Семеновская ложка» (т. 1 л.д. 260-293).

Также представлен Перечень образцов изделий народных художественных промыслов признанного художественного достоинства от 20.05.2021 № 3-МПН, в котором содержится 1112 позиций, ни одна из которых не поименована «Семеновская матрешка» и «Семеновская ложка» (т. 1 л.д. 156-259).

Как было установлено специалистами ФАС России при рассмотрении обращения Заявителя (вх. № 183583/21 от 01.11.2021) и зафиксировано протоколом осмотра Интернет-сайта с доменным именем goldenhohloma.com от 18.11.2021, в Интернет-магазине Заявителя отсутствовало предложение товаров «матрешка» и «ложка» под наименованиями «Семеновская матрешка» и «Семеновская ложка» (т. 3 л.д. 136-148).

При повторном осмотре указанного сайта 13.04.2022 было выявлено предложение к продаже товара «Семеновская матрешка 3-х кукольная» и отсутствие предложения к продаже товара «ложка» под наименованием «Семеновская ложка» (т. 3 л.д. 306-307).

ФАС России были направлены запросы Заявителю и Заинтересованному лицу с требованием предоставить сведения, подтверждающие реализацию изделий под наименованием «Семеновская матрешка» и «Семеновская ложка», а также рекламирование соответствующих товаров и каталоги изделий, в которых размещены изделия под наименованиями «Семеновская матрешка» и «Семеновская ложка».

От Заявителя поступили документы внутреннего учета за период с января 2014 г. по декабрь 2020 г. и с января 2021 г. по ноябрь 2021 г.

Также были представлены дипломы II и IV Всероссийского фестиваля-конкурса «ТУРИСТИЧЕСКИЙ СУВЕНИР»:

- финалиста в номинации «Сувенир-игрушка» «Семеновская матрешка с хохломской росписью» (г. Ярославль, 2016);

- финалиста в номинации «Сувенир региона» «Семеновская матрешка 7 кукол» (г. Нижний Новгород, 2018);

дипломы регионального конкурса Всероссийского фестиваля-конкурса «ТУРИСТИЧЕСКИЙ СУВЕНИР» ПФО, СЗФО и УФО:

- финалиста в номинации «Сувенир города» «Семеновская ложка» (г. Киров, 2016 год);

- финалиста в номинации «Сувенир города» «Семеновская ложка малая с хохломской росписью» (г. Киров, 2016 год);

- финалиста в номинации «Идея сувенира» «Подарочный набор Семеновская Матрешка и Семеновская ложка» (г. Нижний Новгород, 2017 год);

- финалиста в номинации «Сувенир-игрушка» «Семеновская матрешка 5 кукольная» (г. Нижний Новгород, 2017 год);

- за 1 место в номинации «Сувенир региона» «Подарочный набор Семеновская Матрешка и Семеновская ложка» (г. Нижний Новгород, 2017 год);

диплом Всероссийского фестиваля-конкурса «ТУРИСТИЧЕСКИЙ СУВЕНИР» Межрегиональный фестиваль народных художественных промыслов и ремесел «Ярославский Базар 2015» гран-при в номинации «Сувенир региона» «Семеновская ложка» (г. Ярославль, 2015 год) (т. 3 л.д. 325-333).

Однако вышеперечисленные дипломы отсутствуют в документах, представленных Заявителем в рамках рассмотрения его заявок на регистрацию НМПТ. В материалах заявки присутствует только диплом финалиста в номинации «Сувенир региона» Категория: VIP «Авторская матрешка 7 кукол» (г. Нижний Новгород, 2018).

В связи с этим Комиссией ФАС России определениями от 15.12.2022 и от 19.01.2023 у Заявителя были запрошены на обозрение оригиналы всех вышеперечисленных дипломов. Запрошенные документы в ФАС России не поступили.

Поскольку у Комиссии ФАС России отсутствовала возможность проверить представленные доказательства и установить их допустимость, Комиссия ФАС России исключила их из доказательственной базы по делу.

Также Заявителем представлен каталог «Матрешка. Каталог изделий с русской душой», не имеющих выходных данных, позволяющих определить, когда он издан и изделия за какой период времени в нем

каталогизированы. В каталоге имеется раздел «Матрешка Семеновская», товар «Ложка Семеновская» в каталоге отсутствует (т. 3 л.д. 334-339).

Во втором представленном каталоге «Токарно-художественные изделия», также не имеющем выходных данных, позволяющих определить, когда он издан и изделия за какой период времени в нем каталогизированы, отсутствуют товары под наименованием «Матрешка Семеновская» и «Ложка Семеновская» (т. 3 л.д. 340-343).

В настоящее время в Интернет-магазине Заявителя присутствует предложение к продаже товаров под наименованием «Матрешка Семеновская» и «Ложка Семеновская» (т. 3 л.д. 358-364).

Заинтересованным лицом на запрос ФАС России представлен перечень изделий, выпускаемых ЗАО «Семеновская роспись», утвержденный художественно-экспертным Советом по декоративно-прикладному искусству, народным художественным ремеслам Администрации Нижегородской области, от 21.02.2001. При этом Заинтересованное лицо зарегистрировано в качестве юридического лица 21.08.2007.

Однако если исходить из того, что Заинтересованное лицо осуществляет производство изделий в соответствии с данным перечнем, то в ассортименте изделий отсутствует продукция под наименованием «Семеновская матрешка». В спецификации от 15.07.2014 к контракту № 072014 от 15.07.2014 таковой товар также отсутствует (т. 3 л.д. 344-353).

Осмотр специалистами ФАС России Интернет-сайта с доменным именем srospr.com показал отсутствие предложения к продаже товаров под наименованием «Семеновская матрешка». Поиск по указанному словосочетанию выдает ссылки на статьи, посвященные семеновской матрешке, но не на товар под данным наименованием (т. 3 л.д. 354-357).

Таким образом, в материалах дела № 08/01/14.6-76/2022 о нарушении антимонопольного законодательства отсутствуют документы, подтверждающие, что Заявитель и Заинтересованное лицо использовали для индивидуализации производимой и реализуемой продукции обозначения «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» и «СЕМЁНОВСКАЯ ЛОЖКА» как в период до получения свидетельств на право использования соответствующих обозначений, так и после их получения. Заявитель начал использование соответствующих обозначений только после принятия ФАС России решения об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства по обращению Заявителя (вх. № 183583/21 от 01.11.2021).

При этом, в материалах дела полностью отсутствуют документы, подтверждающие, что обозначения «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» и «СЕМЁНОВСКАЯ ЛОЖКА» потребитель знает и воспринимает, как связанные с продукцией производства Заявителя и Заинтересованного лица.

В связи с изложенным Комиссия ФАС России приходит к выводу об отсутствии документального подтверждения возможности возникновения смешения продукции Заявителя и Заинтересованного лица с продукцией производства Ответчика в связи с использованием Ответчиком обозначения «Семеновские» в отношении реализуемых традиционных матрешек.

Также в материалах дела отсутствуют, а Комиссией ФАС России не установлены, доказательства того, что Ответчик маркировал продукцию своего производства обозначениями «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» и «СЕМЁНОВСКАЯ ЛОЖКА» при введении в гражданский оборот (подробнее на стр. 14-15).

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено, что обозначение «Семеновские» использовалось Ответчиком в Интернет-магазине «Хохлома оптом», расположенном на сайте с доменным именем hohloms.ru, в отношении реализуемых традиционных матрешек в каталоге реализуемых изделий в наименовании раздела.

При этом Ответчик является ремесленником и осуществляет изготовление изделий народных художественных промыслов, в том числе деревянных ложек и матрешек в традиционной для ремесленников города Семёнова манере, непосредственно в месте традиционного бытования промысла – в г. Семёнове Нижегородской области.

В силу подпункта 1 пункта 3 статьи 1519 Гражданского кодекса Российской Федерации незаконным использованием географического указания признается использование зарегистрированного географического указания лицами, не обладающими правом его использования, даже если при этом указывается подлинное место происхождения товара или географическое указание используется в переводе либо в сочетании с такими словами, как "род", "тип", "имитация" и тому подобными.

Ответчик не является обладателем свидетельства на право использования зарегистрированного НМПТ № 220 «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА».

В связи с изложенным Комиссия ФАС России усмотрела в действиях Ответчика в части незаконного использования НМПТ № 220

«СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» признаки нарушения антимонопольного законодательства, запрет которого установлен статьей 14.8 Закона «О защите конкуренции», и на основании статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции» выдала Ответчику предупреждение от 23.01.2023 № 08/3827/23 о необходимости прекращения действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В ответ на полученное предупреждение ФАС России Ответчик сообщил, что обозначение «Семеновские» было удалено с принадлежащего ему Интернет-сайта с доменным именем hohloms.ru еще в декабре 2021 года (вх. № 22515-ЭП/23 от 14.02.2023).

В связи с выполнением Ответчиком предупреждения ФАС России дело в этой части подлежит прекращению на основании пункта 7 части 9 статьи 44 Закона «О защите конкуренции».

Помимо незаконного использования Ответчиком НМПТ Заявитель указывает на то, что Ответчик копирует либо имитирует продукцию Заявителя, которая содержится в Перечне образцов изделий народных художественных промыслов признанного художественного достоинства Ордена «Знак Почета» АО «Хохломская роспись», утвержденном приказом Минпромторга России от 20.05.2021 № 1848, в отношении которой предоставлена правовая охрана НМПТ.

В подтверждение своих доводов Заявитель ссылается на наличие у него исключительных прав в силу договора о передаче авторских прав от 13.07.1999 (т. 2 л.д. 116-117).

Оценивая данный документ, Комиссия ФАС России отмечает следующее. В материалах дела имеется только ксерокопия указанного договора. Определениями от 15.12.2022 и от 19.01.2023 Комиссия ФАС России запросила у Заявителя оригинал для обозрения и в цветной копии для приобщения к материалам дела, однако Заявителем запрошенные документы не были представлены. В связи с изложенным договор о передаче авторских прав оценивается Комиссией ФАС России в том виде, в котором он имеется в материалах дела.

Договор заключен между ЗАО «Хохломская роспись» в лице генерального директора <...>. и несколькими физическими лицами, чьи фамилии и инициалы вписаны в договор от руки. При этом указаны паспортные данные только одного лица – <...>., остальные физические лица не идентифицированы, внизу договора проставлены подписи, также не имеющие идентификации.

Кроме того, договор поименован как «договор о передаче авторских прав», однако согласно пункту 1 договора предметом договора

является передача предприятию эксклюзивного права на бессрочный выпуск изделия и согласие на тиражирование предприятием образца изделия Матрешка «Россияночка» 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 16, 18-ти кукольная. С договором представлено приложение, которое в тексте договора не указано, сторонами приложение к договору не подписано.

Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В связи с изложенным указанный договор признается Комиссией ФАС России недопустимым доказательством, а с учетом предмета рассмотрения настоящего дела – неотносимым доказательством.

Также в подтверждение Заявителем представлено заключение специалиста от 05.08.2022 № 3194/01-16 (т. 2 л.д. 603-627) по следующим вопросам:

1. Определить, содержит ли матрешка производителя ИП Павлова С.А. признаки имитации или копирования внешнего вида матрешки производителя АО «Хохломская роспись» и ООО Торговый дом «Семеновская роспись».

2. Определить, является ли матрешка производителя ИП Павлова С.А. сходной с матрешкой производителя АО «Хохломская роспись» и ООО Торговый дом «Семеновская роспись» по цветовому исполнению, фирменному стилю в целом, наименованию, или иным элементам, индивидуализирующим хозяйствующий субъект-конкурент и (или) его товар.

В заключении на странице 10 (рисунок 3) представлено фотоизображение матрешки «Матрешка Семеновская 5 м Средняя» (изделие № 3) предположительно производства ИП Павлова С.А., которая сравнивалась с матрешками производства Заявителя (изделие № 1) и Заинтересованного лица (изделие № 2).

Указанная матрешка приобщена к материалам дела. Всего к материалам дела приобщены 5 матрешек предположительно производства ИП Павлова С.А. Осмотр Комиссией ФАС России приобщенных к материалам дела вещественных доказательств показал

следующее.

Только две из представленных матрешек: «Матрешка традиционная 5 кукольная малая 10105» и «Матрешка традиционная 5 кукол «Барыня» 1010516» несомненно являются матрешками производства ИП Павлова С.А. Маркировка, размещенная на донце матрешки, содержит его полное наименование, ИНН, ОГРНИП, номер телефона, адрес, адрес электронной почты, доменное имя сайта, на котором расположен Интернет-магазин «Хохлома оптом», и логотип Интернет-магазина. Во время рассмотрения дела Ответчик также подтвердил, что эти матрешки являются его изделиями.

На остальных трех матрешках маркировка нанесена не на донце матрешки, а на полиэтиленовую упаковку, и маркировка принадлежит продавцу ООО «ТД Медный Всадник». На самих матрешках маркировка отсутствует.

Как указано выше, сотрудничество Ответчика с ООО «Торговый дом «Медный всадник» прекращено в 2018 году и в дальнейшем не возобновлялось. При этом ООО «Торговый дом «Медный всадник» подтвердило, что осуществляло перемаркировку продаваемой продукции. В связи с этим установить доподлинно, какое лицо является производителем имеющихся в материалах дела матрешек «Матрешка Семеновская 5 м Средняя», «Матрешка Семеновская 7 м малая 16 см» и «Матрешка Традиционная 5 м бол.», не представляется возможным.

Поскольку представленное заключение специалиста от 05.08.2022 № 3194/01-16 составлено в отношении продукции неподтвержденного происхождения, Комиссия ФАС России не может признать данное доказательство допустимым и не осуществляет оценку по существу сделанных специалистом выводов.

Аналогичную оценку Комиссия ФАС России дает представленному Заявителем документу «Экспертное заключение на художественные особенности матрешек трех производителей «ИП Павлов С.А.», ООО ТД «Семеновская роспись» и АО «Хохломская роспись» от 13.08.2022. Из текста следует, что лица, составившие данное заключение, оценивали некие фотографии матрешек, не являющиеся частью представленного заключения. Из представленного документа не представляется возможным установить, какие именно изделия являлись предметом рассмотрения и является ли подтвержденным отнесение их к тому или иному производителю (т. 3 л.д. 101).

Также Заявителем представлено заключение от 15.07.2022 № 57-2022 Лаборатории социологической экспертизы ФНИСЦ РАН, подготовленное по результатам социологического опроса, проведенного с 05.07.2022 по

15.07.2022 среди совершеннолетних жителей Российской Федерации – потребителей изделий народно-художественных промыслов и игрушек, в том числе матрешек (т. 2 л.д. 372-581).

Согласно отчету всего было опрошено 500 человек, которые были отобраны на основании вопроса-фильтра «Скажите, пожалуйста, Вы приобретали изделия народно-художественного промысла и игрушки, в том числе матрешки, хотя бы раз за последние 6 месяцев?».

Перед социологами были поставлены следующие вопросы:

1. Определить наличие или отсутствие в оформлении матрешки производителя ИП Павлова С.А. признаков копирования или имитации внешнего вида матрешки производителя АО «Хохломская роспись», ее цветовой гаммы, фирменного стиля в целом, или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и(или) его товар, с точки зрения потребителей изделий народно-художественных промыслов и игрушек, в том числе матрешек, на сегодняшний день.

2. Определить наличие или отсутствие в оформлении матрешки производителя ИП Павлова С.А. признаков копирования или имитации внешнего вида матрешки производителя ООО «ТД Семеновская роспись», ее цветовой гаммы, фирменного стиля в целом, или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и(или) его товар, с точки зрения потребителей изделий народно-художественных промыслов и игрушек, в том числе матрешек, на сегодняшний день.

При ответе на вопрос, похожа ли в целом матрешка производителя ИП Павлова С.А. на матрешку производителя АО «Хохломская роспись», 73% респондентов ответили «Да, похожи».

На вопрос анкеты «Как Вы полагаете, повторяет или не повторяет роспись матрешек на данном обозначении («Матрешка традиционная 3-х кукольная» производителя ИП Павлова С.А.) роспись матрешек на данном обозначении «Матрешка 3-х кукольная» производителя АО «Хохломская роспись») по следующим параметрам?» респонденты указали положительный ответ «Да, повторяют (копируют)»:

- общий стиль оформления – 80%;
- общее зрительное впечатление – 78%;
- расположение используемых элементов – 74%;
- внешний вид – 71%;

- характер используемых элементов росписи – 70%;

- общее сочетание цветов и тонов – 63%.

При ответе на вопрос, похожа ли в целом матрешка производителя ИП Павлова С.А. на матрешку производителя ООО «ТД Семеновская роспись», 90% респондентов ответили «Да, похожи»

На вопрос анкеты «Как Вы полагаете, повторяет или не повторяет роспись матрешек на данном обозначении («Матрешка традиционная 3-х кукольная» производителя ИП Павлова С.А.) роспись матрешек на данном обозначении Матрешка «Россияночка 3-х кукольная» производителя ООО «ТД Семеновская роспись») по следующим параметрам?» респонденты указали положительный ответ («Да, повторяют (копируют)»):

- общее зрительное впечатление – 93%;

- общий стиль оформления – 89%;

- внешний вид – 88%;

- расположение используемых элементов – 85%;

- характер используемых элементов росписи – 81%;

- общее сочетание цветов и тонов – 74%.

Комиссия ФАС России полагает необходимым отметить, что была лишена возможности составить самостоятельное мнение относительно исследуемых объектов, поскольку несмотря на принятые Комиссией ФАС России определения от 15.12.2022 и от 19.01.2023, Заявителем не были представлены в материалы дела цветные копии материалов заключения от 15.07.2022 № 57-2022.

Тем не менее, оценивая представленное доказательство, Комиссия ФАС России исходит из следующего.

Согласно преамбуле Федерального закона от 06.01.1999 № 7-ФЗ «О народных художественных промыслах» (далее – Закон № 7-ФЗ) народные художественные промыслы представляют собой неотъемлемое достояние и одну из форм народного творчества народов Российской Федерации. Сохранение, возрождение и развитие народных художественных промыслов является важной государственной задачей.

Закон № 7-ФЗ регулирует отношения в области народных художественных промыслов на территории Российской Федерации. Участниками указанных отношений являются граждане и юридические

лица любых организационно-правовых форм и форм собственности (статья 1).

В статье 3 Закона № 7-ФЗ указано:

народный художественный промысел - одна из форм народного творчества, деятельность по созданию художественных изделий утилитарного и (или) декоративного назначения, **осуществляемая на основе коллективного освоения и преемственного развития традиций народного искусства** в определенной местности в процессе творческого ручного и (или) механизированного труда мастеров народных художественных промыслов;

место традиционного бытования народного художественного промысла - территория, в пределах которой исторически сложился и развивается в соответствии с самобытными традициями народный художественный промысел, существует его социально-бытовая инфраструктура и могут находиться необходимые сырьевые ресурсы;

изделие народного художественного промысла - художественное изделие утилитарного и (или) декоративного назначения, изготовленное **в соответствии с традициями данного промысла**;

типовой образец изделия народного художественного промысла - образец, который выполнен в виде готового изделия, рисунка (схемы, типовой композиции), макета (модели) и предназначен для воспроизведения в установленном порядке, в том числе с применением творческого варьирования;

мастер народного художественного промысла - физическое лицо, которое изготавливает изделия определенного народного художественного промысла в соответствии с его традициями;

творческое варьирование - одна из форм проявления народного творчества, основной метод воспроизведения типового образца изделия народного художественного промысла, который предусматривает внесение изменений и дополнений в композиционное, цветовое, орнаментальное, пластическое и иное художественное решение изделия, не приводящих к снижению художественного уровня и качества изготовления изделия народного художественного промысла в сравнении с его типовым образцом;

художественно-стилевые особенности народного художественного промысла - совокупность средств художественной выразительности, приемов мастерства и традиционной технологии изготовления изделий народного художественного промысла, исторически сложившихся под

влиянием культурных, социальных и природных факторов места его традиционного бытования.

В соответствии со статьей 6 Закона № 7-ФЗ мастер народного художественного промысла вправе осуществлять свою деятельность на условиях трудового договора (контракта) или гражданско-правового договора с юридическим лицом либо в качестве индивидуального предпринимателя без образования юридического лица.

Согласно части 3.1 статьи 7 Закона № 7-ФЗ к изделиям народных художественных промыслов не могут быть отнесены изделия, при изготовлении которых заимствованы художественно-стилевые особенности определенного народного художественного промысла, но которые изготовлены не в месте его традиционного бытования.

Таким образом, исходя из совокупности и взаимосвязи вышеприведенных законоположений, можно сделать вывод о том, что народные художественные промыслы представляют собой неотъемлемое достояние и одну из форм народного творчества народов Российской Федерации, при этом осуществлять деятельность в данной области могут как юридические, так и физические лица. Художественные изделия могут быть как уникальными, так и типовыми, но всегда изготовленными **в соответствии с художественно-стилевыми особенностями, которые исторически сложились и развиваются в месте традиционного бытования.** При этом мастер народного художественного промысла, осуществляя изготовление художественного изделия по образцам, применяет творческое варьирование, внося изменения и дополнения в композиционное, цветовое, орнаментальное, пластическое и иное художественное решение изделия. Закон не содержит ограничений в отношении места изготовления изделий, в которых отражены художественно-стилевые особенности определенного народного художественного промысла, но указывает на то, что изделия, изготовленные не в местах традиционного бытования, не могут быть отнесены к изделиям народных художественных промыслов.

При этом согласно подпункту 3 пункта 6 статьи 1259 ГК РФ не являются объектами авторских прав произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов.

В Реестре товарных знаков, знаков обслуживания, географических указаний и наименования мест происхождения товаров 28.10.2019 зарегистрировано НМПТ № 220 «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» (дата подачи заявки: 29.01.2019) с указанием товара: матрёшка; места происхождения (производства) товара (границ географического объекта): город Семёнов Нижегородской области.

Описание особых свойств товара:

«Матрёшки, в отношении которых регистрируется обозначение «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» в качестве наименования места происхождения товара (далее – НМПТ) и предоставляется исключительное право на такое наименование, представляют собой полые разнимающиеся посередине деревянные расписные куклы, в которые вставляются другие такие же куклы меньшего размера. Для них характерна множественность кукол, в комплекте могут быть от 3 до 40 штук. Матрёшки отличаются крепкой, устойчивой формой, относительно тонким «верхом», переходящим в более широкую часть внизу – объёмное тулово.

...

Роспись матрёшек, в отношении которых регистрируется обозначение «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» в качестве НМПТ, натуралистична. К числу характерных особенностей росписи можно отнести прорисовку пером чёрной тушью черт лица и крупноцветковую роспись на фартуках матрёшек. Контур изделий, прорисованный тушью пером, получается чётким, ровным и выразительным. Волосы прорисовываются либо в виде строгой чёлки, либо убраны под платок. Допускается вариативность нанесения рисунка глаз: могут использоваться различные цветовые решения, ресницы могут прорисовываться, но их может и не быть.

Отличительными особенностями в росписи матрёшек, в отношении которых регистрируется обозначение «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» в качестве НМПТ, являются:

- наличие фартука – основы композиции, на котором изображается букет пышных цветов. Для матрёшек характерна крупная цветовая роспись фартука, заполняющая центр изделий. Роспись цветов на фартуке выполняется в виде стилизованных роз, маков, ромашек и других цветов;*
- использование приёма «шахматка», с помощью которой мастерицы украшают платок и сарафан;*
- художественное оформление - большая часть поверхности матрёшки остаётся не окрашенной, что подчёркивает цвет естественного дерева».*

Согласно исторической справке МБУК «Историко-художественный музей», приложенной к письму от 14.03.2022 № 26, семеновская матрёшка легко узнаваема по преобладанию желтого, красного и синего цветов в росписи, наличию пышного букета цветов на сарафане или переднике, заполняющему весь центр фигуры. Художники сначала наносят контур, рисуют лицо, руки, фартук, платок, затем закрашивают платок и сарафан,

а фартурк украшают яркими цветами. Когда краски высохнут, фигурки покрывают лаком и сушат при комнатной температуре (т. 2 л.д. 29).

Таким образом, общее зрительное впечатление; общий стиль оформления; внешний вид; расположение используемых элементов; характер используемых элементов росписи; общее сочетание цветов и тонов, то есть все параметры, которые приведены социологами для сравнения исследуемых объектов, - это **художественно-стилевых особенности росписи матрешек, которые исторически сложились и развиваются в месте традиционного бытования – в г. Семёнове Нижегородской области.**

Поскольку объектами сравнения являлись изделия народных художественных промыслов из одного и того же места традиционного бытования, указанные художественно-стилевые особенности неизбежно должны совпадать у всех изделий вне зависимости от их производителя. Однако это не означает, что все изделия являются идентичными, поскольку мастер народного художественного промысла, осуществляя изготовление художественного изделия по образцам, применяет творческое варьирование, внося изменения и дополнения в композиционное, цветовое, орнаментальное, пластическое и иное художественное решение изделия.

Между тем, из заключения от 15.07.2022 № 57-2022 следует, что при проведении Интернет-опроса респондентам были просто предъявлены карточки с фотографиями сравниваемых матрешек трех разных производителей с целью получить ответы, подтверждающие сходство исследуемых объектов, в то время как у респондентов отсутствовала информация о том, что все сравниваемые объекты являются образцами матрешек, изготовленных в соответствии с традициями их изготовления и росписи, сложившимися в г. Семёнове Нижегородской области, то есть изделиями, относящимися к одному и тому же народному художественному промыслу.

Выводы Комиссии ФАС России подтверждаются самим заключением от 15.07.2022 № 57-2022.

Согласно результатам соцопроса респонденты полагают, что матрешка производителя ИП Павлова С.А. имитирует матрешку производителя АО «Хохломская роспись» (81%) и матрешку производителя ООО «ТД Семеновская роспись» (84%).

Из чего следует, что матрешки производителя АО «Хохломская роспись» и производителя ООО «ТД Семеновская роспись» также в высокой степени похожи между собой по тем же самым параметрам. Однако указанные хозяйствующие субъекты не предъявляют друг другу

претензии в отношении копирования либо имитации своей продукции. При этом оба хозяйствующие субъекта осуществляют попытки запретить Ответчику производить и реализовывать продукцию, представляющую собой изделия народного художественного промысла, исторически сложившегося в месте традиционного бытования.

Комиссия ФАС России полагает, что при таких обстоятельствах поведение Заявителя и Заинтересованного лица не может считаться соответствующим честным обычаям в промышленных и торговых делах по смыслу статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883.

В связи с изложенным ФАС России выданы предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, Заявителю (№ МШ/3832/23 от 23.01.2023) и Заинтересованному лицу (№ МШ/3830/23 от 23.01.2023).

Кроме того, Комиссия ФАС России критически оценивает представленное заключение от 15.07.2022 № 57-2022 также по следующим основаниям.

В большинстве случаев приемы копирования (имитации) используются в товарах повседневного спроса (продукты питания, товары хозяйственного и бытового назначения), поскольку именно такие товары потребитель обычно покупает часто, без раздумий и с минимальными усилиями на их сравнение между собой, в связи с чем не склонен проявлять повышенную степень внимательности и осмотрительности, затрачивает на их выбор минимальное время и приобретает в основном по привычке, основываясь на предыдущем опыте покупки и руководствуясь уже имеющимся впечатлением от внешнего вида товара. Подход антимонопольного органа при оценке случаев копирования (имитации) изложен в разъяснениях ФАС России от 28.09.2020 № АК/83497/20 «О некоторых вопросах доказывания при рассмотрении дела по пункту 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Сложившаяся соответствующая практика антимонопольного органа нашла отражение при рассмотрении дел № 1-14-47/00-08-17 (судебное дело № А40-275171/2018), № 1-14-74/00-08-17 (судебное дело № А40-243596/2018), № 1-14-155/00-08-17, № 08/01/14.6-11/2021 (судебное дело № А40-21708/2022), № 08/01/14.6-37/2021 (судебное дело № А40-26525/2022), № 08/01/14.6-92/2021 и других.

В данном же случае предметом рассмотрения являются изделия народных художественных промыслов, которые не относятся к товарам

повседневного спроса. Рассматриваемые изделия являются разновидностью сувенирной продукции, которую, по мнению Комиссии ФАС России, обоснованно отнести к товарам предварительного выбора, то есть к товарам, которые потребитель в процессе выбора и покупки, как правило, сравнивает между собой по показателям пригодности, качества, цены и внешнего оформления (согласно классификации главы 8 «Разработка товаров: товары, товарные марки, упаковка, услуги» классического труда Филиппа Котлера «Основы маркетинга»).

При этом при покупке сувениров, особенно относящихся к изделиям народных художественных промыслов, очень большое значение имеют личные предпочтения покупателей, а также цель приобретения – себе или в подарок.

Исходя из результатов соцопроса, потребители считают, что при покупке могут перепутать матрешку производителя ИП Павлова С.А. с матрешкой производителя АО «Хохломская роспись» (71%) и с матрешкой производителя ООО «ТД Семеновская роспись» (82%). Из чего следует, что с такой же высокой долей вероятности потребители при покупке могут перепутать матрешку производителя АО «Хохломская роспись» и матрешку производителя ООО «ТД Семеновская роспись».

Вместе с тем из исследования не представляется возможным установить, при каких обстоятельствах потребители могут перепутать товары трех разных производителей, которые реализуются в разных Интернет-магазинах и в непересекающихся торговых точках. Кроме того, из исследования не усматривается, при каких обстоятельствах и каким образом потребители могли получить предыдущий опыт покупки исследуемых изделий народных художественных промыслов, в результате которого они могли сформировать свои представления о приобретаемом товаре и(или) его производителе: в вопросе-фильтре зафиксирован однократный случай приобретения – один раз за последние полгода. При этом приобретаться могло изделие любого народного художественного промысла либо игрушка, матрешка указана только как входящая в это число. В анкету соцопроса не входили вопросы, из ответов на которые можно было бы установить осведомленность респондентов о производителях матрешек, чьи товары были представлены для осуществления сравнения, а также о наличии у респондентов ассоциации исследуемых товаров с конкретными производителями.

В связи с вышеизложенным Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что соцопрос проведен без учета особенностей исследуемой продукции, в связи с чем невозможно рассматривать представленное

заключение от 15.07.2022 № 57-2022 в качестве надлежащего и достоверного доказательства, подтверждающего доводы и требования Заявителя.

Выводы Комиссии ФАС России подтверждаются также имеющимся в материалах дела сравнительным анализом изделий «Деревянная ложка с традиционной росписью Хохлома» арт. 6401 производства ИП Павлова С.А. и «Семеновская ложка» арт. 15040000000 производства Заявителя, а также «Матрешка традиционная» производства ИП Павлова С.А. и «семеновская матрешка» производства Заявителя, составленным комиссией художников росписи по дереву (т. 2 л.д. 5-22).

Согласно выводам сравнительного анализа сравниваемые изделия «... содержат признаки сходства исключительно в неизбежных стилевых особенностях росписи и производства данных изделий, сложившихся исторически на территории Семёновского района, а также мастерству которых обучают в ГБПОУ «Семёновский индустриально-художественный техникум». Все остальные признаки (размеры, форма, метод производства, конструкция, компоновка, орнаментация, элементы и оттенки росписи, отличительные знаки и этикетки производителя) создают зрительно различимое изображение элементов внешнего вида сравниваемых изделий, что не может привести их к сходству до степени смешения и достаточны для того, чтобы покупатель мог различать изделия, рассмотренные в данном сравнительном анализе».

В Реестре товарных знаков, знаков обслуживания, географических указаний и наименования мест происхождения товаров 05.03.2020 зарегистрировано НМПТ № 234 «СЕМЁНОВСКАЯ ЛОЖКА» (дата подачи заявки: 19.09.2019) с указанием товара: ложки; места происхождения (производства) товара (границ географического объекта): г. Семёнов Нижегородской области.

Согласно описанию товара, содержащемуся в свидетельстве на НМПТ № 234 «СЕМЁНОВСКАЯ ЛОЖКА»: *«Отличительными особенностями изготовления ложек являются: - применение поверхностной и фоновой техник хохломской росписи, основанной на растительных травных мотивах; - применение оригинальной техники окраски дерева, позволяющей достичь эффекта позолоты без применения настоящего золота, что представляет собой трудоёмкий технологический процесс; - выполнение росписи без предварительных эскизов и подготовительного рисунка».*

Согласно исторической справке МБУК «Историко-художественный музей», приложенной к письму от 14.03.2022 № 26: «Для хохломской росписи характерна оригинальная техника окраски дерева в золотистый

цвет. Выточенные из дерева предметы грунтовались раствором глины, покрывались олифой и порошком олова, по слою которого выполнялся растительный узор, затем покрывались лаком из льняного масла и закалялись при высокой температуре в печи», «Рисунок в хохломских изделиях основан на использовании растительного орнамента, связанного с традициями живописи Древней Руси. Гибкие, волнистые стебли с листьями, ягодками и цветами обегают стенки, украшают внутреннюю поверхность, придавая предмету исключительную нарядность. На одних предметах стебли цветков вытягиваются вверх, на других – завиваются или бегут по кругу».

Исходя из нормы пункта 1 статьи 1225 ГК РФ и положений главы 76 ГК РФ, наименование места происхождения товара является средством индивидуализации соответствующего товара. Регистрация в установленном законодательством порядке НМПТ не предоставляет правовой охраны товару (его внешнему виду, особым свойствам), но предоставляет правовую охрану **наименованию (словесному обозначению) места (географического объекта)** в отношении определенного товара.

Соответственно, принадлежность лицу права использования НМПТ на основании свидетельства порождает право использовать зарегистрированное наименование (в данном случае «СЕМЁНОВСКАЯ МАТРЁШКА» и «СЕМЁНОВСКАЯ ЛОЖКА»), но не порождает исключительных прав в отношении самого товара (его особенностей), описание которого содержится в свидетельстве.

Кроме того, из письма ГБПОУ «Семеновский индустриально-художественный техникум» (ГБПОУ «СИХТ») от 10.03.2022 № 137 следует, что согласно федеральным образовательным стандартам указанное учебное учреждение готовит кадры для развития известнейших во всем мире промыслов (это хохлома, городец, палех, полхов-майдан, традиционная семеновская матрёшка и другие) разной степени сложности, различного назначения и области применения (изделия промышленного и бытового назначения, декоративные изделия, сувениры и др.). После окончания профессионального образовательного учреждения студентам специальности 54.02.02 (Декоративно-прикладное искусство и народные промыслы) присваивается квалификация Художник народных художественных промыслов, а студентам профессии 54.01.10 (Художник росписи по дереву) квалификация Художник росписи по дереву, следовательно, они могут работать на любых предприятиях НХП России на должности художника (т. 2 л.д. 26).

Таким образом, Ответчик производит и вводит в гражданский оборот

изделия народных художественных промыслов (матрешки и ложки) в соответствии с художественно-стилевыми особенностями, которые исторически сложились и развиваются в месте традиционного бытования данного промысла – г. Семёнове Нижегородской области, и применению которых в изделиях народных промыслов обучают в ГБПОУ «СИХТ».

В отношении ссылки Заявителя на продукцию, включенную в Перечень образцов изделий народных художественных промыслов признанного художественного достоинства Ордена «Знак Почета» АО «Хохломская роспись», утвержденный приказом Минпромторга России от 20.05.2021 № 1848, Комиссия ФАС России полагает необходимым отметить следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Закона № 7-ФЗ федеральные органы государственной власти обеспечивают экономические, социальные и иные условия для сохранения, возрождения и развития организаций народных художественных промыслов, перечень которых утверждается уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

В Перечень организаций народных художественных промыслов, поддержка которых осуществляется за счет средств федерального бюджета, утвержденный приказом Минпромторга России от 19.01.2022 № 97 (Зарегистрировано в Минюсте России 21.02.2022 № 67391), включены Ордена «Знак Почета» АО «Хохломская роспись» и ООО «ТД Семёновская роспись».

Финансовая поддержка со стороны государства осуществляется в том числе в виде освобождения от налогообложения реализации изделий народных художественных промыслов признанного художественного достоинства (за исключением подакцизных товаров), образцы которых зарегистрированы в порядке, установленном уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти (подпункт 6 пункта 3 статьи 149 части второй Налогового кодекса Российской Федерации).

Положение о регистрации Министерством промышленности и торговли Российской Федерации образцов изделий народных художественных промыслов признанного художественного достоинства по представлению органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации утверждено приказом Минпромторга от 18.02.2019 № 451 (Зарегистрировано в Минюсте России 19.07.2019 № 55314).

Пункт 2 указанного Положения содержит требования к регистрируемым образцам изделий народных художественных промыслов.

Таким образом, Перечень образцов изделий народных художественных промыслов признанного художественного достоинства Ордена «Знак Почета» АО «Хохломская роспись», утвержденный приказом Минпромторга России от 20.05.2021 № 1848, содержит перечень образцов продукции Заявителя, освобожденных от налогообложения в силу подпункта 6 пункта 3 статьи 149 части второй Налогового кодекса Российской Федерации, но не является перечнем объектов интеллектуальной собственности Заявителя.

При этом, как указывалось выше, Перечень содержит 1112 позиций, ни одна из которых не поименована «Семеновская матрешка» и «Семеновская ложка».

В отношении представленных Заявителем претензионных писем от 11.10.2021 и 16.04.2021 (т. 2 л.д. 186-188) Комиссия ФАС России полагает необходимым отметить, что из письма от 11.10.2021 не представляется возможным установить, какому лицу и от какого лица оно направлено.

Из содержания письма от 16.04.2021 следует, что некое физическое лицо на электронную почту Заявителя направило письмо, выражающее недовольство ценовой политикой Заявителя в связи с тем, что им было обнаружено, что на сайте Ответчика аналогичная продукция предлагается по более низким ценам.

Содержание представленного письма не свидетельствует о том, что автор письма каким-либо образом путает продукцию разных производителей, он предлагает Заявителю скорректировать свои цены в сторону уменьшения.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что совокупность имеющихся в материалах дела доказательств и установленных по делу обстоятельств не указывает на наличие в рассматриваемых действиях Ответчика нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Рассмотрение дела № 08/01/14.6-76/2022 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ИП Павлова С.А. (ИНН 522802982305, ОГРНИП 316527500030377, адрес: 606654, Нижегородская обл., г. Семенов, ул. Пионерская, д. 59) прекратить в связи с отсутствием в действиях ИП Павлова С.А. (ИНН 522802982305, ОГРНИП 316527500030377, адрес: 606654, Нижегородская обл., г. Семенов, ул. Пионерская, д. 59) нарушения антимонопольного законодательства.
2. Основания для признания действий ИП Павлова С.А. (ИНН 522802982305, ОГРНИП 316527500030377, адрес: 606654, Нижегородская обл., г. Семенов, ул. Пионерская, д. 59) нарушением антимонопольного законодательства отсутствуют.
3. Основания для выдачи ИП Павлову С.А. (ИНН 522802982305, ОГРНИП 316527500030377, адрес: 606654, Нижегородская обл., г. Семенов, ул. Пионерская, д. 59) предписания о прекращении действий, нарушающих антимонопольное законодательство, отсутствуют.
4. Основания для принятия других мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии

Т.Е. Никитина

Члены Комиссии:<...>

<...>

<...>

<...>

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