

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/01/14.6-9569/2021

ООО «Трэйдстор»

127106, г. Москва, ул. Гостиничная, д. 3эт/оф. Блок
5/523

г. Москва

d.burmistrov@yahoo.com

Резолютивная часть решения оглашена «26»
октября 2021 г.

В полном объеме решение изготовлено «16»
ноября 2021 г.

ООО «Арт-Тойз»

192238, г. Санкт-Петербург, ул. Бухарестская, д.
72, корп. 1, лит. А, пом. 33

Комиссия Управления Федеральной
антимонопольной службы по г. Москве по
рассмотрению дела № 077/01/14.6-9569/2021

о нарушении антимонопольного
законодательства (далее — Комиссия Московского УФАС России, Комиссия) в составе:

Hesmirnova@semenovpevzner.ru

председателя Комиссии: <...>,

членов Комиссии: <...>, <...>, <...>,

рассмотрев дело № 077/01/14.6-9569/2021 по признакам нарушения
«Трэйдстор» (ОГРН 11677446835915, ИНН 9715272721) пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона
от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),
выразившегося в незаконном введении в гражданский оборот конструкторов «Магникон» с
дизайном упаковки, копирующей и имитирующей упаковку конструктора ООО «Арт-Тойз»
«Magformers»,

ООО

в присутствии представителя ООО «Арт-Тойз» в лице <...> (по доверенности б/н от 27.07.2021),

в отсутствие ООО «Трэйдстор» (уведомлен надлежащим образом),

руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 077/01/14.6-9569/2021 о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено на
основании заявления ООО «Арт-Тойз» (далее также заявитель) относительно наличия в
действиях ООО «Трэйдстор» (далее также ответчик, Общество) признаков нарушения пункта 2
статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в незаконном введении в гражданский
оборот конструкторов «Магникон» с дизайном упаковки, копирующей и имитирующей упаковку
конструктора ООО «Арт-Тойз» «Magformers».

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренцией является
соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого
из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке

воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товарным рынком является сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссией Московского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

ООО «Арт-Тойз» (адрес: 192238, г. Санкт-Петербург, ул. Бухарестская, д. 72, к. 1, лит. А, пом. 33Н) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 18.09.2015 за основным государственным регистрационным номером 1157847318067, ИНН 7816284800, КПП 781601001.

ООО «Арт-Тойз» осуществляет деятельность по торговле оптовыми играми и игрушками, классифицированную 46.49.42 кодом ОКВЭД, что подтверждается контрактом на поставку от 24.12.2015, таможенными декларациями (от 06.02.2019, от 06.03.2019).

ООО «Трэйдстор» (адрес: 127106, г. Москва, ул. Гостиничная, д. 3, эт/оф.блок 5/523) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 06.09.2016 за основным государственным регистрационным номером 11677446835915, ИНН 9715272721, КПП 771501001.

ООО «Трэйдстор» осуществляет деятельность по торговле оптовыми играми и игрушками, классифицированную 46.49.42 кодом ОКВЭД, что подтверждается контрольной закупкой от 23.07.2020, и информацией с официального сайта продавца по адресу magnikon.ru, который в соответствии с ответом АО «РСИЦ» принадлежит генеральному директору ООО «Трэйдстор» Гриценко В.А.

Пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товарным рынком является сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно пункту 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу подпункта «б» пункта 10.6 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке определение продуктовых границ товарного рынка может производиться исходя из предмета договоров, заключаемых хозяйствующим субъектом (в том числе в отношении которого поданы в антимонопольный орган заявление, материалы) по поводу товара, предлагаемого им к продаже.

В целях настоящего анализа определение продуктовых границ товарного рынка производится исходя из кодов ОКВЭД; предмета договоров, заключенных хозяйствующими субъектами при осуществлении хозяйственной деятельности, а также экземпляров товара заявителя и ответчика, представленных в материалы дела.

ООО «Трэйдстор» и ООО «Арт-Тойз» являются конкурентами, осуществляющими аналогичную хозяйственную деятельность на рынке по оптовой торговле играми и игрушками. Данные сведения также подтверждаются:

1. данными с официального сайта заявителя magformers.ru;
2. каталогами товаров («Книга идей») «Magformers»;
3. маркетинговых буклетов;
4. договором №.РС-0624/2019 от 08.08.2019 с эфирной справкой о прохождении рекламных материалов в эфире телеканала;
5. скриншоты, подтверждающие рекламу продукции «Magformers» в сериале «Фиксики»;
6. каналы продаж через сети детских магазинов: «Детский мир», «Hamleys»,

Деятельность ответчика подтверждается:

1. сведениями с официального сайта ООО «Трэйдстор» magnikon.ru;
2. инструкцией по сборке спорного набора «Конструктор Магникон»;
3. копиями товарных накладных № 57 от 31.01.2020, № 220 от 06.02.2020;
4. счетом на оплату № 614 от 07.08.2020;
5. протоколом осмотра сайта в сети Интернет.

Таким образом, продуктовыми границами анализируемого товарного рынка являются услуги по оптовой торговле играми и игрушками.

Географические границы обуславливаются экономическими, технологическими, административными барьерами, ограничивающими возможность потребителей воспользоваться товарами (работами, услугами) на рассматриваемой территории, и устанавливают территорию, на которой потребители из выделенной группы имеют экономическую возможность воспользоваться рассматриваемыми услугами.

Согласно представленным материалам деятельность ООО «Трэйдстор» и ООО «Арт-Тойз» осуществляется на территории Российской Федерации, в том числе города Москвы. Так согласно материалам заявителя рекламная компания Общества (рекламные ролики на каналах, журналы, детские телепрограммы) распространяется на территории Российской Федерации, в том числе продажа осуществляется посредством электронных площадок (например, посредством ООО «Вайлдберриз», ООО «Озон»). Согласно информации с сайта ответчика, Общество также осуществляет доставку спорной продукции на территории Российской Федерации, а также продажу через крупные сети магазинов, в том числе «Детский мир».

Необходимо отметить, что отсутствуют какие-либо правовые основания или объективные данные для выделения или ограничения географических границ пределами более узко, чем населенный пункт, что по сути противоречит также и подпункту «а» пункта 4.2 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке.

Таким образом, географическими границами анализируемого товарного рынка является территория Российской Федерации, в том числе город Москва.

Согласно пункту 2.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка. Наименьший временной интервал анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта должен составлять один год или срок существования товарного рынка, если он составляет менее чем один год.

Комиссией в рамках рассмотрения дела № 077/01/14.6-9569/2021 материалам дела установлено, что первая продукция ответчика появилась на рынке в 2020 года, что подтверждается товарными накладными от 31.01.2020, от 06.02.2020.

Таким образом, временной интервал настоящего анализа состояния конкуренции определен с 31.01.2020 по настоящее время.

В силу подпункта 2 пункта 10.6 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке для целей настоящего анализа определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на одном товарном рынке, производится в объеме, необходимом для установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим

субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Лицом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, является ООО «Трэйдстор»; лицом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки, является ООО «Арт-Тойз».

Конкурентные отношения между субъектами обосновываются как вышеизложенными доводами, так и фактическим нахождением на одном товарном рынке в одно и то же время.

Таким образом, в состав хозяйствующих субъектов, действующих на анализируемом товарном рынке, входят ООО «Трэйдстор», ООО «Арт-Тойз».

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

Согласно части 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в 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.

Необходимо отметить, что в силу положений пункта 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции не подлежит выяснению обстоятельство наличия введения в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей. Достаточно установления только лишь факта копирования или имитации внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

При этом копированием внешнего вида изделия является воспроизведение внешнего вида изделия другого хозяйствующего субъекта (предпринимателя) и введение его в гражданский оборот. Имитация внешнего вида товара представляет собой своеобразное подражание товару конкурента с целью создания у покупателей впечатления о принадлежности таких товаров линейке имитируемых товаров.

Индивидуализировать продукцию могут как конкретные обозначения, не зарегистрированные в качестве товарных знаков, так и общий внешний вид, элементы оформления упаковки и другие средства. При смешении продукция хозяйствующего субъекта по тем или иным параметрам настолько напоминает продукцию конкурента, что потребитель способен принять его товар за товар конкурента.

С учетом изложенного предметом рассмотрения по данной категории дел является не только установление факта копирования (имитации) как таковое, а воздействие такой тактики лица, в отношении которого подано заявление, на конкурентную среду, выражающееся в возможном смешении товаров разных производителей, оформленных с использованием сходных элементов дизайна, цветовой гаммы и т.п. В результате такого смешения потребитель при приобретении товара ошибочно принимает новый товар за давно ему известный, ориентируясь на знакомое ему обозначение, что вызывает отток потребительского спроса от товара правообладателя к товару со сходным до степени смешения обозначением.

ООО «Арт-Тойз» является официальным импортером и дистрибьютором, осуществляющим ввоз и введение в гражданский оборот на территории Российской Федерации игрушек для детей — магнитных конструкторов «Magformers».

Производителем магнитных конструкторов «Magformers» является компания Gymworld Inc. Введение магнитных конструкторов «Magformers» в гражданский оборот на территории Российской Федерации осуществляется заявителем на основании контракта на поставку от 24.12.2015 года (далее — Контракт), заключенного между заявителем и компанией-поставщиком Magformers Inc, являющим филиалом Gymworld Inc согласно праву Республики Корея (подтверждается свидетельством о государственной регистрации).

На основании Контракта и приложения к нему от 09.10.2018 заявитель с февраля 2019 года осуществляет введение в гражданский оборот на территории Российской Федерации следующие товары: Magformers Amazing Police (Полиция) (товар № 717002), Magformers Amazing Rescue Set (Служба спасения) (товар № 717003).

Заявитель осуществляет введение товаров в гражданский оборот на территории Российской Федерации с февраля 2019 года, что выше было подробно доказано посредством представленных заявителем доказательств (согласно списку приложений к заявлению вх. № 73792/20 от 07.10.2020).

Исключительные права на дизайн упаковок товаров Magformers Amazing Police и Magformers Amazing Rescue Set принадлежат Gymworld Inc, что подтверждается свидетельством об авторстве дизайна № 2020-318. При этом создание дизайна было осуществлено значительно раньше, что подтверждается выбитой на упаковке датой производства 07.12.2018.

Товары были созданы в 2018 году сотрудниками (авторами) отдела дизайна Gymworld Inc. в рамках исполнения служебных обязанностей и утверждены главой отдела дизайна Gymworld Inc. Факты наличия трудовых отношений между Gymworld Inc и авторами на момент создания рассматриваемых товаров, а также их должностные функции подтверждаются копиями трудовых договоров, представленных к письменным пояснениям от 22.06.2021.

Упаковки представляют собой оригинальное дизайнерское решение, в котором были согласованы с руководством Gymworld Inc для массового выпуска товаров на рынок. Факты создания авторами упаковок товаров подтверждается рядом представленных документов в материалы дела, а именно приложения 4-9, 11 к пояснениям от 22.06.2021 вх. № 51050-ЭП/21).

Между тем заявителю стало известно о том, что ООО «Трэйдстор» осуществляет продажу конструкторов под наименованием «Магникон» МК-50 «Полицейский участок» и МК-50 «Пожарная станция», которые сходны до степени смешения с товарами заявителя Magformers Amazing Police (Полиция) (товар № 717002), Magformers Amazing Rescue Set (Служба спасения).

Так внешний вид конструкторов ООО «Трэйдстор» копирует внешний вид товаров заявителя, а именно: имеют сходное оформление упаковок сравниваемых товаров, вплоть до использования отдельных элементов, полностью совпадающих по форме, цветовой гамме и расположению на упаковке. Так, например, цветовое решение конструктора «Магникон» МК-50 «Полицейский участок» использует темно-синий, красный, желтый/золотой, черный, белый, серый, как и у конструктора Magformers Amazing Police (Полиция). Также расположение деталей и элементов, их ракурсы. Кроме того, аналогичная комплектация деталей: окон, лестниц, наклеек, машинок.

Полагая, что такие действия способны вызвать и вызывают смешение с продукцией заявителя, вводят в заблуждение потребителей в отношении товара и его производителя, а также направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности конкурирующим субъектом хозяйственной деятельности, ООО «Арт-Тойз» обратилось в управление с заявлением о наличии в действиях ООО «Трэйдстор» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

При рассмотрении конструктора «Магникон» МК-50 «Пожарная станция» также установлено, что используется цветовое решение в красном, белом, сером, черном, желтом цветах, как у конструктора Magformers Amazing Rescue Set (Служба спасения), в том числе расположения отдельных деталей и элементов, их ракурсов расположения. Идентичная комплектация и внешний вид деталей, наклеек.

Данные доводы подтверждаются заключениями специалистов по вопросу наличия или отсутствия признаков переработки (имитации) внешнего вида конструктора Magformers Amazing Rescue Set и внешнего вида его товарной упаковки, во внешнем виде конструктора «Магникон МК-50 Пожарная станция» и внешнем виде его товарной упаковки, а также Magformers Amazing Police и внешнего вида его товарной упаковки, во внешнем виде

конструктора «Магникон МК-50 Полицейский участок» и внешнем виде его товарной упаковки (патентного поверенного Российской Федерации № 1826 Филатова А.Ю. от 2021 года).

Так в заключении установлено, что внешний вид (дизайн) упаковки конструктора «Магникон» МК-50 «Пожарная станция» воспроизводит (копирует) значительное количество графических элементов и образованных ими композиций с упаковки конструктора Magformers Amazing Rescue Set (Служба спасения), а равно является его переработкой (имитацией) и не может считаться самостоятельным и независимо созданным произведением.

Также во внешнем виде (дизайне) конструктора «Магникон МК-50 Пожарная станция» и его товарной упаковки содержится большое количество элементов, сходных до степени смешения с элементами, присутствующими во внешнем виде (дизайне) конструктора Magformers Amazing Rescue Set (Служба спасения) и его товарной упаковки, обуславливает возникновение ситуации, при которой потребители будут отождествлять один товар с другим в случае их одновременного присутствия на товарном рынке. Подобное смешение приведет к введению потребителей в заблуждение относительно изготовителя конкретного товара.

Выводы специалиста опираются не только на обозначенные в настоящем заключении нормы права, но и на сложившуюся практику ФАС России. (дело № 4-14.33-855/00-08-17, № 1-14-115/00-08-17, № 03-24/17-2018).

Аналогичные выводы содержатся и в заключении по внешнему виду упаковки конструктора «Магникон МК-50 Полицейский участок» и упаковки конструктора Magformers Amazing Police (Полиция).

При этом ответчик указывает на тот факт, что все его конструкторы маркированы собственными и известными потребителю товарными знаками «Магникон» по свидетельству № 603514, «Усиленные магниты» по свидетельству № 773848, «MarsWars» по свидетельству № 680584. Изобразительные элементы, расположенные на товарах Общества и заявителя оригинальными не являются, так как это исполнение широко известных и используемых разными производителями элементов конструкторов (человечков, машин), при этом их отдельном восприятии потребитель не основывает выбор товара или иного производителя.

Вместе с тем конечные товары Общества и заявителя вводятся в гражданский оборот в коробках, не обладающими какими-либо отдельными внешними различительными особенностями, сами элементы конструкторов в розничной продаже отдельно не представляются и не продаются, при этом указанные отдельные элементы товара заявителя также маркированы его товарным знаком, что на практике также исключает их отнесение к товару какого-либо иного производителя. Более того, по мнению Общества, подобные дизайны конструкторов являются широко распространенными на соответствующем товарном рынке и не ассоциируются с конкретным их производителем.

Однако каких-либо доказательств наличия иных субъектов-конкурентов, выпускающих данную продукцию с аналогичным дизайном в рамках рассмотрения настоящего заявления представлено было, равно как и не представлено документально-подтвержденных сведений относительно того, что ООО «Трэйдсор» был разработан дизайн данных конструкторов.

При этом представленное экспертное заключение относительно самостоятельности дизайнерского решения упаковок конструктора торговых марок «Магникон» и «Магформерс» не свидетельствует о том, что ответчиком продукция под спорным дизайном была введена раньше каких-либо субъектов-конкурентов, в том числе заявителя, в то время как ООО «Арт-Тойз» представило достаточно доказательств того, что являлось первым лицом, введшим товар с данным дизайном. Обратного в материалы дела не представлено.

Кроме того, согласно материалам дела первая продукция ответчика появилась на рынке значительно позже, лишь в 2020 года, что подтверждается товарными накладными от 31.01.2020, от 06.02.2020. Обратного ответчиком не представлено.

Как отмечает ООО «Трэйдсор» представленные заявителем документы не подтверждают сходство до степени смешения итогового внешнего вида товаров ООО «Трэйдсор» и заявителя, отсутствуют доказательства взаимосвязи действий ООО «Трэйдсор» с целью занятия более выгодного положения на товарном рынке, либо создания им условий, ограничивающих или устраняющих возможность доступа заявителя на соответствующий товарный рынок, отсутствует обоснованная оценка действий ответчика как способных создать смешение с товарами другого субъекта-конкурента на рынке определенных товаров с точки зрения рядового потребителя этих товаров.

Вместе с тем ответчиком было представлено также заключение по результатам проведения исследования от 01.04.2021, согласно которому дизайнерские решения упаковок «Магникон» не является переработкой дизайнерского решения упаковок «Магформерс» на основании того, что на упаковках не имеется важной индивидуализирующей функции, поскольку форма изображенного товара в данном случае является стандартной и предназначена исключительно для информирования потребителя о составе/свойствах товара, находящегося в упаковке.

В том числе исследование специалистов № 1521-21 от 31.03.2021, согласно которому дизайн упаковок, предназначенный для упаковывания игрушек — магнитных конструкторов «Магформерс» обладают отличительными признаками, позволяющими отличить их от дизайна соответствующих упаковок «Магникон». Так, например, дизайн упаковок игрушек с учетом размещения на них товарных знаков заявителя и ответчика указывает, что дизайн упаковок конструкторов заявителя отличается от дизайна упаковок конструктора ответчика типом товарного знака, его размещения на упаковке и сочетанием цвета.

При этом представленное заключение по результатам проведения маркетингового исследования № МИ-02-06/21 от

06.04.2021 предоставляет информацию относительно объема продажи конструкторов заявителя и ответчика на 2020 год, но не доказывает какой-либо из фактов, способных определить ответчика лицом, способствующим в развитии и продвижении данного конструктора на рынке с момента его появления.

При этом ввиду наличия противоречивых заключений со стороны ООО «Трэйдсор» и ООО «Арт-Тойз» Комиссией было принято решение о вынесении вопроса относительно наличия или отсутствия признаков копирования или имитации фирменного стиля, дизайна на Экспертный совет по применению законодательства о рекламе и антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции при Управлении Федеральной антимонопольной службы по г. Москве от 14.07.2021 (далее — Экспертный совет), а также направлен запрос о получении заключения специалистов НП «ОКЮР».

На заседании Экспертного совета перед экспертами был поставлен следующий вопрос: присутствуют ли в оформлении упаковки конструктора «Магникон» признаки копирования или имитации фирменного стиля, дизайна упаковки конструктора «Магформерс»?

Согласно результатам голосов членов Экспертного совета пятнадцать человек проголосовали, что в оформлении этикеток бутылок вина «Магформерс» и «Магникон» присутствуют признаки копирования или имитации фирменного стиля, дизайна и один эксперт воздержался.

При этом экспертами отмечено следующее:

- «На компании, выходящей на рынок, лежит ответственность изучения этого рынка, в том числе деятельности конкурентов. Новым компаниям необходимо более тщательно подходить к оформлению своего товара и не допускать копирования».
- «Потребитель при выборе товара детально не анализирует увиденную упаковку и в случае ситуативного выбора представленные товары друг от друга не отличит».
- «Из фотографий упаковок явно прослеживается одинаковое расположение логотипа, рисунка, других элементов дизайна».

Из вышеизложенного следует, что по потребители способными отнести данные упаковки к одному изготовителю/продавцу, а равно существует риск смешения в глазах потребителей указанных товаров в случае их одновременного присутствия на товарном рынке.

Также в соответствии с представленным заключением Ассоциации «НП «ОКЮР» от августа 2021 (исх. № 06/08-1 от 06.08.2021) о наличии копирования или имитации дизайна упаковки конструкторов «Магформерс» производства Gumworld Inc., со стороны ООО «Трэйдсор» при введении в гражданский оборот конструкторов «Магникон» от августа 2021 года установлено наличие всех признаков для признания факта наличия имитации в дизайне упаковки конструкторов «Магникон» производителя «Трэйдстор», дизайна оригинальной упаковки конструкторов «Магформерс», производства ООО «Арт-Тойз».

Таким образом, оценив в совокупности все имеющиеся доказательства и обстоятельства, следует вывод о наличии сходства упаковок «Магникон» производства ответчика схожи с упаковкой «Магформерс» производства заявителя.

В соответствии с представленными документам установлено, что указанная продукция относится к одному виду, реализуется на предприятиях розничной торговли, а именно — детских магазинах, интернет площадках. Таким образом, при приобретении магнитных конструкторов в рассматриваемом оформлении (дизайне) потребители могут быть введены в заблуждение в отношении товара и его производителя.

Ответчик недобросовестно воспользовался известностью используемого заявителем бренда «Магформерс», вся продукция, идентифицируемая которым, является широко известной среди потребителей как в городе Москва, так и в Российской Федерации, в целом.

В контексте именно акта недобросовестной конкуренции, необходимо отметить, что получение преимущества ООО «Трэйдсор» непосредственно связано с привлечением к своей продукции потребителей, которые полагают, что приобретают товар ООО «Арт-Тойз», введенный в гражданский оборот значительно ранее. Такой товар дольше присутствует на рынке, а равно известен целевому покупателю. Так, в соответствии с представленными в материалы дела документами к моменту ввода в гражданский оборот продукции ответчика конструктор «Amazing Police», «Amazing Rescue Set» заявителя уже было выпущено на рынок, что подтверждается заверенной копией отчета о выпуске данной продукции от 19.10.2018 и заверенной копией решения о массовом выпуске продукции рассматриваемой продукции от 10.09.2018..

Следовательно, указанные недобросовестные действия повлекут для ответчика получение

необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, а для заявителя, напротив, - отток потребительского спроса, убытки и вред деловой репутации.

Комиссией отмечается, что учитывая известность и узнаваемость конструктора «Amazing Police», «Amazing Rescue Set», реализуемого ООО «Арт-Тойз» задолго до выпуска конструктора в спорной упаковке ответчиком, потенциальные покупатели могут ошибочно воспринять продукцию ответчика в качестве известной им продукции заявителя. Вышеуказанное предоставляет ООО «Трэйдстор» возможность извлекать выгоду из известности продукции заявителя, что в свою очередь создает возможность причинения убытков заявителю, вызванных оттоком потребителей к конкуренту. При этом для признания факта недобросовестной конкуренции в действиях хозяйствующего субъекта-конкурента заявителю не требуется доказывать причиненные убытки, достаточно установления такой возможности.

Резюмируя изложенное, на основании материалов дела № 077/01/14.6-9569/2021 Комиссией Московского УФАС России действия ООО «Трэйдстор» (ОГРН 11677446835915, ИНН 9715272721) признаны актом недобросовестной конкуренции, установлены все признаки такого деяния, сформулированные в пункте 9 статьи 4, пункте 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Нарушение ООО «Трэйдстор» пункта 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции непосредственно выразилось в действиях по введению в гражданский оборот конструктора «Магникон МК-50 Полицейский участок», «Магникон МК-50 Пожарная станция», способного вызвать смешение с товарами ООО «Арт-Тойз», а именно путем имитации внешнего вида конструктора «Amazing Police», «Amazing Rescue Set», вводимого в гражданский оборот ООО «Арт-Тойз», в том числе оформления упаковки, этикетки и иных элементов, индивидуализирующих такой товар (серию товаров).

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на защиту конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарного рынка, на котором произошли недобросовестные действия (бездействие), предупреждения дальнейшего нарушения Ответчиком антимонопольного законодательства, что обосновано статьями 1, 22, 23, 50 Закона о защите конкуренции.

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о защите конкуренции, а также законных прав конкурентов, контрагентов и иных заинтересованных лиц.

Резюмируя изложенное, в соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49, частью 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции Комиссия считает необходимым выдать предписание ООО «Трэйдстор».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Трэйдстор» (ОГРН 11677446835915, ИНН 9715272721), связанные с незаконным введением в гражданский оборот конструкторов «Магникон» с дизайном упаковки, копирующей и имитирующей дизайн упаковки конструктора ООО «Арт-Тойз» «Magformers», актом недобросовестной конкуренции в соответствии с пунктом 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать ООО «Трэйдстор» (ОГРН 11677446835915, ИНН 9715272721) предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

Решение вступает в законную силу со дня принятия (изготовления его в полном объеме) и может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд г. Москвы.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исп. <...>