

РЕШЕНИЕ

по делу № 08-ФАС22-НК/07-18

Решение вынесено 23 октября 2018г. г.Барнаул

В полном объеме решение изготовлено 26 октября 2018г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

К <...> – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

Б<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

Б<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

К<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 08-ФАС22-НК/07-18 по признакам нарушения ООО «КВАНТ» пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в отсутствие на заседании представителей:

заявителя – ПАО «Детский мир», 117415, г.Москва, пр.Вернадского, 37, корп. 3, ОГРН 1027700047100, ИНН 7729355029 (извещено надлежащим образом),

ответчика – ООО «КВАНТ», 659333, г.Бийск, Казанцевых ул., 58, ОГРН 1082204009326, ИНН 2204041810,

УСТАНОВИЛА:

дело № 08-ФАС22-НК/07-18 возбуждено на основании заявления ПАО «Детский мир» относительно наличия в действиях ООО «КВАНТ» признаков нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в использовании в предпринимательской деятельности обозначений, схожих до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками «Детский мир», правообладателем которых является заявитель.

В заседание Комиссии представители лиц, участвующих в деле, не явились, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещены надлежащим образом. ПАО «Детский мир» заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителей Общества (вх. №1812754 от 23.10.2018г.).

В силу статьи 45 Закона о защите конкуренции факт отсутствия при рассмотрении дела представителей лиц, участвующих в деле, при условии их надлежащего уведомления о дате, времени и месте его рассмотрения, не является препятствием для рассмотрения дела в данном заседании в отсутствие указанных лиц.

Оценив в совокупности и во взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы антимонопольного законодательства, Комиссия Алтайского краевого УФАС России приходит к следующим выводам.

Указанные юридические лица являются действующими, сведений о прекращении деятельности не имеется.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция - 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 (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) 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.

ПАО «Детский мир» (117415, г.Москва, пр.Вернадского, 37, корп. 3) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 09.08.2002 за основным государственным регистрационным номером 1027700047100, ИНН 7729355029.

Осуществляет предпринимательскую деятельность, согласно Выписке из ЕГРЮЛ, на рынке розничной торговли непродовольственными товарами, не включенными в другие группировки, в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.78.9 – основной), а также на рынке розничной торговли по почте или по информационно-коммуникационной сети Интернет (ОКВЭД 47.91 – дополнительный).

Для индивидуализации своей деятельности ПАО «Детский мир» использует:

- общеизвестный товарный знак, зарегистрированный в Перечне общеизвестных в РФ товарных знаков 17.12.2007г. (признан общеизвестным с 01.01.1985г.), что подтверждается свидетельством № 66,
- комбинированный товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ 11.09.2008г. сроком (приоритет товарного знака с 18.08.2006г.), что подтверждается свидетельством № 359487.

Данные товарные знаки используются правообладателем для индивидуализации своей коммерческой деятельности в качестве основного фирменного стиля Общества, главным образом в оформлении и рекламе магазинов Общества (сеть «Детский мир»), а именно: на вывесках, при оформлении витрин, на пакетах, информационных табличках и досках для покупателей, маркетинговых акциях, указателях входа в магазин, вывесках с режимом работы, указателях отделов магазинов, дисконтных картах, брошюрах, каталогов в наружной рекламе, при рекламе в СМИ и пр., а также на сайте интернет-магазина «Детский мир».

ПАО «Детский мир» в адрес Алтайского краевого УФАС России представлены договоры аренды, подтверждающие факт аренды Обществом нежилых помещений в целях розничной торговли товарами для детей на территории г.Барнаула Алтайского края и г.Горно-Алтайска Республики Алтай. В частности, договор аренды нежилого помещения от 14.10.2017г., заключенный между ООО «2-Альфа» и ПАО «Детский мир». Согласно приложению № 5 к вышеназванному договору, ПАО «Детский мир» использует помещение в торговом центре

«ЗАПАДНЫЙ», расположенном по адресу: Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, пр. Коммунистический, 117, для целей организации в нем деятельности, обусловленной торговым профилем арендатора, включая устройство технических, подсобных и административных помещений, необходимых для надлежащего осуществления его деятельности. Торговым профилем арендатора является розничная торговля основными группами товаров детского и сопутствующего ассортимента различных торговых марок российских и иностранных производителей. Факт использования ПАО «Детский мир» названного нежилого помещения для организации в нем магазина индивидуализированного товарными знаком «детский мир» подтверждается сведениями из общедоступных источников информации, в частности с сайта в сети Интернет по адресу www.detmir.ru, а также из справочно-информационной системы «Дубль ГИС», г. Горно-Алтайск.

ООО «Квант» (659333, г. Бийск, Казанцевых ул., 58) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый реестр юридических лиц 23.12.2008г. за основным государственным регистрационным номером 1082204009326, ИНН 2204041810; осуществляет предпринимательскую деятельность, согласно выписке из ЕГРЮЛ, на рынке прочей розничной торговли в неспециализированных магазинах (ОКВЭД 47.19 – основной), а также на рынке розничной торговли прочими товарами в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.7 – дополнительный).

Фактическое осуществление ООО «Квант» деятельности по розничной торговле подтверждается предоставленными ПАО «Детский мир» копией чека № 4794 от 29.01.2018г., на котором отражены сведения о приобретаемом товаре, а именно: ручка, а также сведения об ООО «Квант» и фотоснимки вывесок магазина, в котором приобретался указанный товар.

Кроме того, ООО «Квант» представлены документы и сведения, свидетельствующие о нахождении в собственности части здания (общая площадь 2976,9 кв.м., 1, 2 этаж, литер К) торгового центра «ГОРНЫЙ», расположенного по адресу: Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, Коммунистический пр., 109/2, и в котором в настоящее время находится «РАЗНОТОРГ Детский» (ранее - «Детский мир»), в котором осуществляет деятельность ООО «Квант». ООО «Квант» представлены договоры аренды части нежилых помещений в указанном торговом центре, которые сдаются Обществом в аренду ИП Матвеевой <...> (помещение используется исключительно для торговли товаром: бижутерия) – договор аренды № А/28/2/01/16-Г9 от 23.11.2016г.; ИП Носовой <...> (помещение используется исключительно для торговли товаром: ювелирные изделия, украшения) – договор аренды № А/34-35/17-Г9 от 01.03.2017г.; ИП Семеновой <...> (помещение используется исключительно для торговли товаром: мужская одежда, обувь) – договор аренды № А/24/НП/17-Г9 от 01.04.2017г.; ИП Ульчиекову <...> (помещение используется исключительно для торговли товаром: текстиль) – договор аренды № А/25/НП/17-Г9 от 01.04.2017г.

ООО «Квант» также в антимонопольный орган предоставлена товарная накладная № 282 от 01.07.2017г., в соответствии с которой Обществом от ООО «Чайка», г. Томск по договору комиссии получены товары детского ассортимента, что свидетельствует об осуществлении ООО «Квант» деятельности по реализации товаров детского ассортимента.

Резюмируя изложенное, ПАО «Детский мир» и ООО «КВАНТ» являются конкурентами на рынке розничной торговли непродовольственными товарами, в частности товарами детского ассортимента, в пределах одних географических границ - Республика Алтай, следовательно, добросовестная конкуренция, как фактор ведения данными хозяйствующими субъектами конкурентной борьбы на

началах добросовестности, разумности и справедливости, в соответствии с законодательством Российской Федерации, не создавая препятствий друг другу, заведомо предполагается.

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

Согласно статье 10bis «Недобросовестная конкуренция» Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в г. Париже 20 марта 1883 года, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В том числе согласно указанной международной правовой норме подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смещение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В свою очередь пункт 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции не допускает недобросовестную конкуренцию путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смещение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе:

1) незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ним до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

ПАО «Детский мир», как указано выше, обратилось в Алтайское краевое УФАС России с заявлением на действия ООО «Квант», поскольку заявителю в 2018 году стало известно о нарушении Обществом исключительных прав ПАО «Детский мир» на товарные знаки, которое выразилось в использовании ООО «Квант» на вывеске и внутри магазина под наименованием «Детский мир» по адресу: 649002, Республика Алтай, Горно-Алтайск, пр.Коммунистический, 109/2 обозначения «Детский мир», схожего до степени смешения с вышеуказанными товарными знаками.

По запросу Алтайского краевого УФАС России Федеральной службой по интеллектуальной собственности подготовлена справка (вх. № 188330 от 09.07.2018г.), согласно которой:

1) обозначение «Детский мир», используемое ООО «Квант», является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №66, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «ДЕТСКИЙ МИР»/ «Детский мир»,

2) обозначение «Детский мир», используемое ООО «Квант», является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №359487, поскольку

ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «ДЕТСКИЙ МИР»/ «Детский мир», а также сходного цветового сочетания, используемого в элементах композиций.

Таким образом, обозначение «ДЕТСКИЙ МИР», используемое ООО «Квант» в наименовании магазина и режимной вывеске, является сходным до степени смешения с товарными знаками «Детский мир» по свидетельству № 66 и № 359487, правообладателями которых является ПАО «Детский мир».

Факт использования обозначения, сходного до степени смешения с товарными знаками «Детский мир», принадлежащих ПАО «Детский мир», прямо указывает на недобросовестность ООО «Квант». Реализация однородной с ПАО «Детский мир» продукции в торговом предприятии, наименование которого сходно до степени смешения с обозначениями, индивидуализирующими широкую известность сети детских магазинов «Детский мир», показывает намерение Общества воспользоваться репутацией и узнаваемостью субъекта-конкурента, с целью получить преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности и причинить убытки конкуренту в результате возможного перераспределения спроса на продукцию, реализуемую ПАО «Детский мир» посредством одноименных детских магазинов, вызванного оттоком потребителей, введенных в заблуждение сходством наименования магазинов.

Непосредственным преимуществом, получаемым ООО «Квант» при незаконном использовании обозначения, сходного до степени смешения с широко известными среди потребителей товарными знаками, принадлежащими ПАО «Детский мир», является снижение издержек Общества на приобретение прав на использование товарных знаков путем заключения лицензионного договора, а также продвижения собственного обозначения на рынке.

Таким образом, ООО «Квант», не неся затрат на продвижение себя как продавца товаров, пользуется известностью средств индивидуализации ПАО «Детский мир», в результате чего получает преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, а именно: привлекает к реализуемой Обществу продукции потребителей, которые могут предположить, что приобретают товар у лица, причастного к ПАО «Детский мир».

ООО «Квант» факт использования в своей деятельности наименований, сходных до степени смешения с зарегистрированным товарными знаками ПАО «Детский мир», отрицает. Каких-либо иных доводов по существу дела Обществу не представлено.

В данном случае в действиях ООО «Квант» усматриваются признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, диспозиция которой подразумевает создание смешения между товаром (работой, услугой) одного субъекта на товарном рынке с товарами (работами, услугами) другого субъекта. Для квалификации действий ответчика по указанной норме Закона о защите конкуренции не требуется обязательное использование спорного обозначения именно при маркировке товаров. В данном случае достаточно установить, что рассматриваемое обозначение «Детский мир» имеет сходные элементы с товарным знаком заявителя и способно вызвать у потребителя ассоциацию с ним. Внимание потребителей к магазину «Детский мир» привлекается путем использования ООО «Квант» вывески с элементами товарного знака «Детский мир» как на фасаде торгового центра «Горный», так и внутри его, поскольку у потребителей создается впечатление о причастности данного магазина к крупной общеизвестной сети детских магазинов «Детский мир».

Сущность исключительного права заключается в монопольном праве его владельца пользоваться и распоряжаться соответствующим объектом и

корреспондирующей обязанности остальных лиц воздерживаться от его несанкционированного использования. При этом использование может считаться санкционированным только при наличии разрешения на использование объекта исключительных прав, которое оформлено надлежащим образом.

По информации, предоставленной ПАО «Детский мир», Общество не давало согласия ООО «КВАНТ» на использование в какой-либо форме товарных знаков, правообладателем которых оно является, что свидетельствует о незаконности такого использования.

При рассмотрении дела Комиссией Алтайского краевого УФАС России установлено, что вывеска «Детский мир», ранее располагавшаяся на фасаде здания по адресу: г.Горно-Алтайск, Коммунистический пр., 109/2, заменена ООО «Квант» на вывеску «Розноторг Детский».

В случае добровольного устранения нарушения у Комиссии антимонопольного органа отсутствуют основания для выдачи ответчику предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, однако, оснований для прекращения в соответствии со статьей 48 Закона о защите конкуренции дела в таком случае не имеется.

Таким образом, действия ООО «Квант» указывают на признаки недобросовестной конкуренции, запрет которой установлен пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», и выражается в использовании ООО «Квант» на вывеске и внутри магазина под наименованием «Детский мир» по адресу: 649002, Республика Алтай, Горно-Алтайск, пр.Коммунистический, 109/2 обозначения «Детский мир», схожего до степени смешения с товарными знаками, правообладателем которых является ПАО «Детский мир».

Резюмируя изложенное, на основании материалов дела, Комиссией Алтайского краевого УФАС России действия ООО «Квант» признаны актом недобросовестной конкуренции, установлены все признаки такого деяния, сформулированные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Нарушение ООО «Квант» пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции непосредственно выразилось в использовании на фасаде и внутри торгового центра «ГОРНЫЙ» вывески «Детский мир», сходной до степени смешения с зарегистрированными одноименными товарными знаками заявителя, что создает угрозу смешения с деятельностью и товарами конкурента.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия Алтайского краевого УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать актом недобросовестной конкуренции действия ООО «Квант» (659333, г.Бийск, Казанцевых ул., 58, ОГРН 1082204009326, ИНН 2204041810), выразившиеся в использовании при осуществлении розничной торговли товарами детского ассортимента в торговом центре «ГОРНЫЙ» по адресу: Коммунистический пр., 109/2 в г.Горно-Алтайске Республики Алтай на вывеске и внутри торгового центра обозначения «Детский мир», сходного до степени смешения с товарными знаками, (по свидетельству № 33, № 359487), правообладателем которых является ПАО «Детский мир».

2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства ООО «Квант» не выдавать в связи с добровольным устранением допущенного нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена

статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии К<...>

Члены Комиссии Б<...>

Б<...>

К<...>