

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена «05» августа 2014 г.

г. Кемерово

Решение изготовлено в полном объеме «18» августа 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:	Клостер Е.А. -	заместителя руководителя управления;
		начальника отдела рекламы,
Членов Комиссии:	Каминской Е.Б. -	недобросовестной конкуренции и финансовых рынков; ведущего специалиста - эксперта отдела рекламы,
	Акатьевой И.С. -	недобросовестной конкуренции и финансовых рынков; ведущего специалиста - эксперта отдела рекламы,
	Ромадиной Ю.Е. -	недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

при участии:

- <...> – представителя Общества с ограниченной ответственностью «Парк-М» (далее – ООО «Парк-М») по доверенности от 01.05.2014г.;

- <...> – представителя Общества с ограниченной ответственностью «Продторг» (далее – ООО «Продторг») по доверенности от 04.08.2014г.,

рассмотрев дело № 23/А-14-2014, возбужденное по признакам нарушения ООО «Продсервис плюс» (далее по тексту – ООО «Продсервис плюс»), юридический адрес: 650001, г. Кемерово, ул.Севастопольская, д. 3; ИНН 4205196337 пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

08.04.2014г. приказом Кемеровского УФАС России № 72 было возбуждено дело № 23/А-14-2014 о нарушении антимонопольного законодательства и создана Комиссия по рассмотрению данного дела.

Определением от 08.04.2014г. дело № 23/А-14-2014 было назначено к рассмотрению на 06.05.2014г. на 11 часов 00 минут.

Копии определения от 08.04.2014г. и приказа Кемеровского УФАС России от 08.04.2014 № 72 были направлены в адрес ООО «Продсервис плюс» и заявителю заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления заявителю имеется в материалах дела).

06.05.2014г. на рассмотрение дела № 23/А-14-2014 представители ООО «Продсервис плюс» и ООО «Парк-М» не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Продсервис плюс» и ООО «Парк-М» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

06.05.2014г. определением рассмотрение дела № 23/А-14-2014 было отложено на 06.06.2014г. в 11 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Продсервис плюс» и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении.

06.06.2014г. состоялось рассмотрение дела № 23/А-14-2014 в присутствии представителя ООО «Парк-М» Мягковой А.А. по доверенности. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Продсервис плюс» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

06.06.2014г. определением рассмотрение дела № 23/А-14-2014 было отложено до 01.07.2014г. до 13 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес ООО «Продсервис плюс» и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении (возврат корреспонденции с отметкой почты «истек срок хранения» имеется в материалах дела).

10.06.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Парк-М» о замене ответчика, поскольку хозяйственную деятельность по адресам в г.Кемерово: пр.Ленинградский, 21, 14; пр.Октябрьский 46; пр.Шахтеров, 48; пр.Ленина,64; ул.Радищева, 6, где используется вывеска «пивной мир» осуществляет ООО «Продторг».

01.07.2014г. состоялось рассмотрение дела № 23/А-14-2014 в присутствии представителя ООО «Парк-М» <...> по доверенности, которая поддержала ходатайство о замене ответчика.

01.07.2014г. определением рассмотрение данного дела было отложено до 05.08.2014г. до 10 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес ООО «Продсервис плюс» и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении.

01.07.2014г. определением ООО «Продторг» (ИНН 4205232909, юридический адрес: 650001, Кемеровская область, г.Кемерово, ул.Севастопольская, 3) было привлечено к рассмотрению дела № 23/А-14-2014 в качестве ответчика. Копия определения

была направлена в адрес ООО «Продсервис плюс», ООО «Продторг» и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении.

05.08.2014г. состоялось рассмотрение дела № 23/А-14-2014 в присутствии представителя ООО «Продторг» - <...> по доверенности и представителя ООО «Парк-М» - <...> по доверенности.

Представитель ООО «Парк-М» - <...> поддержала требования, изложенные в заявлении.

Представитель ООО «Продторг» - <...> пояснила, что общество не имело никакого умысла при оформлении торговых точек вывесками, установить, когда и кем были изготовлены вывески, не удалось, возможно, они остались от прежних пользователей помещений, по пр. Ленинградскому торговые точки расположены в домах № 16 и № 21, также в материалы дела были представлены копии договоров аренды помещений:

- № 9/2013 от 24.06.2013г., заключенного между ИП <...>. (арендодатель) и ООО «Продторг» (арендатор), согласно которому арендодатель обязуется предоставить, а арендатор принять в пользование нежилое помещение, расположенное по адресу: г. Кемерово, пр. Ленинградский, 21 общей площадью 184 кв.м.;

- № 9/2013 от 24.06.2013г., заключенного между ИП <...> (арендодатель) и ООО «Продторг» (арендатор), согласно которому арендодатель обязуется предоставить по настоящему договору арендатору помещение общей площадью 118.7 кв.м. по адресу: ул. Радищева, 6 под пивной бар и розничную торговлю алкогольной продукцией;

- № АР/01/2013 от 08.07.2013г., заключенного между <...> (арендодатель) и ООО «Продторг» (арендатор), согласно которому арендодатель обязуется передать, а арендатор принять во временное владение и пользование два нежилых помещения площадью 48.4 кв.м. и 69.9 кв.м. по адресу: г. Кемерово, Центральный район, пр. Октябрьский, 46.

Дополнительно представитель ООО «Продторг» - <...> пояснила, что в настоящее время предприняты меры по замене вывесок и выборе своего знака, который будет использоваться в вывесках и рекламах ООО «Продторг».

Изучив материалы дела № 23/А-14-2014, заслушав пояснения представителей, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

18.02.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление от ООО «ПАРК-М» (вх. № 1005 от 18.02.2014г.) о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Продсервис плюс».

Из заявления ООО «Парк-М» следует, что ООО «Продсервис плюс» использует название «ПИВНОЙ МИР» сходное до степени смешения с товарным знаком (знак обслуживания) № 360162 «МИР ПИВА», обладателем исключительного права на которое является ООО «Парк-М».

Товарный знак «МИР ПИВА» размещается на рекламных вывесках ООО «Парк-М»

длительное время, а именно с 2007 года и находится под охраной с 2008 года, поэтому ассоциируется у потребителя пивной продукции с конкретным участником хозяйственного оборота – ООО «Парк-М» и его товарами, услугами.

Следовательно, незаконное использование ООО «Продсервис плюс» в оформлении вывески своих магазинов, названия «ПИВНОЙ МИР» сходного до степени смешения обозначений с товарным знаком «МИР ПИВА», осуществлено ООО «Продсервис плюс» для целей привлечения к своим магазинам по продаже пива покупателей ООО «Парк-М»

К заявлению приложены фотографии торговых точек конкурента с вывеской «ПИВНОЙ МИР» по следующим адресам:

- г. Кемерово, пр. Октябрьский, д. 46;
- г. Кемерово, ул. Радищева, д. 6;
- г. Кемерово, пр. Ленинградский, д. 16;
- г. Кемерово, пр. Ленинградский, д. 21.

Согласно справке Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам России (исх. № 09/1792 от 06.03.2014г.) следует, что словесный товарный знак «МИР ПИВА» по свидетельству № 360162, выполненный заглавными буквами кирилловского алфавита, зарегистрирован, в том числе, для индивидуализации товаров 32 и услуг 35 классов МКТУ.

Представленное словесное обозначение «ПИВНОЙ МИР», согласно материалам запроса, использовано при осуществлении деятельности по розничной торговле пивом. Указанный товар и услуги однородны товарам и услугам, для индивидуализации которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 360162, а именно товарам/услугам – «пиво», «продвижение товаров (для третьих лиц)», указанных в свидетельстве в 32 и 35 классах МКТУ, соответственно.

В результате проведенного исследования установлено, что представленное словесное обозначение является сходным до степени смешения со словесным товарным знаком по свидетельству № 360162, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу графического, фонетического и семантического сходства словесных элементов «ПИВНОЙ МИР» / «МИР ПИВА».

В соответствии с информацией, представленной в адрес Кемеровского УФАС России Управлением потребительского рынка и развития предпринимательства администрации г. Кемерово, следует, что в соответствии со сведениями, внесенными в единый Реестр объектов потребительского рынка ООО «Продторг» осуществляет хозяйственную деятельность по адресам: г. Кемерово, пр. Ленинградский, 21 с 16.07.2012г.; г. Кемерово, пр. Октябрьский, 46 с 06.07.2012г.

Согласно пункта 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестная конкуренция - это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их

деловой репутации.

Согласно п. 2 ч.1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе, введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Введение в заблуждение относительно изготовителя товара возможно вследствие использования обозначений, ассоциирующихся у потребителя с другим лицом, что в той или иной степени имеет значение для принятия потребителем решения о приобретении товара. Термин «введение в заблуждение» необходимо понимать как действия хозяйствующего субъекта, вследствие которых создается ложное впечатление.

Статья 10bis(2) Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г., участником которой является и Российская Федерация, определяет акт недобросовестной конкуренции как «всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах» и указывает какие действия подлежат запрету, в частности, все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

ООО «Парк-М» и ООО «Продторг» являются хозяйствующими субъектами - конкурентами, осуществляющими деятельность по розничной торговле пивом в пределах одних географических границ.

Использование ООО «Продторг» при оформлении вывесок по адресам: г.Кемерово, пр. Октябрьский, д.46; г.Кемерово, ул.Радищева, д.6; г.Кемерово, пр.Ленинградский, д.16; г.Кемерово, пр.Ленинградский, д.21 словесного обозначения (выполненного заглавными буквами кирилловского алфавита красного цвета «ПИВНОЙ МИР») сходного до степени смешения с товарным знаком № 360162 ООО «Парк-М» является нарушением п. 2 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать действия ООО «Продторг» нарушением пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в использовании словесного обозначения (выполненного заглавными буквами кирилловского алфавита красного цвета «ПИВНОЙ МИР») сходного до степени смешения с товарным знаком № 360162 ООО «Парк -М» в оформлении вывесок по адресам: г.Кемерово, пр. Октябрьский, д.46; г.Кемерово, ул.Радищева, д.6; г.Кемерово, пр.Ленинградский, д.16; г.Кемерово, пр.Ленинградский, д.21.

2. Выдать ООО «Продторг» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции путем совершения действий:

- прекратить незаконное использование словесного обозначения «ПИВНОЙ МИР» на вывесках в местах осуществления хозяйственной деятельности ООО «Продторг» по адресам: г.Кемерово, пр. Октябрьский, д.46; г.Кемерово, ул.Радищева, д.6; г.Кемерово, пр.Ленинградский, д.16; г.Кемерово, пр.Ленинградский, д.21.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

Е.А. Клостер

Е.Б. Каминская

И.С. Акатьева

Ю.Е. Ромадина

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