

ООО «ЭЛЬДОРАДО»

ул. Смольная, д. 14,

г. Москва, 125493

official@eldorado.ru

ИП Куликовой Н.М.

(***)

РЕШЕНИЕ

18 сентября 2017 года
Красноярск

г.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии 04 сентября 2017 года. В полном объеме решение изготовлено 18 сентября 2017 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Захаров В.М., руководитель управления, члены Комиссии – Мироненко Т.Г., начальник правового отдела, Куцевалова И.А., ведущий специалист-эксперт отдела информатизации и контроля рекламы, рассмотрев дело № 008-14.6-17, по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Куликовой Надежды Михайловны (ОГРНИП 304245707700048) (далее – ИП Куликова Н.М., индивидуальный предприниматель, ответчик) пунктов 1 и 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»)

установила:

В адрес Красноярского УФАС России поступило заявление ООО «ЭЛЬДОРАДО» (вх. №21154 от 02.12.2016) о признании нарушающими антимонопольное законодательство действий ИП Куликовой Н.М., выразившихся в незаконном использовании при осуществлении предпринимательской деятельности товарного знака «Эльдорадо», правообладателем которого является ООО «ЭЛЬДОРАДО» (свидетельство №514187), а также в незаконном использовании изображений Эльдо-Карт и обозначения Эльдо-Чек.

По результатам рассмотрения заявления приказом Красноярского УФАС России №58 от 02.03.2017 в отношении ИП Куликовой Н.М. возбуждено дело №008-14.6-17 по признакам нарушения пунктов 1 и 2 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 02.03.2017 рассмотрение дела назначено на 28.04.2017; в качестве ответчика привлечена ИП Куликова Н.М.; у лиц, участвующих в деле запрошена информация, имеющая значение для рассмотрения дела по существу.

Определениями от 28.05.2017, от 06.06.2017, от 17.07.2017, 11.08.2017 рассмотрение дела откладывалось на 06.06.2017, 17.07.2017, 11.08.2017, 04.09.2017.

В заседании комиссии 04.09.2017 принял участие представитель ответчика К. (паспорт <...> доверенность от 19.04.2017). Надлежащим образом уведомленное о дате и времени рассмотрения дела №088-14.6-17 ООО «ЭЛЬДОРАДО» своего полномочного представителя на заседание Комиссии не направило.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №008-14.6-17 было установлено, что в соответствии с приложением к свидетельству №514187 ООО «ЭЛЬДОРАДО» принадлежит исключительное право на товарный знак, изображение (воспроизведение) которого приведено в описании товарного знака, являющегося неотъемлемым приложением к свидетельству на товарный знак №514187.

В целях осуществления предпринимательской деятельности сотрудниками ООО «ЭЛЬДОРАДО» созданы обозначения Эльдо-Чек и Эльдо-Карта, используемые в рекламной и маркетинговой деятельности компании.

В соответствии с правилами проведения акций «Выдача и прием Эльдо-Чеков», «Выдача и прием Эльдо-Карт» Эльдо-Чек и Эльдо-Карта используется в качестве платежного средства при оплате покупки на кассе магазинов.

В соответствии с заявлением ООО «ЭЛЬДОРАДО» (исх. №00110-6153 от 29.11.2016; вх. №21154 от 02.12.2016), в магазине индивидуального предпринимателя Куликовой Н.М., осуществляющем торговлю бытовой техникой и электроникой, расположенном по адресу: Красноярский край, г. Норильск, Ленинский проспект, 13, торговый центр «Космос», незаконно используется товарный знак «Эльдорадо» (свидетельство №514187), а также обозначения Эльдо-Чек и Эльдо-Карта.

В соответствии с протоколом осмотра письменных и вещественных доказательств №24 АА 2806155 от 14.11.2016, составленного нотариусом Норильского нотариального округа Красноярского края, при осмотре помещения ТЦ «Космос», расположенного слева от арки дома (надпись над входом АУДИО ВИДЕО) в торговом зале на стене справа от лестницы, среди расклеенных объявлений на листе формата А4 желтого цвета расположены объявления следующего содержания: «УВАЖАЕМЫЕ ПОКУПАТЕЛИ в наших магазинах вы можете воспользоваться скидками! По Эльдо-Чекам и Эльдо-Купонам. Категория товаров для кухни и дома до 40% и до 20% на остальную технику». Объявление аналогичного содержания приклеено на скотч к полке с мультиварками. К указанному

протоколу приложены фотографии (6 приложений).

Кроме того, в материалы заявления ООО «ЭЛЬДОРАДО» приобщен протокол осмотра от 15.11.2016 рекламного плаката, расположенного на входной двери магазина бытовой техники и электроники «ELEKTRONIKA», расположенного по адресу: г. Норильск, Ленский проспект, 13 торговый центр «Космос», предпринимательскую деятельность в котором осуществляет индивидуальный предприниматель Куликова Н.М. Протокол осмотра подписан сотрудниками ООО «ЭЛЬДОРАДО».

В соответствии с указанным протоколом, при входе в помещение магазина располагается рекламный плакат с информацией: «УВАЖАЕМЫЕ ПОКУПАТЕЛЬ! В наших магазинах вы можете воспользоваться скидками по Эльдо-Чекам и Эльдо-Купонам на условиях использования Бонусных карт ELEKTRONIKA. До 40% - на категорию товаров для кухни и дома. До 20% - на остальную технику». На плакате также имеется изображение карт ООО «ЭЛЬДОРАДО». В качестве приложения к протоколу обозначены копии фотоизображений плаката и информационной вывески о режиме работы торговой точки и о субъекте предпринимательской деятельности.

В соответствии с письменными пояснениями ИП Куликовой Н.М. (исх. №15 от 26.04.2017; вх. №7214 от 27.04.2017), ответчик осуществляет деятельность на рынке г. Норильска Красноярского края в качестве индивидуального предпринимателя с 1998 года. Основными видами экономической деятельности являются:

- оптовая и розничная торговля аудио-видео аппаратурой, крупной бытовой техникой (52,7% в розничном товарообороте);
- розничная торговля сотовыми телефонами и планшетными компьютерами (43,2% в розничном товарообороте);
- розничная торговля одеждой, парфюмерией и косметикой (4,1% в розничном товарообороте);
- оптовая торговля (1%).

ИП Куликова Н.М. осуществляет розничную торговлю в 14 торговых объектах, расположенных в г. Норильске, в том числе в торговом центре «Космос».

В период с 09.11.2016 по 16.11.2016 в рамках проводимого маркетингового исследования, целью которого являлось определение целесообразности использования общей (единой) системы скидок для потребителей, в помещении торгового центра «Космос», размещались объявления следующего содержания: «Уважаемые покупатели в наших магазинах вы можете воспользоваться скидками! По Эльдо-Чекам и Эльдо-Купонам. Категория товаров для дома и кухни до 40% и 20% на остальную технику».

Данное объявление распечатано на желтых листах бумаги формата А4 и размещено в помещении торгового центра «Космос». После 16.11.2016 все объявления сняты и больше не размещались. Результаты маркетингового исследования не подтвердили перспективность использования единой (общей) системы скидок, так как спрос на товары за указанный период не изменился.

Кроме того, в соответствии с указанными письменными пояснениями ответчика, протокол осмотра от 15.11.2016 не может являться доказательством использования товарного знака при осуществлении ИП Куликовой Н.М. предпринимательской деятельности по следующим основаниям:

- протокол составлен заинтересованными лицами (сотрудниками ООО «ЭЛЬДОРАДО») без участия нотариуса, понятых, представителя ИП Куликовой Н.М.;

- протокол составлен на следующий день после проведения осмотра нотариусом, в ходе которого использование товарного знака и изображений не зафиксировано. Объектом проведенного нотариусом осмотра являлся вход в торговый центр, помещение торгового зала. Объектом осмотра, проведенного сотрудниками ООО «ЭЛЬДОРАДО», стал вход магазина, с внешней стороны которого обнаружен рекламный плакат, на котором размещены товарный знак и изображения, то есть объект исследования совпадает, а зафиксированные обстоятельства разнятся;

- в протоколе отсутствует информация о времени осуществления осмотра, используемых при его осуществлении технических средств фиксации;

- протокол является единственным доказательством использования товарного знака и изображений;

- сотрудники ООО «ЭЛЬДОРАДО» осуществляли осмотр магазина «Электроника», тогда как за сутки до этого нотариус проводил осмотр «левого крыла» торгового центра «Космос». При сопоставлении данных протоколов невозможно однозначно определить объект осмотра;

- зафиксированный рекламный плакат по своему оформлению и содержанию отличается от объявлений, зафиксированных нотариусов и используемых Куликовой Н.М.

В соответствии с частью 1 статьи 3 ФЗ «О защите конкуренции», указанный Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии с нормами дефинициями статьи 4 ФЗ «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; 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.

В соответствии со статьей 14.6 ФЗ «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:

1) незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними 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;

2) 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.

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;

15) наименования мест происхождения товаров;

16) коммерческие обозначения.

Согласно пункту 1 статья 1232 ГК РФ, в случаях, предусмотренных ГК РФ, исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации

признается и охраняется при условии государственной регистрации такого результата или такого средства.

В случаях, когда результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации подлежит в соответствии с настоящим Кодексом государственной регистрации, отчуждение исключительного права на такой результат или на такое средство по договору, залог этого права и предоставление права использования такого результата или такого средства по договору, а равно и переход исключительного права на такой результат или на такое средство без договора, также подлежат государственной регистрации, [порядок](#) и условия которой устанавливаются Правительством Российской Федерации (пункт 2 статьи 1232 ГК РФ).

Статьей 1477 ГК РФ, установлено, что на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак ([статья 1481](#) ГК РФ).

На территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации (статья 1479 ГК РФ).

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со [статьей 1229](#) указанного Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в [пункте 2](#) статьи 1484 ГК РФ. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией установлено, что ООО «ЭЛЬДОРАДО» на законных основаниях владеет товарным знаком №514187 и использует его при осуществлении предпринимательской деятельности; ООО «ЭЛЬДОРАДО» и ИП Куликова Н.М. являются конкурентами в географических границах г. Норильска на рынке розничной торговли бытовыми электротоварами в специализированных магазинах, розничной торговли аудио- и видеотехникой в специализированных магазинах (в указанных географических границах ООО «ЭЛЬДОРАДО» осуществляет деятельность по адресам: Красноярский край, г. Норильск, площадь Металлургов, 17 и ул. Лауреатов, 64).

Комиссией Красноярского УФАС России при исследовании вопроса об использовании ИП Куликовой Н.М. при осуществлении предпринимательской деятельности учтено, что в качестве документального доказательства акта недобросовестной конкуренции со стороны ответчика ООО «ЭЛЬДОРАДО» представлен протокол осмотра от 15.11.2016 рекламного плаката, расположенного на входной двери магазина бытовой техники и электроники «ELEKTRINIKA» по адресу: г. Норильск, Ленинский проспект, 13, оформленный лицами, находящимися в трудовых отношениях с заявителем. Иные доказательства осуществления ответчиком предпринимательской деятельности с незаконным использованием товарного знака № 514187 и изображений Эльдо-Карт в материалы дела не представлены. Указанное обстоятельство с учетом письменных замечаний ответчика о допустимости указанного протокола осмотра, а также с учетом факта отсутствия достаточных документальных доказательств, не позволяет Комиссии Красноярского УФАС России прийти к выводу о наличии события антимонопольного правонарушения, выразившегося в использовании при осуществлении предпринимательской деятельности ИП Куликовой Н.М. товарного знака №514187 и

изображений Эльдо-Карт.

Комиссией Красноярского УФАС России установлен факт использования при осуществлении предпринимательской деятельности обозначения Эльдо-Чек, разработанного ООО «ЭЛЬДОРАДО» и используемого в качестве платежного средства, как средства повышения мотивации покупателей на приобретение товаров, реализуемых ответчиком.

Вместе с тем, указанное обозначение не является результатом интеллектуальной деятельности и приравненным к нему средством индивидуализации ООО «ЭЛЬДОРАДО», товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана, что исключает возможность квалификации действий ИП Куликовой Н.М. как нарушения пунктов 1 и 2 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Вместе с тем, Комиссия считает, что действия ответчика по размещению объявлений о применении скидок по Эльдо-Чекам, являющимся платежным средством в торговых точках ООО «ЭЛЬДОРАДО», свидетельствует о совершении ИП Куликовой Н.М. акта недобросовестной конкуренции в форме, не предусмотренной статьями 14.1-14.7 ФЗ «О защите конкуренции», а, следовательно, влекущим выдачу хозяйствующему субъекту предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 48, 49 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

решила:

Прекратить рассмотрение дела №008-14.6-17 в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях индивидуального предпринимателя Куликовой Н.М.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд или коллегиальный орган федерального антимонопольного органа в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии

В.М. Захаров

Т.Г. Мироненко

Члены Комиссии

И.А. Куцевалова

Мироненко Татьяна Геннадьевна

(391) 211-26-00