

Заявитель:
ООО «Атлас»
ул. Кирова, д. 9, пом. 26,
г. Челябинск, 454084

ул. Рождественского, д. 13,
г. Челябинск, 454007

Ответчик:
ООО «Айхал»
ул. Батарейная, д. 259 «А»,
г. Славянск-на-Кубани,
район Славянский,
Краснодарский край, 353560

E-mail: vitek8305@mail.ru

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «20» августа 2018 г.

г. Краснодар

В полном объеме решение изготовлено «29» августа 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – ... В.В. – заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

... К.А. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

... А.Н. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

... М.С. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

... О.В. – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 44/2018 по признакам нарушения ООО «Айхал» (адрес: 353560, Краснодарский край, район Славянский, г. Славянск-на-Кубани, ул. Батарейная, д. 259 «А»; ИНН: 2370002535; ОГРН: 1132370000730) п. 2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 44/2018 представителя заявителя ООО «Атлас» (заявлено ходатайство от 17.08.2018 г. о рассмотрении дела № 44/2018 в отсутствие представителя ООО «Атлас»);

в присутствии представителя ответчика ООО «Айхал» - Решитько Виктора Геннадьевича (лицо, имеющее право без доверенности действовать от юридического лица),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление ООО «Атлас» (вх.№ 11776 от 03.11.2017 г.) о признаках нарушения антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции в действиях ООО «Айхал» (адрес: 353560, Краснодарский край, район Славянский, г. Славянск-на-Кубани, ул. Батарейная, д. 259 «А»; ИНН: 2370002535; ОГРН: 1132370000730), выразившихся, по мнению заявителя, в использовании ООО «Айхал» на вывеске на фасаде магазина по адресу: г. Славянск-на-Кубани, ул. Батарейная, д. 259 А обозначения «КРАСНОЕ И БЕЛОЕ», сходного до степени смешения с товарным знаком «Красное&Белое» по свидетельству № 560042, правообладателем которого является ..., у которого с заявителем заключен лицензионный договор № 36 от 01.07.2016 г., на основании которого право использования товарного знака по свидетельству № 560042 представлено ООО «Атлас».

В соответствии с п.1.3 Порядка проведения анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Федерального закона «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводился с особенностями, установленными п.10.6 настоящего порядка.

Исследование рынка по торговле розничной напитками в специализированных магазинах, а также по розничной продаже

алкогольной продукции на территории Краснодарского края за 03.11.2018 г. - по 18.11.2017 г.

В качестве источников исходной информации в соответствии с п. 1.5 Приказа №220 использовались документы и материалы, представленные хозяйствующими субъектами ООО «Атлас», ООО «Айхал».

Факт недобросовестной конкуренции выявлен ООО «Атлас» 03.11.2017 г. ООО «Айхал» представило в материалы дела № 44/2018 договор подряда № 52 от 16.11.2017 г. (срок выполнения работ с 16.11.2017 г. по 18.11.2017 г.), а также фотоматериалы, свидетельствующие о демонтаже вывески на фасаде магазина по адресу: г. Славянск-на-Кубани, ул. Батарейная, д. 259 А, на которой ранее использовалось обозначение «КРАСНОЕ И БЕЛОЕ», сходное до степени смешения с товарным знаком «Красное&Белое» по свидетельству № 560042, правообладателем которого является ..., у которого с заявителем заключен лицензионный договор № 36 от 01.07.2016 г., на основании которого право использования товарного знака по свидетельству № 560042 представлено ООО «Атлас». Таким образом, временной интервал исследования рынка по торговле розничной напитками в специализированных магазинах, а также по розничной продаже алкогольной продукции определен с момента выявления факта недобросовестной конкуренции ООО «Атлас» 03.11.2017 г. по 18.11.2017 г.

Согласно ОК 029 – 2014 Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, утвержденному Приказом Росстандарта от 31.01.2014 N 14 –ст), деятельность по торговле розничной напитками в специализированных магазинах относятся к классификационной группе 47.25 торговля розничная напитками в специализированных магазинах, а розничная продажа алкогольной продукции является лицензируемым видом деятельности, на которую ООО «Атлас» выдана лицензия № 23РПА0015863, ООО «Айхал» выдана лицензия № 23РПА0015613.

Учитывая вышеизложенное, а также цель проведения анализа товарного рынка, продуктовые границы рынка определены как деятельность по торговле розничной напитками в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.25), а также лицензируемый вид деятельности по розничной продаже алкогольной продукции на территории Краснодарского края.

Географическими границами товарного рынка определены границы

территории, в которых действует хозяйствующий субъект, являющийся объектом антимонопольного контроля.

ООО «Атлас» и ООО «Айхал» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке на территории Краснодарского края, что подтверждается выписками из ЕГРЮЛ, документами представленными сторонами.

Таким образом, географическими границами товарного рынка приняты административно – территориальные границы Краснодарского края.

В ходе рассмотрения вышеуказанного заявления Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Как указано в заявлении ООО «Атлас» (вх.№ 11776 от 03.11.2017 г.), Студенников С.П. является правообладателем товарного знака «Красное&Белое» по свидетельству № 560042. Между ... и ООО «Атлас» заключен лицензионный договор № 36 от 01.07.2016 г., в соответствии с которыми ООО «Атлас» предоставлено право использования товарного знака по свидетельству № 560042.

Товарный знак по свидетельству № 560042 зарегистрирован в качестве товарного знака (знака обслуживания) 17 декабря 2015 г. (приоритет товарного знака 18.02.2013 г.), правообладатель ООО «СПС-инвест».

В соответствии с записью, внесенной в государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 10.06.2016 г. к свидетельству на товарный знак «Красное&Белое» по свидетельству № 560042, ООО «СПС-инвест» передало исключительное право на товарный знак «Красное&Белое» по свидетельству № 560042 ...

Таким образом с 10.06.2016 г. правообладателем товарного знака «Красное&Белое» по свидетельству № 560042 является ...

На основании лицензионного договора № 36 от 01.07.2016 г. ООО «Атлас» приобрело право использования товарного знака «Красное&Белое» по свидетельству № 560042 15.12.2016 г.

Заявителем представлены фотоматериалы, подтверждающие использование ООО «Айхал» на вывеске на фасаде торгового объекта по адресу: г. Славянск-на-Кубани, ул. Батарейная, д. 259 А обозначения «КРАСНОЕ И БЕЛОЕ».

Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – ФИПС) был направлен запрос (исх.№ 32145/7 от 29.11.2017 г.) о предоставлении информации о наличии сходства до степени смешения обозначения «КРАСНОЕ И БЕЛОЕ» с товарным знаком «Красное&Белое» по свидетельству № 560042.

Согласно справке, приложенной к ответу ФИПС (вх.№ 129 от 09.01.2018 г.) на запрос Краснодарского УФАС России (исх.№ 32145/7 от 29.11.2017 г.), обозначение «КРАСНОЕ И БЕЛОЕ» является сходным до степени смешения с товарным знаком «Красное&Белое» по свидетельству № 560042, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического, семантического тождества и графического сходства элементов «КРАСНОЕ», «БЕЛОЕ» и «Красное», «Белое», сходства изобразительных элементов в виде двух соединенных прямоугольных фигур, а также сходного цветового сочетания (контрастного исполнения элементов – красное на белом / белое на красном).

ООО «Атлас» и ООО «Айхал» являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 28.11.2017 г. одним из дополнительных видов деятельности ООО «Айхал» является торговля розничная напитками в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.25), а также лицензируемой деятельностью, на которую выдана лицензия, является розничная продажа алкогольной продукции на территории Краснодарского края.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 28.11.2017 г. основным видом деятельности ООО «Атлас» является торговля розничная алкогольными напитками, включая пиво, в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.25.1), а также лицензируемой деятельностью, на которую выдана лицензия, является розничная продажа алкогольной продукции, в том числе, на территории Краснодарского края.

Согласно ОК 029 – 2014 Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, утвержденному Приказом Росстандарта от 31.01.2014 N 14 –ст), деятельность по торговле розничной напитками в специализированных магазинах относятся к классификационной группе 47.25 торговля розничная напитками в специализированных магазинах, а розничная продажа алкогольной продукции является лицензируемым видом деятельности, на которую

ООО «Атлас» выдана лицензия № 23РПА0015863, ООО «Айхал» выдана лицензия № 23РПА0015613.

Учитывая вышеизложенное, а также цель проведения анализа товарного рынка, продуктовые границы рынка определены как деятельность по торговле розничной напитками в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.25), а также лицензируемый вид деятельности по розничной продаже алкогольной продукции на территории Краснодарского края.

В соответствии со ст. 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

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

Согласно ч.3 ст. 1484 ГК РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Правообладателем товарного знака «Красное&Белое» по свидетельству № 560042 является ..., который, обладая исключительным правом распоряжения товарным знаком «Красное&Белое» по свидетельству № 560042, на основании лицензионного договора № 36 от 01.07.2016 г. передал ООО «Атлас» право использования товарного знака «Красное&Белое» по свидетельству № 560042 от 15.12.2016 г.

В ходе рассмотрения дела № 44/2018 Краснодарским УФАС России было установлено, что ООО «Айхал» и правообладатель товарного знака «Красное&Белое» по свидетельству № 560042 ... лицензионных

либо иных договоров, на основании которых ООО «Айхал» законно могло бы использовать товарный знак «Красное&Белое» по свидетельству № 560042, не заключали, а, следовательно, у ООО «Айхал» отсутствовали законные основания использования указанного товарного знака, в то время, как ООО «Атлас» законно, на основании лицензионного договора № 36 от 01.07.2016 г. использовало товарный знак «Красное&Белое» по свидетельству № 560042, правообладателем которого является ..., перечисляло денежные средства на расчетный счет правообладателя данного товарного знака за пользование данным товарным знаком в соответствии с п. 4 указанного лицензионного договора, тем самым, несло финансовую нагрузку по законному использованию товарного знака «Красное&Белое» по свидетельству № 560042, правообладателем которого является ...

ООО «Атлас» в Краснодарское УФАС России представлены надлежащим образом заверенные фотоматериалы, подтверждающие введение в оборот товарного знака «Красное&Белое» по свидетельству № 560042 на вывеске магазинов по адресу: г. Краснодар, ул. им. С. Есенина, д. 84А, а также по адресу: г. Геленджик, ул. Пионерска, д. 15.

В соответствии со ст. 10 bis Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ред. от 02.10.1979) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В частности, подлежат запрету:

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

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются 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 ст. 14.6 Федерального 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.

В ходе рассмотрения дела 08.05.2018 г. представитель ООО «Айхал» ... пояснил, что обозначение «КРАСНОЕ И БЕЛОЕ», в том числе, на вывеске магазина, в котором ООО «Айхал» осуществляет деятельность по розничной продаже алкогольной продукции, расположенного по адресу: Краснодарский край, район Славянский, г. Славянск-на-Кубани, ул. Батарейная, д. 259 «А», на сегодняшний день ООО «Айхал» не использует.

ООО «Айхал» осуществляет деятельность по розничной продаже алкогольной продукции, в магазине, расположенном по адресу: Краснодарский край, район Славянский, г. Славянск-на-Кубани, ул. Батарейная, д. 259 «А», на основании договора аренды нежилого помещения от 10.06.2013 г., заключенного между ... и ООО «Айхал». В соответствии с дополнительным соглашением к указанному договору аренды нежилого помещения от 04.07.2017 г., заключенным между ... и ООО «Айхал», срок предоставления ООО «Айхал» в аренду нежилого помещения по адресу: Краснодарский край, район Славянский, г. Славянск-на-Кубани, ул. Батарейная, д. 259 «А» с 01.09.2017 г. по 01.09.2020 г.

Кроме того, представитель ООО «Айхал» ... пояснил, что он является директором и единственным собственником ООО «Айхал» с 15.11.2017 г. Заявление ООО «Атлас» о признаках нарушения антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции в действиях ООО «Айхал», выразившихся в использовании обозначения «КРАСНОЕ И БЕЛОЕ» на вывеске магазина, в котором ООО «Айхал» осуществляется деятельность по розничной продаже алкогольной продукции, расположенного по адресу: Краснодарский край, район Славянский, г. Славянск-на-

Кубани, ул. Батарейная, д. 259 «А», зарегистрировано Краснодарским УФАС России от 03.11.2017 г.

В соответствии с договором № 23АА6860415 от 15.11.2017 г. ... (продавец), доля которого в ООО «Айхал» составляет 50% и ... (продавец), доля которой в ООО «Айхал» составляет 50%, передали ... (покупателю) долю в уставном капитале ООО «Айхал» составляющую 100%.

Таким образом, с 15.11.2017 г. единственным собственником ООО «Айхал», обладающим 100% долей в уставном капитале ООО «Айхал» является ...

В соответствии с договором подряда № 52 от 16.11.2017 г. ..., являясь собственником ООО «Айхал», незамедлительно предпринял все зависящие от него действия по демонтажу вывески на фасаде магазина по адресу: г. Славянск-на-Кубани, ул. Батарейная, д. 259 А, на которой ранее использовалось обозначение «КРАСНОЕ И БЕЛОЕ», сходное до степени смешения с товарным знаком «Красное&Белое» по свидетельству № 560042, правообладателем которого является ..., у которого с заявителем заключен лицензионный договор № 36 от 01.07.2016 г., на основании которого право использования товарного знака по свидетельству № 560042 представлено ООО «Атлас».

Таким образом, из устных пояснений представителя ООО «Айхал» Решитько В.Г., а также из представленных ООО «Айхал» в Краснодарское УФАС России документов и материалов следует, что использование обозначения «КРАСНОЕ И БЕЛОЕ» на вывеске магазина, в котором ООО «Айхал» осуществляется деятельность по розничной продаже алкогольной продукции, расположенного по адресу: Краснодарский край, район Славянский, г. Славянск-на-Кубани, ул. Батарейная, д. 259 «А», осуществлялось бывшими собственниками ООО «Айхал» - ... и ..., с которыми у ... заключен договор купли-продажи доли в уставном капитале ООО «Айхал» от 15.11.2017 г.

По мнению представителя ООО «Айхал» ..., в его действиях отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции, так как по состоянию на 03.11.2017 г., когда Краснодарскому УФАС России стало известно об использовании обозначения «КРАСНОЕ И БЕЛОЕ» на вывеске магазина, в котором ООО «Айхал» осуществляется деятельность по розничной продаже алкогольной продукции, расположенного по адресу: Краснодарский край, район

Славянский, г. Славянск-на-Кубани, ул. Батарейная, д. 259 «А», он не являлся собственником ООО «Айхал» и не мог принимать решения, касающиеся деятельности данного Общества.

Однако, Краснодарское УФАС России считает указанные доводы необоснованными по следующим основаниям.

Договор купли-продажи доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью «Айхал» № 23АА6860415 был заключен от 15.11.2017 г.

В соответствии с ч. 1 ст. 48 ГК РФ юридическим лицом признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 56 ГК РФ юридическое лицо отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечает по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом или другим законом.

Следовательно, признаки недобросовестной конкуренции усматриваются Краснодарским УФАС России в действиях юридического лица ООО «Айхал».

Таким образом, в действиях ООО «Айхал», выразившихся в использовании на вывеске на фасаде магазина по адресу: г. Славянск-на-Кубани, ул. Батарейная, д. 259 А обозначения «КРАСНОЕ И БЕЛОЕ», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак № 560042 «Красное&Белое», правообладателем которого является ..., законным пользователем которого является ООО «Атлас», и 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 хозяйствующему субъекту - конкуренту либо нанесли или могут нанести вред его деловой репутации, усматриваются признаки нарушения пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Айхал» (адрес: 353560, Краснодарский край, район Славянский, г. Славянск-на-Кубани, ул. Батарейная, д. 259 «А»; ИНН: 2370002535; ОГРН: 1132370000730), выразившиеся в использовании на вывеске на фасаде магазина по адресу: г. Славянск-на-Кубани, ул. Батарейная, д. 259 А обозначения «КРАСНОЕ И БЕЛОЕ», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак № 560042 «Красное&Белое», правообладателем которого является ..., законным пользователем которого является ООО «Атлас», способными вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента ООО «Атлас» при имитации иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар, направленными на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащими законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, которые причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам, актом недобросовестной конкуренции и нарушающими пункт 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Предписание ООО «Айхал» не выдавать, ввиду того, что вывеска на фасаде магазина по адресу: г. Славянск-на-Кубани, ул. Батарейная, д. 259 А, на которой использовалось обозначение «КРАСНОЕ И БЕЛОЕ», сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак № 560042 «Красное&Белое», правообладателем которого является ..., законным пользователем которого является ООО «Атлас» демонтирована, заменена на вывеску с использованием обозначения «АЛКОБУТИК КУПАЖ» (фотоматериалы в деле).

Председатель Комиссии

_____ В.В. ...

Члены Комиссии

_____ К.А. ...

_____ А.Н. ...

_____ М.С. ...

_____ О.В. ...

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

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.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.