

ООО «НОТА»

125459, г. Москва,
б-р Яна Райниса,
д. 31, эт. I, пом. II, комн. 1-4

ООО «Агроторг»

109029, г. Москва,
ул. Средняя Калитниковская,
д. 28, стр. 4

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 1-14-1252/77-16

о нарушении антимонопольного законодательства

«22» ноября 2016 г.

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации (далее — Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии: <...>,

членов Комиссии: <...>, <...>,

рассмотрев дело № 1 14 1252/77 16 по признакам нарушения нарушения ООО «НОТА» пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

в отсутствие ООО «НОТА», ООО «Агроторг» (уведомлены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 1 14 1252/77 16 возбуждено на основании заявления ООО «Агроторг» относительно наличия в действиях ООО «НОТА» признаков нарушения пункта 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в имитации внешнего оформления стационарного торгового объекта, в том числе путем использования вывески, сходной до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 188253, № 268528, № 188059, № 554730, правообладателем которых является ООО «Агроторг».

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

Каждое из указанных юридических лиц и указанное физическое лицо являются действующими, сведений о прекращении деятельности не имеется.

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.

ООО «Агроторг» (адрес: 109025, г. Санкт-Петербург, Невский пр-т, д. 90/92) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 10.12.2002 за основным государственным регистрационным номером 1027809237796, ИНН 7825706086, КПП 784101001.

В соответствии с представленными в адрес Московского УФАС России документами и сведениями, выпиской из ЕГРЮЛ, ООО «Агроторг» осуществляет деятельность по розничной торговле продуктами питания и товарами народного потребления.

Для индивидуализации своей деятельности ООО «Агроторг» использует товарные знаки по свидетельствам № 188253, № 268528, № 188059, №554730, правообладателями которых является.

Факт использования вышеуказанных товарных знаков при осуществлении деятельности по розничной торговле продуктами питания и товарами народного потребления подтверждается договорами на аренду помещений, используемых для осуществление деятельности по розничной торговле продуктами питания и товарами народного потребления под обозначением «Пятерочка». В частности ООО «Агроторг» представлены следующие договоры: Договор № 01-6/3180 от 18.03.2015, заключенный между ЗАО «ИКС 5 Недвижимость» и ООО «Агроторг», предметом которого является передача во временное возмездное владение и пользование (аренду) недвижимое имущество, универсам «Пятерочка», расположенное по адресу: г. Москва, ул. Вилиса Лациса, д. 44; Договор № 5332 от 15.05.2015, заключенный между ООО «Пятницкое» и ООО «Агроторг», предметом которого является передача во временное возмездное владение и пользование свободное от обязательств перед третьими лицами недвижимое имущество, расположенное в нежилом здании по адресу г. Москва, Пятницкое ш., д. 12; Договор перенайма нежилого помещения в порядке пункта 2 статьи 615 Гражданского кодекса РФ от 21.01.2015, заключенный между ЗАО «ИКС 5 Недвижимость» и ООО «Агроторг», предметом которого является передача в полном объеме прав и обязанностей арендатора по Договору аренды нежилого помещения № 867 от 12.01.2010 от ЗАО «ИКС 5 Недвижимость» к ООО «Агроторг», предметом Договора аренды нежилого помещения № 867 от 12.01.2010 в свою очередь, является нежилое помещение, расположенное по адресу г. Москва, ул. Героев-Панфиловцев, д. 39, корп. 1.

Факт расположения по вышеуказанным адресам универсамов «Пятерочка» подтверждается также фотографиями магазинов с указанием адресов.

ООО «НОТА» (адрес: 125459, г. Москва, б-р Яна Райниса, д. 31, эт. I, пом. II, комн. 1-4) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 17.03.2015 за основным государственным регистрационным номером 1157746223348, ИНН 7733225880, КПП 773301001.

ООО «НОТА» осуществляет деятельность по розничной торговле продуктами питания, что подтверждается содержащимися в ЕГРЮЛ сведениями, а также нотариально зафиксированной актом от 27.11.2015 контрольной закупкой. К акту приложены фотографии универсама, расположенного по адресу: г. Москва, б-р Яна Райниса, д. 31, с использованной над входом вывеской «Троечка», изображения копий свидетельств о постановке на учет в налоговом органе, о государственной регистрации юридического лица, расположенных на стенде «Информация» в помещении магазина, а также копия кассового чека.

ООО «Агроторг» и ООО «НОТА» осуществляют хозяйственную деятельность по розничной торговле продуктами питания и товарами народного потребления, в том числе на территории одного района субъекта Российской Федерации — г. Москвы, а следовательно являются конкурентами.

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.

В связи с тем, что правонарушение выявлено 15.10.2015 (дата на кассовом чеке, представленном ООО «Агроторг» 05.11.2015), а датой поступления заявления ООО «Агроторг» является 05.11.2015, Комиссия считает верным квалификацию нарушения в соответствии с редакцией Закона о защите конкуренции, действовавшей на момент обнаружения правонарушения.

В силу статьи 10.bis Парижской конвенции, запрещаются все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смещение в отношении конкурента.

В свою очередь, пункт 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на недобросовестную конкуренцию в форме продажи, обмена или иного введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

ООО «Агроторг», как указано выше, представлен нотариальный акт с приложением фотографий, устанавливающий факт использования над входом в нежилое помещение, расположенное по адресу: г. Москва, б-р Яна Райниса, д. 31, стилизованной вывески «Троечка».

По запросу Московского УФАС России Федеральной службой по интеллектуальной собственности подготовлена справка (вх. № 8192 от 09.03.2016), согласно которой используемая по адресу: г. Москва, ул. Яна

Райниса, д. 31, стилизованная вывеска «Троечка» является сходной до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 188253, 268528, 554730 в силу семантического и географического сходства словесных элементов «Троечка» и «Пятерочка».

Также, согласно сведениям, представленным Префектурой Северо-западного административного округа г. Москвы и Управой района Южное Тушино г. Москвы, пользование помещением, расположенным по адресу: г. Москва, ул. Яна Райниса, д. 31, эт. 1 (универмаг «Троечка»), осуществляет ООО «НОТА», что подтверждается договором № 1 аренды нежилого помещения от 30.03.2015, заключенным между ИП Панасюк В.П. и ООО «НОТА».

Факт использования обозначения, сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 188253, 268528, 554730 прямо указывает на недобросовестность ООО «НОТА». Реализация однородной с ООО «Агроторг» продукции под обозначением сходным до степени смешения с обозначениями индивидуализирующими широко известную сеть универмагов «Пятерочка» показывают намерение Общества воспользоваться репутацией и узнаваемостью субъекта-конкурента, с целью получить преимущество в осуществлении предпринимательской деятельности и причинить убытки конкуренту в результате перераспределения спроса на продукцию, реализуемую ООО «Агроторг» посредством универсамов «Пятерочка», вызванного оттоком потребителей, введенных в заблуждение сходством оформления магазинов.

Резюмируя изложенное, непосредственным преимуществом, получаемым ООО «НОТА» при незаконном использовании обозначения, сходного до степени смешения с широко известными среди потребителей товарными знаками, принадлежащими заявителю, является снижение издержек Общества на приобретении прав на использование товарных знаков путем заключения лицензионного договора, а также на продвижение собственного обозначения на товарном рынке.

Таким образом, ООО «НОТА», не затрачивая собственных средств на продвижение себя как продавца товаров, пользуется известностью средств индивидуализации, принадлежащих ООО «Агроторг», в результате чего получает преимущества при осуществлении конкурентной деятельности в результате перераспределения потребительского спроса, а именно, привлекает к реализуемой индивидуальным предпринимателем продукции потребителей, которые полагают, что приобретают товары у ООО «Агроторг» или организации.

Каких-либо возражений или пояснений ООО «НОТА» не представлено, не смотря на неоднократные запросы антимонопольного органа как в рамках рассмотрения заявления ООО «Агроторг», так и в ходе рассмотрения настоящего дела.

ООО «Агроторг» в своих письменных и устных пояснениях полностью поддержало позицию, изложенную в заявлении. Каких-либо дополнительных доводов, подтвержденных доказательствами, в материалы дела не представлено.

Таким образом, в настоящем случае усматривается нарушение пункта

4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции (в редакции закона, действовавшей на момент обнаружения правонарушения), выразившееся во введении в оборот товара с незаконным использованием ООО «НОТА» обозначений, сходных с товарными знаками по свидетельствам №№ 188253, 268528, 554730, правообладателем которых является ООО «Агроторг», в том числе на вывеске «Троечка» по адресу: г. Москва, б р Яна Райниса, д. 31.

Данный состав правонарушения в настоящее время полностью покрывается диспозицией вступившим в силу пунктом 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, нарушение которого выразилось в имитации внешнего оформления стационарного торгового объекта, в том числе путем использования вывески, сходной до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 188253, № 268528, № 188059, № 554730, правообладателем которых является ООО «Агроторг»

Резюмируя изложенное, на основании материалов дела № 1 14 1252/77 16, Комиссией Московского УФАС России действия ООО «НОТА» признаны актом недобросовестной конкуренции, установлены все признаки такого деяния, сформулированные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Нарушение ООО «НОТА» пункта 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции непосредственно выразилось в имитации внешнего оформления стационарного торгового объекта, в том числе путем использования вывески, сходной до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 188253, № 268528, № 188059, № 554730, правообладателем которых является ООО «Агроторг».

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

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «НОТА», имитировавшее внешнее оформление стационарного торгового объекта, в том числе путем использования вывески, сходной до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 188253, № 268528, № 188059, № 554730, правообладателем которых является ООО «Агроторг», нарушившим пункт 2 статью 14.6 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать ООО «НОТА» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

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

административном правонарушении.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение 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.

Исполнитель: Н.С. Уварова (495) 784-75-05 (доб. 159)