

РЕШЕНИЕ
№726-ФАС52-ТР-14-07/09-09

05 ноября 2009 года

г. Н. Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации (далее - Комиссия) в составе:

Смирнов С.В.	-	председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
Швецова О.Ю.	-	член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;
Филатова Е.А.	-	член Комиссии, специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело №726-ФАС52-ТР-14-07/09-09, возбужденное по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Нижегородские семена» (603141, г.Н.Новгород, ул. Шапошникова, д. 18, ИНН 5261035215) по заявлению Общества с ограниченной ответственностью «Продукт-сервис» (603132, г.Н.Новгород, ул. Голубева, д. 1), в присутствии: Абрамова С.А. – представителя ООО «Нижегородские семена» по доверенности от 04.09.2009 №55; Разгулиной А.А. - представителя «Нижегородские семена» по доверенности от 16.09.2009 №314;

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 27.07.2009 поступило обращение ООО «Продукт-сервис» (вх.№2216) по поводу действий ООО «Нижегородские семена», являющихся, по мнению заявителя, недобросовестной конкуренцией и противоречащих требованиям пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

ООО «Продукт-сервис» сообщило, что в процессе деятельности ООО «Нижегородские семена» неправомерно использует средства индивидуализации услуг, принадлежащие другому юридическому лицу, а именно: на спецодежде сотрудников супермаркета, расположенного по адресу: г.Н.Новгород, ул. Тимирязева, д.3, размещена информация: «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!», которая является зарегистрированным товарным знаком (номера регистрации: 286254).

Указанный товарный знак принадлежит ООО «Продукт-сервис», расположенному по адресу: 603132, г.Н.Новгород, ул. Голубева, д. 1.

В доказательство указанных доводов ООО «Продукт-сервис» представлены в Нижегородское УФАС России фотографии сотрудников супермаркета, принадлежащего ООО «Нижегородские семена», на одежде которых содержится информация: «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!».

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 ФЗ «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 добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Пунктом 4 части 1 статьи 14 закона установлено, что не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

В результате рассмотрения указанного заявления Нижегородским УФАС России установлено, что ООО «Нижегородские семена» и ООО «Продукт-сервис» работают на одном рынке розничной реализации продовольственных товаров в границах города Нижнего Новгорода.

На спецодежде сотрудников супермаркета, расположенного по адресу: г.Н.Новгород, ул. Тимирязева, д.3, содержатся спорная надпись: «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!», правообладателем которой является ООО «Продукт-сервис».

07.09.2009 Нижегородским УФАС России возбуждено дело по признакам нарушения ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ООО «Нижегородские семена» (Определение о назначении дела №726-ФАС52-ТР-14-07/09-09 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению исх.№07/7298).

В рамках рассмотрения дела №726-ФАС52-ТР-14-07/09-09 Комиссия Нижегородского УФАС России установила следующее. 12.12.2008 между ООО «Нижегородские семена» и ООО «СПАР Миддл Волга» заключен Договор о продаже/покупке неисключительной лицензии на использование товарного знака и ноу-хау №б/н (Договор о продаже/покупке неисключительной лицензии).

В соответствии с Договором о продаже/покупке неисключительной лицензии, стороны пришли к соглашению о взаимодействии по организации торгового бизнеса в магазине, который принадлежит ООО «Нижегородские семена» и находится по адресу: ул. Тимирязева, д.3. Также стороны определили, что соблюдение единых стандартов обслуживания сети SPAR, однородность товаров, работа по единым технологиям и укрепление общего имиджа приносит пользу сторонам и имеет определенное значение для бизнеса каждой сторон.

Из содержания Договора о продаже/покупке неисключительной лицензии следует, что ООО «Нижегородские семена» в рамках реализации данного Договора обязано соблюдать единый фирменный стиль в оформлении одежды персонала и обслуживания покупателей.

Из информации, распечатанной ООО «Нижегородские семена» с интернет-сайта www.r52.ru/index.phtml?rid=22&fid=88&sid=29&nid=10040, следует, что SPAR была отработана работа с персоналом, в том числе надписи на униформе: «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!».

Согласно объяснениям ООО «Нижегородские семена», в ходе реализации Договора о продаже/покупке неисключительной лицензии Общество обязано было осуществить заказ спецодежды у ИП Катаева Н.Ю., а именно блузки, жилеты администраторов, жилеты с логотипом, жилеты утепленные, козырьки с логотипом, косынки (галстуки), халаты, юбки. На

заказанной у ИП Катаева Н.Ю. спецодежде, в том числе на жилетах, содержалась надпись: «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!».

В подтверждение ООО «Нижегородские семена» представлены Счет №011 от 17.12.2008, товарная накладная от 17.12.2008, платежное поручение №111 от 18.12.2008.

Однако ООО «Нижегородские семена» не заключало Договора с ООО «Продукт-сервис» на право использования зарегистрированного товарного знака: «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!».

Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что ООО «Продукт-сервис» осуществляет деятельность по продаже продовольственных товаров третьим лицам в принадлежащих Обществу супермаркетах на территории Нижегородской области. На одежде работников супермаркетов, принадлежащих ООО «Продукт-сервис», используется зарегистрированный товарный знак: «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!».

В рамках рассмотрения дела ООО «Нижегородские семена» сообщило, что между ООО «Продукт-сервис» и ООО «СПАР Миддл Волга» заключено соглашение на право использования товарного знака: «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!», в связи с чем, одним из требований ООО «СПАР Миддл Волга» в рамках Договора о продаже/покупке неисключительной лицензии, заключенного с ООО «Нижегородские семена», было использование спецодежды с фразой: «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!».

Однако ООО «СПАР Миддл Волга» сообщило в Нижегородское УФАС России о том, что не заключало соглашения с ООО «Продукт-сервис». Вместе с тем, ООО «СПАР Миддл Волга» указало на то, что рекомендаций по использованию в спецодежде сотрудников супермаркета, расположенного по адресу: ул. Тимирязева, д.3, не предоставляло.

В соответствии со Свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) №286254, товарный знак: «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!» зарегистрирован ООО «Продукт-сервис» для осуществления административной деятельности в сфере бизнеса, демонстрации товаров, продвижения товаров (для третьих лиц), а также рекламы.

Таким образом, для применения ООО «Нижегородские семена» товарного знака на спецодежде сотрудников супермаркета, осуществляющих продажу товаров третьим лицам, Общество должно было заключить договор с ООО «Продукт-сервис» на право использования товарного знака.

Рассмотрев материалы дела №726-ФАС52-ТР-14-07/09-09, выслушав объяснения представителей ООО «Продукт-сервис» и ООО «Нижегородские семена», Комиссия Нижегородского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 ФЗ «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.

Пункт 4 части 1 статьи 14 закона определил, что не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Из приведенных норм следует, что для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения и подтверждения его состава в действиях конкретного лица необходимо, чтобы лицо, совершившее данное деяние, обладало признаком хозяйствующего субъекта; его действия противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, заключались в распространении сведений (характеризующихся как ложные, неточные либо искаженные), которые были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; совершенные действия могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта. Причем такие убытки либо ущерб (либо вероятность их возникновения) должны находиться в причинной связи с деянием деликтанта.

Оценив фактические обстоятельства дела, Комиссия Нижегородского УФАС России пришла к следующим выводам:

1. ООО «Нижегородские семена» и ООО «Продукт-сервис» работают на одном рынке розничной реализации продовольственных товаров в границах города Нижнего Новгорода, следовательно, являются конкурентами на данном товарном рынке.

2. ООО «Продукт-сервис» в ходе осуществления деятельности на рынке розничной реализации продовольственных товаров в границах города Нижнего Новгорода для привлечения покупателей в супермаркеты применяет зарегистрированный товарный знак: «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!», что может оказать влияние на создание положительного имиджа среди потребителей товаров. Следует отметить, что рассматриваемый товарный знак является составной частью бизнеса ООО «Продукт-сервис».

Так как выражение: «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!» является зарегистрированным товарным знаком, то применение ООО «Нижегородские семена» данного товарного знака без заключенного с ООО «Продукт-сервис» соглашения и оплаты вознаграждения, наносит ООО «Продукт-сервис» убытки в части упущенного размера вознаграждения, а также может принести ущерб деловой репутации ООО «Продукт-сервис» в случае некачественного обслуживания покупателей супермаркета сотрудниками ООО «Нижегородские семена».

3. ООО «Нижегородские семена» незаконно использует в своей деятельности зарегистрированный товарный знак: «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!», без заключенного с ООО «Продукт-сервис» соглашения и выплаты вознаграждения (роялти). Таким образом, что ООО «Нижегородские семена» при использовании зарегистрированного товарного знака приобретает преимущество перед своими конкурентами посредством уменьшения материальных издержек в продвижении своих услуг на рынке розничной реализации продовольственных товаров в границах города Нижнего Новгорода.

4. Кроме того, действия ООО «Нижегородские семена» в части использования на территории Нижегородской области зарегистрированного товарного знака: «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!», нанесли убытки ООО «Продукт-сервис». Однако рассчитать размер понесенных убытков не представляется возможным, так как период использования товарного знака (знака обслуживания) ООО «Нижегородские семена» не известен.

ООО «Продукт-сервис» на основании статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации вместо возмещения убытков предъявляет требования к ООО «Нижегородские семена» в части компенсации в размере 600000 (шестьсот тысяч) рублей.

Пунктом 3 статьи 1484 ГК РФ установлено, что 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.

Таким образом, действия ООО «Нижегородские семена» в части незаконного использования товарного знака (знака обслуживания): «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!», правообладателем которого на территории Нижегородской области является ООО «Продукт-сервис», нарушают нормы законодательства Российской Федерации.

Из вышеизложенного следует, что действия ООО «Нижегородские семена» в части использования товарного знака (знака обслуживания): «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!», направлены на получение преимуществ при осуществлении деятельности на рынке реализации продовольственных товаров на территории Нижегородской области, что противоречит

нормам законодательства Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили убытки ООО «Нижегородские семена», а также могли нанести вред их деловой репутации среди потребителей супермаркетов.

Таким образом, действия ООО «Нижегородские семена» являются недобросовестной конкуренцией, противоречащей требованиям пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального Закона «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «Нижегородские семена» нарушения ФЗ «О защите конкуренции» не признал.

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

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Нижегородские семена», выразившиеся в незаконном использовании зарегистрированного товарного знака (знака обслуживания): «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!», правообладателем которого является ООО «Продукт-сервис», нарушением пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального Закона «О защите конкуренции», не допускающей недобросовестную конкуренцию.

2. Выдать ООО «Нижегородские семена» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Нижегородского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «Нижегородские семена».

Решение изготовлено в полном объеме 11 ноября 2009 года.

В соответствии со статьей 52 ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 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.

ПРЕДПИСАНИЕ №726-ФАС52-ТР-14-07/09-09

<...>

1. ООО «Нижегородские семена» в срок **до 07 декабря 2009 года** устранить нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», а именно прекратить незаконное использование на спецодежде сотрудников супермаркета (г.Н.Новгород, ул. Тимирязева, д.3) зарегистрированного товарного знака «Мы поможем дружно выбрать все, что нужно!», правообладателем которого является ООО «Продукт-сервис».

2. ООО «Нижегородские семена» в срок **до 08 декабря 2009 года** представить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области документы, свидетельствующие об исполнении настоящего предписания.