

Резолютивная часть решения оглашена «22» января 2019г.

Решение изготовлено в полном объеме «31» января 2019 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

В.Ю. Строгин – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

М.О. Хрипченко – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело №06-01-07-14-18, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Розница-К1» (ИНН 2225074005, ОГРН 1052242262478, дата регистрации: 21.12.2005, адрес: ул. Мерзликина, 5, г. Барнаул, Алтайский край, 656049), п.2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ведении в оборот товара с использованием товарного знака «ЧУДО-КРОХА» и фирменного наименования ООО «Шапки и шляпки»,

в отсутствии представителей:

заявителя – ООО «Шапки и шляпки» (уведомлен),

ответчика – ООО «Розница К-1» (уведомлен),

в отсутствии представителей заинтересованных лиц – ООО ТК «Рея», ООО «Савант»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление ООО «Шапки и шляпки» (вх. №5662 от 03.07.2018г.) по факту продажи в магазине «Мария-Ра», находящемся по адресу: г. Бердск, ул. Ленина, 89/15, товара с использованием товарного знака «ЧУДО-КРОХА» и фирменного наименования ООО «Шапки и шляпки».

Как указано в заявлении, ООО «Шапки и шляпки» существует с 2009 года, является изготовителем высококачественных детских товаров: головных уборов. Товары, производимые ООО «Шапки и шляпки», соответствуют всем требованиям закона к качеству и безопасности детских товаров, что подтверждается сертификатами соответствия. Организация поставляет изготавливаемую продукцию в торговые организации на всей территории Российской Федерации под товарным знаком «ЧУДО-КРОХА», (товарный знак зарегистрирован Федеральной службой по интеллектуальной собственности 26.05.2003г., свидетельство на товарный знак №470990). Право на использование указанного товарного знака Организация имеет на основании лицензионного договора № 4/18 от 01.12.2017г., заключенного с правообладателем «...»

За весь период работы ООО «Шапки и шляпки» среди своих покупателей, в том числе обычных потребителей, сформировало хорошую деловую репутацию.

В апреле 2018 г. ООО «Шапки и шляпки» стало известно, что в сети магазинов «Мария-Ра» (ООО «Розника К-1») (г.Бердск) продается товар неизвестного изготовителя, использующего товарный знак «ЧУДО-КРОХА» и фирменное наименование ООО «Шапки и шляпки».

07.05.2018г. сотрудником ООО «Шапки и шляпки» была осуществлена контрольная закупка товара - бейсболки детской, в розничном магазине «Мария-Ра» по адресу: г. Бердск, ул.Ленина, 89/15. Этикетка, размещенная на товаре, содержит следующую информацию: бейсболка детская, товарная марка «ЧУДО-КРОХА», заявитель ООО «Шапки и шляпки», импортер ООО Оптима. Как сообщает заявитель, такой низкокачественный товар не изготавливает, на территории Российской Федерации не реализует.

По мнению заявителя, действия лица, реализующего товар под товарным знаком «ЧУДО-КРОХА», принадлежащим ООО «Шапки и шляпки», а также использующего фирменное наименование заявителя, являются незаконными, нарушают права и законные интересы ООО «Шапки и шляпки», свидетельствуют о недобросовестной конкуренции, а также наносят вред деловой репутации Общества, что влечет снижение объемов продаж правообладателя и ухудшение отношения потребителей к его продукции. Т.е. данные действия представляют собой акт недобросовестной конкуренции.

В результате рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России возбуждено дело по признакам нарушения п.2 ст.14.6 ФЗ «О защите конкуренции». При рассмотрении материалов дела Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

В соответствии с п.2 ст.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 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.

Исходя из положений п. 1 ст. 1477 ГК РФ, товарный знак представляет собой обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

Статья 1489 ГК РФ устанавливает, что право использования товарного знака может быть передано на основании лицензионного договора.

В соответствии со ст. 1479 ГК РФ правовая охрана товарного знака в Российской Федерации предоставляется на основании его государственной регистрации; 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.

В силу положений ст. 1481 ГК РФ на товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков, выдается свидетельство на товарный знак; свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Согласно ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со ст. 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак); правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак; исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности, путем размещения товарного знака на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров,

которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации.

Основной функцией товарного знака является отличительная функция, которая позволяет покупателю отождествлять маркированный товар с конкретным производителем, вызывает определенное представление о качестве продукции.

В соответствии с материалами, товар – бейсболки красного и голубого цвета с надписью «SOCHI» были введены в оборот на территории г. Бердска Новосибирской области юридическим лицом – ООО «Розница-К1» (ИНН 2225074005, ОГРН 1052242262478, дата регистрации: 21.12.2005, адрес: ул. Мерзликина, 5, г. Барнаул, Алтайский край, 656049).

Согласно чеку №340 от 07.05.2018г. в ОП ООО «Розница К-1» (магазин «Мария-Ра»), расположенному по адресу: Новосибирская обл., г.Бердск, ул. Ленина, д.89/15, была приобретена бейсболка детская в ассортименте стоимостью 99,00 руб.

На этикетке содержится следующая информация: «Бейсболка детская в ассортименте размер универсал. ТМ «Чудо-кроха» арт. ВС 431,433,441,444,445,449,451,452,455,457 Состав: хлопок 100% Изготовитель: ShanghaiFmberInternationalTradeCo... Room3A.3F.Black... Китай Заявитель: ООО «Шапки и шляпки» 633010, Новосибирская обл., г. Бердск, ул. Ленина, д.89/10 Россия Импортер: ООО Опторг, 630049 г. Новосибирск, ул. Красный проспект, д.200, оф. 816, Россия Дилер: Россия, ООО ТК «Рея» 644009, г. Омск, ул. 20лет РККА 185, оф. 24 дата изготовления февраль 2017...»

Данный товар – бейсболки красного и голубого цвета с надписью «SOCHI» были приобретены ООО «Розница-К1» 28.02.2018г. по Договору поставки №20-786 от 20.12.2017г. у ООО «ТК Рея» (ИНН 5504132164, г. Омск) в количестве 500шт., по цене 77.27р./шт. В сопроводительной документации содержится Сертификат соответствия №ТС RU С-CN.АГ03.11871 от 25.03.2015 №0267974 (орган по сертификации – ООО «Альсена» г. Москва).

Материалами дела установлено, что за период с 17.04.2018г. по 16.07.2018г. по адресу: г. Бердск, ул. Ленина, 89/15, данных бейсболок было реализовано 34шт.

В соответствии с информацией, представленной ООО «ТК Рея», бейсболки красного и голубого цвета с надписью «SOCHI» были приобретены 01.04.2017г. у ООО «Савант» (ИНН 7736263072, г.Москва) в соответствии с договором №3 от 16.07.2016г. Копия сертификата на товар была также передана ООО «Савант» при поставке. При этом Общество сообщает, что у ООО «ТК Рея» отсутствовали какие-либо сомнения относительно соблюдения со стороны ООО «Савант» норм действующего законодательства об охране действующих товарных знаков.

Согласно информации, представленной заявителем, в правоотношениях, в том числе договорных, ООО «Шапки и шляпки» с ООО «ТК Рея» не состоит. Сертификат на рассматриваемую продукцию выдан органом по сертификации ООО «Профи-групп» (г.Москва) за № ТС RU С-CN.КО01.В.00785 Серия RU №0672474, сроком действия с 27.02.2018 по 26.02.2021

Заявителем товар - бейсболки, реализуемый в магазине «Мария-Ра» г.Бердска с использованием товарного знака «Чудо-кроха» и указанием на заявителя изготовления – ООО «Шапки и шляпки», не производился, в данный магазин не поставлялся.

Как установлено материалами дела, 07.03.2018г. товар - бейсболки красного и голубого цвета с надписью «SOCHI» были приобретены по заключенному ООО «Розница-К1» договору поставки № 20-786 от 20.12.2017 года от поставщика ООО ТК «Рея» (ИНН 5504132164) в количестве 500 (пятьсот) штук.

Согласно договору поставки, поставщик (п. 5.2. п. 2.1.; п. 2.3., п. 2.4. договора № 20-786 от 20.12.2017г.):

- заверял и гарантировал, что поставляемый товар не заложен, не арестован, не обременен иным образом, не является предметом спора третьих лиц;

- не нарушает права третьих лиц, в частности, прав на объекты интеллектуальной собственности, и принадлежит поставщику на праве собственности.
- гарантировал, что вся информация, указанная на упаковке и маркировке поставляемого товара, соответствует требованиям технических регламентов, нормативных актов в области стандартизации, сертификации, защиты прав потребителей;
- законность происхождения товара, правомерность использования на товаре товарного знака, правомерность реализации его на территории РФ, отсутствие поставляемого по договору товара в перечне запрещенных к ввозу в РФ.

Критериями выбора поставщика являлось:

- репутация поставщика. Поставщик был проверен на благонадежность и был признан благонадежным ООО «Розница К-1». ООО ТК «Рея» (ИНН 5504132164) являлось и по настоящее время является поставщиком нескольких федеральных сетей, в том числе Торговая сеть «Ашан»;
- качество поставляемого товара. Образец товара, представленный на ассортиментный комитет торговой сети, был удовлетворен по всем показателям;
- минимальная закупочная цена товара;
- блочная упаковка товара. Возможность упаковывать товар в групповую упаковку;
- соблюдение условий по поставке товаров и сроков выполнения заказов (поставка товара в установленный срок);
- при заключении договора и поставки товара, поставщиком ООО ТК «Рея» (ИНН 5504132164), был предоставлен сертификат соответствия № TC RU C-CN.AF03.A.11871 серия RUN® 0267974.

Иные предложения по данному ассортименту товара отсутствовали.

При подписании спецификации от 26.02.2018г. на поставку товара, поставщиком ООО ТК «Рея» (ИНН 5504132164), была предоставлена этикетка, где указано, что дилером товарного знака является ООО ТК «Рея», 644009, г. Омск, ул. 20 лет РККА 185, оф.24, дата изготовления февраль 2017. Дилер является самостоятельной коммерческой организацией и имеет право продавать Товары других производителей, поэтому у ООО «Розница К-1» отсутствовали какие-либо заблуждения по поводу товара.

На основании вышеизложенного, у ООО «Розница К-1» не было и не могло быть каких-либо сомнений относительно соблюдения со стороны ООО ТК «Рея» (ИНН 5504132164) норм действующего законодательства об охране товарных знаков.

Согласно ст. 3 ФЗ «О защите конкуренции», настоящий 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.

Согласно ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», 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;

хозяйствующий субъект - 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.

Из определения понятия «недобросовестная конкуренция» следует, что для квалификации совершенных деяний в качестве акта недобросовестной конкуренции, действия конкретного лица должны выполнять одновременно следующие условия:

- лицо, совершившее данное деяние, обладает признаком хозяйствующего субъекта (а также наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами);
- наличие действия хозяйствующего субъекта (группы лиц);
- направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие действия законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- совершенные действия способны причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта такие убытки либо ущерб.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности понимается их объективная способность предоставить хозяйствующему субъекту такие преимущества. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое обеспечивает возможность увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий. То есть, действия хозяйствующих субъектов могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующим субъектам увеличить получаемую прибыль, либо предотвратить ее неизбежное снижение.

Также причинение вреда другому хозяйствующему субъекту-конкуренту может выражаться в убытках, которые терпит конкурент.

Под убытками статья 15 ГК РФ понимает расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

В случае совершения акта недобросовестной конкуренции, создаются условия, способствующие перераспределению спроса - приобретению потребителями одними хозяйствующими субъектами и их потере другими. Нарушение при этом чьих-либо субъективных прав придает таким потерям статус упущенной выгоды.

Неотъемлемой частью негативных последствий акта недобросовестной конкуренции является перераспределении спроса потребителей, которое не произошло бы, если бы акт недобросовестной конкуренции не был совершен.

Материалами дела не доказано причинение вреда заявителю, а также наличие убытков.

Кроме того, в действиях ООО «Розница К-1» не усматривается недобросовестности в виду того, что у Общества не было и не могло быть каких либо сомнений относительно соблюдения со стороны ООО ТК «Рея» (ИНН 5504132164) норм действующего законодательства об охране товарных знаков.

В материалах дела отсутствуют доказательства осуществления ответчиком действий, препятствующих деятельности заявителя по производству и реализации продукции – головных уборов летних (бейсболок).

Кроме того, 16.07.2018г. ООО «Розница К-1» товар - бейсболки красного и голубого цвета с надписью «SONI», был снят с реализации.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 48 ФЗ «О защите конкуренции» рассмотрение дел о нарушениях антимонопольного законодательства РФ подлежит прекращению в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействий).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Не признать действия ООО «Розница-К1» (ИНН 2225074005, ОГРН 1052242262478, дата регистрации: 21.12.2005, адрес: ул. Мерзликина, 5, г. Барнаул, Алтайский край, 656049), актом недобросовестной конкуренции, нарушающим п.2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Прекратить рассмотрение дела №06-01-07-14-18 в отношении ООО «Розница-К1» в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Розница-К1».

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

Председатель Комиссии

И.В. Волохина

Члены Комиссии

Ю.В. Виногорова

В.Ю. Строгин

М.О. Хрипченко