

21.05.2014 № СС-07/4062

## **Решение**

**по делу № 158-ФАС52-07/14**

г. Н. Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 15 мая 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 21 мая 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

- Председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
- член Комиссии, специалист – эксперт отдела контроля финансовых рынков, рекламы и

- недобросовестной конкуренции, член Комиссии, заместитель начальника отдела
- контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело №158-ФАС52-07/13, возбужденное в отношении **индивидуального предпринимателя Большаковой Г.А.** <...> по заявлению **ОАО «Линдовское» (606495, Нижегородская область, Борский район, с.Линда, ул.Северная, д.39)** по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», в присутствии:

- представителя ОАО «Линдовское» по доверенности от 01.07.2011г. Новикова С.А.,
- представителя ИП Большаковой Г.А. по доверенности от 09.04.2014г. Костиной М.В.

### **УСТАНОВИЛ:**

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение ОАО «Линдовское» на действия ИП Большаковой Г.А., противоречащие, по мнению заявителя, пункту 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В своем обращении заявитель сообщил, что ИП Большакова Г.А. в период с октября 2013 года по настоящее время незаконно использует товарный знак, принадлежащий ОАО «Линдовское».

В связи с указанными обстоятельствами, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 14 февраля 2014 года издал приказ №26 о возбуждении дела №158-ФАС52-07/14 по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ИП Большаковой Г.А.

**Заслушав доклад члена комиссии, обсудив доводы представителей заявителя и ответчика, исследовав имеющиеся в деле доказательства, комиссия приходит к следующим выводам.**

Большакова Г.А. зарегистрирована 23.05.1995г. в качестве индивидуального предпринимателя за основным государственным регистрационным номером 304524630100276 согласно свидетельства серия <...> .

Основным видом деятельности ИП Большаковой Г.А., согласно выписки из ЕГРИП от 06.03.2014г., является деятельность столовых при предприятиях и поставка продукции общественного питания (код ОКВЭД 55.5). Дополнительным видом деятельности является розничная торговля мясом и мясом птицы, включая субпродукты (код ОКВЭД 52.22.1).

Осуществление ИП Большаковой Г.А. деятельности на рынке розничной торговли куриной продукции подтверждается представленными договорами о предоставлении торговых мест от 01.02.2014г. №21-1, №21-4, №21-6, заключенных с

ООО «Управляющая компания «Зеркало», согласно которых общество передало ИП Большаковой Г.А. во временное пользование торговые места на 1 этаже здания Борского центрального рынка.

Таким образом, ИП Большакова Г.А. осуществляет деятельность на рынке розничной торговли куриной продукцией в границах г.Бор Нижегородской области.

ОАО «Линдовское» зарегистрировано 25.11.1993г. за основным государственным регистрационным номером 1025201527053 согласно свидетельства серия <...> Согласно выписки из ЕГРЮЛ от 28.02.2014г. основным видом деятельности ОАО «Линдовское» является разведение сельскохозяйственной птицы (код ОКВЭД 01.24), одним из дополнительных видов деятельности является розничная торговля мясом, мясом птицы, продуктами и консервами из мяса и мяса птицы (код ОКВЭД 52.22).

В ходе рассмотрения дела представитель ОАО «Линдовское» пояснил, что общество осуществляет розничную торговлю на территории г.Бор через своего дилера ИП Гордееву Я.В., которая является аффилированным лицом ОАО «Линдовское». Заявителем представлены договоры аренды, заключенные ИП Гордеевой Я.В., и список аффилированных лиц общества.

ОАО «Линдовское» является правообладателем товарного знака по свидетельству №272148 сроком действия до 22.04.2023г. Товарный знак зарегистрирован по 29 и 31 классам МКТУ. Товарный знак представляет собой словестное обозначение «Линда» красного цвета, графическое обозначение головы петуха красного цвета и яйца желтого цвета. По мнению заявителя, ИП Большакова Г.А. использует при реализации продукции графические изображения товарного знака (голова петуха и яйцо), а также наименование «Линда».

ОАО «Линдовское» представлены фотографии, согласно которым, по информации заявителя, в торговых точках ИП Большаковой Г.А., расположенных по адресу: г.Бор, ул.Пушкина, д.97, Борский центральный рынок, используется товарный знак, сходный до степени смешения с товарным знаком «Линда» правообладателя ОАО «Линдовское». Фотографии не содержат даты съемки. К фотографиям не приложен акт осмотра или иной документ, позволяющий установить место и время фотосъемки.

ОАО «Линдовское» также представлен акт осмотра торговых рядов от 19.03.2014г., составленного начальником АХО Митрошиной Е.В., специалистом ОК Беловой Н.С. Согласно акта осмотра, представители ОАО «Линдовское» провели осмотр торговых мест ИП Большаковой Г.А. на Борском центральном рынке и установили, что под логотипом «Линда» продается продукция иного производителя, так как имеет несвойственный цвет и виден факт инъекционирования; на витринах присутствуют фирменные этикетки «Линда». К акту приложены 2 фотографии.

В ходе рассмотрения дела представитель ИП Большаковой Г.А. пояснил, что этикетки с надписью «Линда» используются для идентификации продукции производителя. Кроме того, наименование «Торговый комплекс «Линда» ИП Большаковой Г.А. используется с момента издания Распоряжения главы меФстного самоуправления - Администрации Борского района Нижегородской области от 16.05.2001г. №914, согласно которому ИП Большаковой Г.А. разрешено открыть Торговый комплекс «Линда» по адресу: г.Бор, ул.Советская.

Согласно статье 1477 Гражданского кодекса РФ на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно статье 1484 Гражданского кодекса 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. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак. 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.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

- 1) 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;
- 2) при выполнении работ, оказании услуг;
- 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 5) в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Право использования товарного знака предоставляется правообладателем третьим лицам на основании лицензионного договора (статья 1489 Гражданского кодекса РФ).

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-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.

Для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо исходить из признаков недобросовестной конкуренции, изложенных в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции». Такими признаками являются:

- хозяйствующие субъекты должны осуществлять предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке;
- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны быть направлены на получение преимуществ;
- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны быть противозаконны;
- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны причинить или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам.

Закон обязывает квалифицировать действия хозяйствующего субъекта как недобросовестную конкуренцию только при наличии в его действиях всех признаков недобросовестной конкуренции, предусмотренных Федеральным законом «О защите конкуренции».

Пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» определено, 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 и услуг.

Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что согласно выписки из ЕГРИП от 06.03.2014г. ИП Большакова Г.А. осуществляет деятельность по розничной торговле мясом и мясом птицы, включая субпродукты (код ОКВЭД 52.22.1), что подтверждается представленными договорами.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ от 24.02.2014г. одним из дополнительных видов деятельности ОАО «Линдовское» является розничная торговля мясом, мясом птицы, продуктами и консервами из мяса и мяса птицы (код ОКВЭД 52.22). Между тем, заявителем документов, подтверждающих осуществление деятельности на рынке розничной торговли, не представлено. Имеющийся в материалах дела договор поставки от 01.06.2010г. № ВВ-6/1594-сж, заключенный между ОАО «Линдовское» и ООО «Сладкая жизнь НН», а также товарные накладные свидетельствуют о деятельности заявителя на рынке оптовой торговли. Довод заявителя о том, что ОАО «Линдовское» осуществляет деятельность на рынке розничной торговли через аффилированное лицо - ИП Гордееву Я.В. не является обоснованным, поскольку ИП Гордеева Я.В. осуществляет предпринимательскую деятельность от своего имени, а не от имени ОАО «Линдовское».

Согласно пункта 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-Федерального закона «О защите конкуренции» для признания действий недобросовестной конкуренцией необходимо, чтобы хозяйствующие субъекты осуществляли предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке, то есть являлись конкурентами.

Таким образом, в материалах дела отсутствуют доказательства того, что ОАО «Линдовское» и ИП Большакова Г.А. осуществляют предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке и являются конкурентами.

По мнению Комиссии Нижегородского УФАС России, представленные в материалы

дела цветные фотографии не могут подтверждать факт использования ИП Большаковой Г.А. товарного знака заявителя, поскольку фотографии не позволяют установить место и время фотосъемки, а также факт фотосъемки торгового места ответчика.

ОАО «Линдовское» также представлен акт осмотра торговых рядов от 19.03.2014г., который, по мнению заявителя, подтверждает использование ИП Большаковой Г.А. товарного знака ОАО «Линдовское» в виде фирменных этикеток на ценниках товара. Комиссия Нижегородского УФАС России отмечает, что представленные фотографии имеют низкое качество, что затрудняет провести сходство этикетки с товарным знаком заявителя.

Согласно статьи 10 Закона Российской Федерации от 07.02.1992г. №2300-1 «О защите прав потребителей» изготовитель (исполнитель, продавец) обязан своевременно предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию о товарах (работах, услугах), обеспечивающую возможность их правильного выбора. Информация о товарах (работах, услугах) в обязательном порядке должна содержать, в том числе, адрес (место нахождения), фирменное наименование (наименование) изготовителя (исполнителя, продавца), уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера. Данная информация доводится до сведения потребителей в технической документации, прилагаемой к товарам (работам, услугам), на этикетках, маркировкой или иным способом, принятым для отдельных видов товаров (работ, услуг).

Таким образом, ИП Большакова Г.А. в силу требований Закона должна была проинформировать покупателей о производителе продукции.

Довод заявителя о том, что ИП Большакова Г.А. не реализует продукцию ОАО «Линдовское», документально не подтвержден. Между тем, представитель ИП Большаковой Г.А. в ходе рассмотрения дела пояснила, что она реализует продукцию ОАО «Линдовское», приобретая ее у ООО «Линдовское» на основании договора от 03.04.2013г. №АН-2013/133, действие указанного договора подтверждают акты сверки за периоды с 01.10.2013г. по 31.12.2013г., с 01.01.2014г. по 31.03.2014г., с 01.04.2014г. по 30.04.2014г. Договор и акты сверки представлены в материалы дела.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Нижегородского УФАС России считает, что в действиях ИП Большаковой Г.А. отсутствует необходимый признак недобросовестной конкуренции – осуществление деятельности на одном товарном рынке с заявителем. Кроме того, ОАО «Линдовское» не представило надлежащих доказательств использования ИП Большаковой Г.А. товарного знака заявителя по свидетельству №272148.

В соответствии с частью 1 статьи 48 Федерального закона «О защите конкуренции» рассмотрение дела подлежит прекращению в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Таким образом, исходя из изложенного, Комиссии Нижегородского УФАС России считает, что в действиях ИП Большаковой Г.А. отсутствует нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

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

**РЕШИЛА:**

1. Прекратить рассмотрение дела №158-ФАС52-07/14, возбужденного в отношении ИП Большаковой Г.А. по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции»
2. Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его вынесения.

**Председатель комиссии**

