

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление по Кировской области

г.Киров обл., 610019, К.Либкнехта, 69, тел. 64-73-31.

РЕШЕНИЕ

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 1 июня 2011 года
В полном объеме решение изготовлено 10 июня 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии – <...> – зам. руководителя Управления, Членов Комиссии – <...> – начальника отдела финансовых рынков и рекламы, Овчинникова А.Е. – ведущего специалиста-эксперта отдела финансовых рынков и рекламы, при секретаре – <...> в присутствии:

От ответчика:

<...> – директора ООО «Рост», действующего на основании Устава;

От заявителя:

<...> – представителя ЗАО «Продторг» по доверенности № 7 от 30.05.2011 года.

рассмотрев дело № 4/04-11, возбужденное по заявлению ЗАО «Продторг» (610001, г. Киров, ул. <...>) по признакам нарушения ООО «Рост» (610000, г. Киров, ул. <...>) **ч. 1 ст. 14** Федерального Закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило заявление от ЗАО «Продторг» о том, что в действиях ООО «Рост» содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

По мнению заявителя, нарушение заключается в следующем:

ЗАО «Продторг» осуществляет деятельность по розничной торговле продуктами питания, в том числе через свое структурное подразделение магазин – «супермаркет «Лидер». Данный магазин расположен по адресу: г. Киров, ул. М. Конева, 1 и существует под данным коммерческим наименованием (обозначением) с мая 2002 года.

За 9 лет работы магазин стал общеизвестным на территории города Кирова, имеет большой ассортиментный перечень продовольственных и непродовольственных товаров, оказывает широкий спектр дополнительных услуг потребителям.

В апреле 2011 года по адресу: г. Киров, ул. Попова 18, ООО «Рост» открыл магазин розничной торговли продуктами питания с аналогичным наименованием «супермаркет «Лидер».

Данные хозяйствующие субъекты: ЗАО «Продторг» и ООО «Рост», осуществляя один и тот же вид деятельности - розничную торговлю продуктами питания, являются конкурентами в географических границах города Кирова.

В силу пункта 1 статьи 1538 ГК РФ юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и государственный реестр юридических лиц. Исключительное право использования коммерческого обозначения на основании пункта 1 статьи 1539 ГК РФ принадлежит правообладателю, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

В силу изложенного заявитель считает, что использование ООО «Рост» для своего предприятия – магазина розничной торговли наименования (коммерческого обозначения) «супермаркет «Лидер» вводит в заблуждение покупателей, приводит к смешению двух абсолютно не связанных торговых точек и нарушает его право на коммерческое обозначение.

Кроме того, ООО «Рост» совершенно необоснованно для обозначения своей торговой точки использует слово «супермаркет», подразумевающее под собой магазин с большой площадью и большим ассортиментом товаров. Фактически такими характеристиками данное торговое предприятие не обладает.

Как указано выше, оба хозяйствующих субъекта являются конкурентами. При условии наличия конкурентных отношений, не допускается недобросовестная конкуренция (ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции»), 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, а так же введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

В соответствии с п. 9 ст. 4 вышеуказанного закона, недобросовестной конкуренцией признаются 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.

Таким образом, незаконно используя для своего торгового предприятия наименование «супермаркет «Лидер», сходное до степени смешения с коммерческим обозначением (наименованием) другого торгового предприятия, являющегося структурным подразделением ЗАО «Продторг» - конкурента, действия ООО «Рост» направлены на получение необоснованных преимуществ в предпринимательской деятельности, что является актом недобросовестной конкуренции.

Учитывая то, что в действиях ООО «Рост» содержатся признаки нарушения п. 2 и 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите

конкуренции», запрещающего продажу, обмен или иное введение в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг, а так же введение в заблуждение потребителей относительно того, кто оказывает услуги по розничной торговле продуктами питания, и какого качества, в отношении вышеуказанного хозяйствующего субъекта было возбуждено производство по делу.

На заседании Комиссии стороны пояснили следующее:

Директор ООО «Рост» <...> по существу данного дела пояснил, что вывеска на магазине по адресу ул. Попова 18 в городе Кирове появилась 20 апреля 2011 года, а 4 мая было принято решение о ее снятии. Мы не знали, что есть на территории города магазин с таким же названием. Как только узнали об этом, сразу же убрали название «Лидер». Больше подобное не повторяется.

Представитель ЗАО «Продторг» <...> пояснил, что, так как ответчик исполнил требования Гражданского кодекса РФ, сняв вывеску «Лидер», на данный момент наши права не нарушены. Но в дальнейшем такие действия могли бы повлиять на наш имидж. Требование о привлечении к административной ответственности нами не заявлялось, было важно устранить само нарушение.

Изучив имеющиеся документы, и выслушав всех лиц, участвующих в деле, Комиссия установила, что **ООО «Рост»** (610000, г. Киров, ул. <...>) нарушен п. 2 и 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Выводы Комиссии основаны на следующем:

Магазин «супермаркет Лидер», расположенный по адресу г. Киров, ул. <...>, структурное подразделение ЗАО «Продторг», с мая 2002 года осуществляет деятельность по розничной торговле продуктами питания. Это один из наиболее сильных лидеров розничного рынка и узнаваемых крупных магазинов самообслуживания по розничной торговле продуктами питания и товарами повседневного спроса (общая площадь 4757,5 м², площадь торгового зала 1000 м²) с уникальным ассортиментом, изысканным стилем и высоким уровнем обслуживания. Ассортимент супермаркета «Лидер» состоит из 18 тысяч наименований свежих продуктов, деликатесов, готовых блюд собственного производства и элитного алкоголя, рассчитанных на покупателей, которые уверены в качестве покупаемых товаров. Профессиональные успехи супермаркета «Лидер» подтверждены наградами ВТПП: Торговая марка года в номинации «Лучший супермаркет»; Золотая пирамида-2010 в номинации «ТОР 100 Компаний года», Золотая пирамида-2010 в номинации «Лучшая продуктовая сеть года».

В апреле 2011 года по адресу г. Киров, ул. <...>, Обществом с ограниченной ответственностью «Рост» открывается магазин розничной торговли продуктами питания с аналогичным наименованием – супермаркет «Лидер».

Оба хозяйствующих субъекта: ЗАО «Продторг» и ООО «Рост» являются конкурентами в географических границах города Кирова с аналогичным видом деятельности – розничная торговля продуктами питания. При этом второй хозяйствующий субъект, выйдя на товарный рынок значительно позднее первого, использует сходное до степени смешения коммерческое обозначение, принадлежащее лицу, у которого исключительное право пользования возникло ранее, что может ввести в заблуждение потребителей и привести к смешению двух абсолютно не связанных торговых предприятий.

Применительно к основным понятиям Закона о защите конкуренции, конкуренция – это 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. При этом товарный рынок – это 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 потребитель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

При условии наличия конкурентных отношений, не допускается недобросовестная конкуренция (ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции») 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, а так же введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

В соответствии с п. 9 ст. 4 вышеуказанного закона недобросовестной конкуренцией признаются 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.

Таким образом, при рассмотрении дела о недобросовестной конкуренции антимонопольным органом оценивались признаки, одновременное наличие которых позволило бы считать действия юридического лица недобросовестной конкуренцией, а именно:

- *наличие конкурентных отношений;*

Как подтверждается материалами дела и не отрицается сторонами, оба хозяйствующих субъекта являются конкурентами на рынке в географических границах города Кирова.

- *действия юридического лица причинили или могли причинить убытки конкурентам либо нанесли или могли нанести вред их деловой репутации;*

При этом Закон о защите конкуренции не освобождает от ответственности юридическое лицо, если его действия могли нанести тот или иной ущерб конкуренту, но по причинам, абсолютно от него не зависящим, не сказались отрицательно на его состоянии дел.

В данном случае, использование хозяйствующим субъектом для вновь открывшегося магазина розничной торговли наименования, сходного до степени смешения с коммерческим обозначением другого хозяйствующего субъекта, длительное время работающего на конкурентном рынке, может нанести вред его деловой репутации, так как ассортиментный перечень товаров и услуг не соответствует сложившемуся мнению о магазине «супермаркет Лидер» ЗАО «Продторг», и причинить в связи с этим убытки последнему.

- *своими действиями юридическое лицо нарушило соответствующие нормы российского законодательства, сложившиеся обычаи делового оборота, требования добропорядочности, разумности и справедливости;*

В случае если юридическое лицо осуществляет предпринимательскую деятельность строго в рамках закона, отсутствуют основания для поднятия вопроса о наличии недобросовестной конкуренции в его действиях.

В соответствии с ч. 1 ст. 1538 Гражданского кодекса РФ юридические лица, осуществляющие предпринимательскую

деятельность, могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц. При этом ч. 2 ст. 1539 ГК РФ не допускает использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

Таким образом, действия ООО «Рост», связанные с использованием для своего торгового предприятия наименования «супермаркет Лидер» сходного до степени смешения с коммерческим обозначением другого лица, противоречат нормам Гражданского кодекса РФ.

Кроме того, ни обычаи делового оборота, ни требования добросовестности, разумности и справедливости не предполагают использовать хозяйствующим субъектом сходное до степени смешения коммерческое обозначение, исключительные права на которое у другого лица возникли ранее, оно длительное время уже работает на определенном товарном рынке и заслужило положительную деловую репутацию у потребителей.

- конечным итогом действий юридического лица должно являться получение преимущества, занятие более выгодного положения на соответствующем товарном рынке по отношению к конкуренту;

Цель любой предпринимательской деятельности - систематическое получение прибыли от продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. В условиях конкуренции это возможно лишь при наличии качеств, дающих предпринимателю перевес над своими конкурентами – это лучшая организация предпринимательской деятельности, предвидение спроса на те, или иные товары, меньшие издержки и цены, лучшее качество продукции, что является законными средствами получения обоснованных преимуществ. Действия же направленные на получение необоснованных (незаконных) преимуществ, могут быть признаны недобросовестной конкуренцией.

Как было указано выше, оба хозяйствующих субъекта осуществляют деятельность на одном товарном рынке и являются конкурентами.

К моменту открытия магазина ООО «Рост» по ул. Попова 18 в городе Кирове, магазин заявителя был представлен на рынке уже 9 лет. За это время он стал общеизвестным на территории города Кирова, имеет большой ассортиментный перечень продовольственных и непродовольственных товаров, оказывает широкий спектр дополнительных услуг потребителям.

Профессиональные успехи супермаркета «Лидер» подтверждены наградами ВТПП: Торговая марка года в номинации «Лучший супермаркет»; Золотая пирамида-2010 в номинации «ТОР 100 Компаний года», Золотая пирамида-2010 в номинации «Лучшая продуктовая сеть года».

Все это свидетельствует о том, что магазин «супермаркет Лидер» ЗАО «Продторг» приобрел положительную деловую репутацию на розничном рынке, что способствовало сложившемуся позитивному мнению о данном предприятии и привлечению потенциальных клиентов.

Таким образом, при использовании ООО «Рост» для своего торгового предприятия наименования сходного до степени смешения с коммерческим обозначением ЗАО «Продторг», возникает реальная угроза смешения юридических лиц - конкурентов.

Согласно положениям статьи 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности (Париж, 20.03.1883) 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;
- 2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;
- 3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

По смыслу приведенных нормативных положений актом недобросовестной конкуренции могут быть признаны различные действия противоправного характера. При этом правовое значение имеет не просто сходство тех или иных материальных объектов, используемых в хозяйственной деятельности, а сходство до степени смешения в отношении предприятия (производителя, распространителя товаров), самих товаров и торговой деятельности конкурента. В связи с этим опасным для целей правового регулирования является введение потребителя в заблуждение, возникновение у него неоправданных ассоциаций с конкретным субъектом хозяйственной деятельности и его продукцией на определенном товарном рынке, в условиях конкурентной среды.

В силу требований статьи 14 Закона N 135-ФЗ установлен запрет на недобросовестную конкуренцию. 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 (пункт 4 части 1), а так же введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей (пункт 2 части 1).

Так как право на коммерческое наименование торгового предприятия – «супермаркет Лидер» первым получило ЗАО «Продторг», нарушение антимонопольного законодательства произошло по вине ООО «Рост», которое факт нарушения признало и добровольно устранило его, представив подтверждающие документы.

Учитывая изложенное, Комиссия решила предписание не выдавать.

Руководствуясь пунктом 9 ст. 4, ч. 1 ст.14, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 48, статьей 49 Федерального Закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Рост» (610000, г. Киров, ул. <...>) факт нарушения п. 2 и 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившийся в совершении недобросовестных действий по отношению к конкуренту на рынке розничной продажи продуктов питания путем незаконного использования для своего предприятия – магазина розничной

торговли наименования «супермаркет Лидер» сходного до степени смешения с коммерческим обозначением другого хозяйствующего субъекта, что может ввести в заблуждение потребителей в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

2. Ввиду добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства прекратить рассмотрение дела в отношении ООО «Рост».

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.