

## РЕШЕНИЕ

г. Краснодар

Резолютивная часть решения оглашена «21» января 2010 г.

В полном объеме решение изготовлено «2» февраля 2010 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии Гассий Нина Ярославна – заместитель руководителя управления.

Члены Комиссии:

Оберемок В.В. – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Васько К.А. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Прошкин Б.Б. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 163/2009 от 04.12.2009г. по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Киномакс» пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

В присутствии:

**от заявителя - ООО «Техника Юг»** - Скорикова Татьяна Владимировна - представитель по доверенности от 04.12.2009г., выданной ООО «Техника-Юг»

**от ответчика – ООО «Киномакс»** - Дубин Павел Николаевич – представитель по доверенности от 21.04.2009г., выданной ООО «Киномакс»,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «Техника Юг» от 18 сентября 2009 г. (вх. № 6259 от 21.09.2009) на действия общества с ограниченной ответственностью «Киномакс» с признаками недобросовестной конкуренции, выразившимися во введении в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

ООО «Техника Юг» совместно с ООО «Монитор», ООО «Монитор» синема», ООО «Монитор-С» и «Монитор Европа» (далее – Стороны) заключили маркетинговое соглашение № 2 от 01.03.2009, основной целью которого является маркетинговое продвижение кинофильмов на кинорынок г. Краснодара, популяризация досуга, повышение заинтересованности населения в услугах и увеличение продаж товаров, предоставляемых и реализуемых Сторонами.

В соответствии с п. 1.1.1. Маркетингового соглашения № 2 от 01.03.2009 Стороны принимают на себя обязательства по реализации собственных дисконтных карт. Принадлежность карты конкретному юридическому лицу определяется по ее номеру и указывается в приложении к маркетинговому соглашению. Продажа карт может осуществляться только эмитентом, а предъявляться для оказания услуг – в любых торговых точках группы (участников маркетингового соглашения).

То есть, заявитель и другие указанные выше лица осуществляют производство и реализацию дисконтных карт сети кинотеатров «Монитор» (бонусные карты), а также оказывают услуги кинотеатров владельцам данных дисконтных карт, связанные с предоставлением скидки на покупку билетов на показ кинофильмов в сети кинотеатров «Монитор» и начислением бонусов на дисконтную карту, в размере предоставляемой скидки, то есть данная дисконтная программа также предусматривает накопительную систему (при тарифе «Активный»). Указанные бонусные карты на условиях, изложенных в Маркетинговом соглашении № 2 от 01.03.2009, принимаются в сети кинотеатров «Монитор», в которые входят:

1. Кинотеатр «Болгария» - ООО «Монитор»;
2. Кинотеатр «Сити delux» - ООО «Монитор синема»;
3. Киноцентр на Красной площади - ООО «Техника Юг»;
4. Киноцентр «7 звезд» - ООО «Монитор С»;
5. Кинотеатр «Европа» - ООО «Монитор Европа».

Заявителем было выявлено, что Киноцентром «Киномакс» (ООО «Киномакс» - в лице филиала ООО «Киномакс» в городе Краснодаре) принимаются дисконтные карты сети кинотеатров «Монитор», куда входит заявитель – «Техника Юг», и предоставляются по ним скидки в размере 5%, без накопления бонусов на данные карты.

Обслуживание ООО «Киномакс» клиентов, имеющих бонусные карты – «Монитор», подтверждено объявлениями, размещенными на кассах Киноцентра «Киномакс», с информацией содержания: «Киномакс сеть кинотеатров. Теперь скидка 5% по всем дисконтным картам всех кинотеатров города. Киномакс – твой мир кино. Киномакс – для всех мир скидок. т. 8 (861) 278-81-61», а также распространением рекламного ролика Киноцентра «Киномакс» в эфире радиостанции «Европа Плюс Краснодар» в 2009 году следующего содержания: «Киномакс» разрушает дисконтные барьеры. Уже сегодня ты можешь получить скидку в «Киномаксе» по дисконтным картам всех кинотеатров города. Билеты в кино станут дешевле на 5%. Кинотеатр «Киномакс». Галерея – Краснодар. Пересечение улиц Красная и Северная» (договор № 21 от 22.01.2009, заключенный ООО «Выбери Радио» с филиалом ООО «Киномакс» в г. Краснодаре, со всеми приложениями, в деле).

Из содержания приложения № 3 к Маркетинговому соглашению № 2 от 01.03.2009 следует, что в зависимости от вида бонусной карты, приобретаемой потребителем в сети кинотеатров «Монитор», клиентам предоставляются различный размер скидок и возможность начисления бонусов в зависимости от суммы покупки. Так, например, при покупке дисконтной карты «Учебный» потребитель вправе приобрести в понедельник, вторник и среду только один билет на показ кинофильма в сети кинотеатров «Монитор» по специальной цене 90 рублей, при этом бонусы на дисконтную карту не начисляются, однако, при покупке дисконтной карты «Активный» клиент вправе приобрести не более двух билетов на кинопоказ в сети кинотеатров «Монитор», при первом посещении за месяц владельцу данной карты будет начислена скидка в размере 5% от стоимости билета и бонусы в том же размере, при втором посещении за месяц – скидка на покупку билета составляет 10%, а также стоимость начисленных бонусов будет пропорционально выше и т.д.

Из существа объяснений ООО «Киномакс» следует, что никаких соглашений с ООО «Техника Юг» и с другими сторонами Маркетингового соглашения № 2 от 01.03.2009 на использование дисконтных карт сети кинотеатров «Монитор» данное общество не заключало.

Более того, из представленных заявителем материалов установлено, что ООО «Киномакс» не несло никаких издержек в создании и поддержании дисконтной системы сети кинотеатров «Монитор».

Таким образом, по мнению заявителя, ООО «Киномакс», не являясь эмитентом бонусных карт – «Монитор», принимая дисконтные карты сети кинотеатров «Монитор» при оказании услуг в кинотеатре «Киномакс», нарушает условия предоставления скидок и порядок начисления бонусов по указанным дисконтным картам, а также использует ложные утверждения о размере предоставляемой владельцам дисконтных карт «Монитор» скидок и других потребительских свойствах товара. То есть, своими действиями ООО

«Киномакс» нарушает права потребителя на использование бонусных карт сети кинотеатров «Монитор», а так же – заявителя, дискредитируя дисконтную систему сети кинотеатров «Монитор», одним из правообладателей которой является ООО «Техника Юг».

Подобные действия ООО «Киномакс» содержат признаки нарушения пунктов 2 и 3 абзаца 3 ст. 10.bis Конвенции «По охране промышленной собственности», заключенной в Париже 20.03.1883 (ред. от 02.10.1979), согласно которым в частности, подлежат запрету:

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.

Заявитель – ООО «Техника Юг» зарегистрировано в качестве юридического лица 11.08.2004 (свидетельство о государственной регистрации юридического лица серия <...> действует на основании Устава ООО «Техника Юг».

Согласно п. 2.1 Устава ООО «Техника Юг» и выписке из Единого государственного реестра юридических лиц от 25.10.2009, выданной ООО «Техника Юг», данное общество осуществляет деятельность, связанную с публичным показом аудиовизуальных произведений, кинопрокат и показ фильмов.

Ответчик – ООО «Киномакс» зарегистрировано в качестве юридического лица 05.05.1999 (свидетельство о государственной регистрации юридического лица № 077.928) и действует на основании Устава ООО «Киномакс» и Учредительного договора ООО «Киномакс».

В соответствии с п. 2.2. Устава ООО «Киномакс», п. 2.2 Учредительного договора ООО «Киномакс» указанное общество осуществляет показ, производство, прокат и распространение кино- видеопроизведений и видео продукции, что также подтверждено билетом на показ кинофильма в кинотеатре «Киномакс» от 15.09.2009 серия КК № 498934.

Заявитель – ООО «Техника Юг» и ответчик – ООО «Киномакс» являются хозяйствующими субъектами – конкурентами, поскольку осуществляют аналогичную деятельность на одном товарном рынке, а именно, осуществляют публичный показ аудиовизуальных произведений, кинопрокат и показ фильмов (материалы в деле).

В соответствии с п. 9 ст. 4 Федерального закона Российской Федерации от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (Федеральный закон «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 добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

По материалам рассмотрения вышеуказанного заявления ООО «Техника Юг» управлением в отношении ООО «Киномакс» было возбуждено дело № 163/2009 о нарушении антимонопольного законодательства и рассмотрение дела назначено на 21.01.2010г. на 15-00 часов.

До рассмотрения дела № 163/2009 по существу ответчиком – ООО «Киномакс» в управление было представлено возражение от 18.01.2010г. вх. № 188 по факту возбуждения управлением дела от 04.12.2009г. № 163/2009 с требованием прекратить производство по делу в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства (в деле).

Заявителем – ООО «Техника Юг» до заседания Комиссии по делу № 163/2009 в управление были представлены жалобы граждан, поданные на имя директора ООО «Техника Юг», в которых указывается, что при посещении кинотеатра «Киномакс» им была предоставлена 5% скидка по дисконтной карте кинотеатров сети «Монитор», однако, бонусы на карту не зачислены. Кроме того, при посещении киноцентра на Красной площади им не была предоставлена 5% скидка по дисконтной карте сети кинотеатров «Монитор» в субботу (жалобы гр. Кузнецовой В.В, Кривули Д.М., Матвеевой Е.М., Афанасьевой А.В. и др., в деле).

В ходе рассмотрения дела № 163/2009 от 04.12.2009г. 21 января 2009г. представитель заявителя поддержал свои требования, изложенные в заявлении от 21.09.2009г. вх.№ 6259.

Представитель ответчика с нарушением не согласился.

При рассмотрении дела № 163/2009 04.12.2009г. по существу Комиссией Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

Информация содержания: «Киномакс - сеть кинотеатров. Теперь скидка 5% по всем дисконтным картам всех кинотеатров города. Киномакс – твой мир кино. Киномакс – для всех мир скидок. т. 8 (861) 278-81-61», которая распространяется в виде объявлений, размещенных на кассах кинотеатра «Киномакс», соответствует действительности, поскольку ООО «Киномакс» действительно предоставляет скидку в размере 5% всем клиентам кинотеатра «Киномакс» по дисконтным картам всех кинотеатров города, в том числе, по дисконтным картам сети кинотеатров «Монитор» (подтверждено билетами кинотеатра «Киномакс» №№ 121000210, 121013409, в деле).

Следовательно, и реклама содержания: «Киномакс» разрушает дисконтные барьеры. Уже сегодня ты можешь получить скидку в «Киномаксе» по дисконтным картам всех кинотеатров города. Билеты в кино станут дешевле на 5%. Кинотеатр «Киномакс». «Галерея – Краснодар». Пересечение улиц Красная и Северная», распространяемая в эфире радиостанции «Европа Плюс Краснодар» в 2009 году (договор № 21 от 22.01.2009, заключенный ООО «Выбери Радио» с филиалом ООО «Киномакс» в г. Краснодаре, со всеми приложениями, в деле), является достоверной и не противоречит требованиям Федерального закона «О рекламе».

Также при покупке дисконтной карты сети кинотеатров «Монитор» физическое или юридическое лицо знакомится с правилами пользования дисконтной картой, с действующими тарифами («Учебный», «Семейный» и «Активный»), а также с перечнем адресов, по которым принимаются бонусные карты (кинотеатры «Болгария», «Сити delux», «Европа», «7 звезд» и киноцентр на Красной площади).

Кроме того, в соответствии с п.1.1.5. Маркетингового соглашения № 2 от 01.03.2009 стороны обязуются разместить правила пользования дисконтной картой во всех точках, где реализация карт будет производиться, на весь срок действия настоящего соглашения.

Следовательно, владелец дисконтной карты сети кинотеатров «Монитор», приобретая данную карту, соглашается с правилами пользования данной дисконтной картой, и получает возможность получить скидку в зависимости от тарифа (от 5% до 25%) в кинотеатрах сети «Монитор», но при этом не может претендовать на такую же скидку (5%-25%) в других кинотеатрах города.

При этом, ООО «Киномакс» также предоставляет 5% скидку по дисконтным картам всех кинотеатров города, в том числе, по дисконтным картам сети кинотеатров «Монитор».

Однако, пользователь дисконтной карты сети «Монитор» не может претендовать на скидку более 5% и начисление бонусов на карту при посещении кинотеатра «Киномакс», поскольку согласился с правилами пользования данной дисконтной картой сети кинотеатров «Монитор», которая действует в кинотеатрах кинотеатры «Болгария», «Сити delux», «Европа», «7 звезд» и киноцентре на Красной площади.

Предъявление посетителями киноцентра «Киномакс» в г. Краснодаре дисконтных карт «Киномакс» и дисконтных карт иных кинотеатров является условием для изменения (снижения) цены услуг (для дисконтных карт иных кинотеатров - скидка в размере 5%), оказываемых ООО «Киномакс» таким покупателям (из объяснений ООО «Киномакс» от 10.11.2009г. № 7696, в деле).

Таким образом, ООО «Киномакс», распространяя информацию о предоставлении 5% скидки по всем дисконтным картам всех кинотеатров города в виде объявлений, размещенных на кассах кинотеатра «Киномакс», и в виде рекламы, распространяемой в эфире радиостанции «Европа Плюс Краснодар», а также фактически предоставляя 5% скидку клиентам кинотеатра «Киномакс» по

дисконтным картам сети кинотеатров «Монитор», не вводит их в заблуждение.

Кроме того, в ходе рассмотрения дела № 163/2009 представитель ООО «Техника Юг» Скорикова Татьяна Владимировна сообщила, что сами дисконтные карты сети кинотеатров «Монитор» в настоящее время не имеют правовой охраны, в качестве результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, которая предоставляется в соответствии с частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации.

При таких обстоятельствах, в действиях ООО «Киномакс», выразившихся в предоставлении 5% скидки клиентам кинотеатра «Киномакс» по дисконтным картам сети кинотеатров «Монитор», а также в распространении информации о предоставлении вышеуказанной 5% скидки в виде объявлений, размещенных на кассах кинотеатра «Киномакс», и в распространении рекламы киноцентра «Киномакс» в эфире радиостанции «Европа Плюс Краснодар», отсутствует нарушение п. 2 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**РЕШИЛА:**

Рассмотрение дела № 163/2009 о нарушении антимонопольного законодательства прекратить в связи с отсутствием нарушения п. 2 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» в действиях общества с ограниченной ответственностью «Киномакс».

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_ Гассий Н.Я.

Члены Комиссии: \_\_\_\_\_ Оберемок В.В.

\_\_\_\_\_ Васько К.А.

\_\_\_\_\_ Прошкин Б.Б.

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