

24.03.2010г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Коренченко К. А. – зам. руководителя - начальник отдела контроля органов власти;

Жилина Т. С. – ведущий специалист – эксперт отдела контроля органов власти;

Коба И. В. - специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Ширинская В. В. – специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 1087 от 27.11.2009г. по признакам нарушения ООО «Ветанна» (126678, г. Москва, 1-й Рижский, 9 стр.2) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

в отсутствие представителя ООО «Щит здоровья», уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛА:

27.10.2009г. (вх. № 12170) в Ростовское УФАС России поступило обращение ООО «Щит здоровья» (Заявитель) о недобросовестной на его взгляд конкуренции, выразившейся в неправомерном использовании в рекламе препарата «Геленк Нарунг», размещенной в газете «Аргументы и Факты на Дону» № 42 от 14.10.2009г., словосочетания «Питания суставов», которое является зарегистрированным в установленном порядке товарным знаком.

Как следует из заявления и представленных Заявителем материалов, ООО «Щит здоровья» является обладателем исключительных прав на товарный знак, представляющий словесное обозначение «Питание суставов», что подтверждается свидетельством № 385309, зарегистрированным в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 03.08.2009г. Данный товарный знак зарегистрирован для 35 класса МКТУ, а именно: организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях, продвижение товаров (для третьих лиц), в том числе сбор для третьих лиц различных товаров (исключая транспортировку) и размещения товаров для удобства изучения и приобретения потребителями, в том числе услуги оптовой и розничной торговли и торговых центров, **торговля фармацевтическими и медицинскими товарами**; услуги снабженческие для третьих лиц (закупка и обеспечение предпринимателей товарами).

При этом, в рекламе препарата «Геленк Нарунг – питание суставов» указано, что данный препарат стабилизирует выработку внутрисуставной жидкости, способствует укреплению хрящевой поверхности, а также используется для реабилитации при травмах, переломах.

29.10.2009г. (исх № 9074) Ростовским УФАС России был направлен запрос в ООО «Аиф-Ростов» (издатель газеты «Аргументы и Факты на Дону») о необходимости предоставления сведений о лице, заказавшем размещение рекламы препарата «Геленк Нарунг – питание суставов» в газете «Аргументы и Факты на Дону» № 42 от 14.10. 2009г.

09.11.2009г. (вх. № 12622) в Ростовское УФАС России поступил ответ ООО «Аиф-Ростов», согласно которому рекламодателем рекламы препарата «Геленк Нарунг – питание суставов» является ООО «Ветанна» (126678, г. Москва, 1-й Рижский, 9 стр.2).

В соответствии со ст. 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) на товарный знак, то есть обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак. Свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

В силу п.1 ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

При этом, в п.3 ст. 1484 ГК РФ 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 возникает вероятность смешения.

Как следует из письменных пояснений ООО «Щит здоровья», на территории г. Ростова-на-Дону

и Ростовской области отсутствуют хозяйствующие субъекты, которые на основании договора вправе использовать товарный знак «Питание суставов».

Таким образом, в действиях ООО «Ветанна», выразившихся в использовании в рекламе препарата «Геленк Нарунг» словосочетания «Питание суставов», являющегося зарегистрированным товарным знаком, без разрешения правообладателя, содержатся признаки нарушения п.4 ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которым не допускается продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности.

На основании данных фактов, 27.11.2009г. было возбуждено настоящее дело.

24.12.2009г. (вх. № 14577) в Ростовское УФАС России поступило ходатайство ООО «Щит здоровья» о рассмотрении настоящего дела в отсутствие его представителя.

28.01.2010г. (вх. № 805) в Ростовское УФАС России поступило письменное объяснение ООО «Витана», в котором сообщалась следующая информация.

ООО «Витана» (г. Москва, ул. Приорова, 4) не имеет никакого отношения к деятельности ООО «Ветанна» и осуществляет деятельность по оптовой реализации биологически активных добавок.

Определение о назначении дела № 1087 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, направленное Ростовским УФАС России по почтовому адресу: г. Москва, 1-й Рижский, д. 9, стр.2 (в адрес ООО «Ветанна»), было получено ООО «Витана», в этой связи руководство данного общества посчитало необходимым представить документы, запрошенные определением, а также направить своего представителя для участия в рассмотрении настоящего дела.

Кроме того, в письменном объяснении ООО «Витана» указало, что не заказывало размещение рекламы препарата «Геленк Нарунг», в которой используется словосочетание «Питание суставов» ни в газете «Аргументы и факты на Дону», ни в других средствах массовой информации.

04.02.2010г. на заседании Комиссии Ростовского УФАС России представитель ООО «Ветанна» не прибыл. При этом на заседание Комиссии явился представитель ООО «Витана», по доверенности – (.....) и пояснил следующее.

ООО «Витана» не реализует в розницу биологически активные добавки «Геленк Нарунг», а осуществляет оптовые поставки данного препарата в аптечные учреждения, при этом ООО «Витана» никаких договоров на изготовление и распространение рекламы препарата «Геленк Нарунг» в печатных средствах массовой информации не заключало.

04.02.2010г. Комиссия Ростовского УФАС России вынесла определение о продлении срока и отложении рассмотрения дела № 1087 в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

08.02.2010г. (исх. № 894) Ростовским УФАС России в адрес ООО «Аиф - Ростов» был повторно направлен запрос о предоставлении информации по вопросу в каком порядке с ООО «Ветанна» заключался договор на размещение рекламы препарата «Геленк Нарунг» в газете «Аргументы и Факты на Дону» № 42 от 14.10.2009г.

Одновременно, Ростовским УФАС России в адрес ООО «Нектар», осуществляющему деятельность в сети аптек, перечисленных в рекламе препарата «Геленк Нарунг», опубликованной в газете «Аргументы и Факты на Дону» № 42 от 14.10.2009г., был направлен запрос о предоставлении информации о хозяйствующих субъектах, осуществляющих поставку препарата - биологически активной добавки «Геленк Нарунг» в данные аптеки.

16.02.2010г. (вх. № 1553) в Ростовское УФАС России поступил ответ ООО «Нектар», в котором указывалось, что поставку препарата «Геленк Нарунг» осуществляют следующие хозяйствующие субъекты: ООО «Витана» (г. Москва, ул. Приорова, 4), ООО «Морон» (г. Москва, 1-й Неопалимовский пер., д.1618, оф. 1)

26.02.2010г. (вх. №1900) в Ростовское УФАС России поступил ответ ООО «Аиф-Ростов» на указанный выше запрос, в котором сообщалось следующее.

Договор № 113 на оказание рекламно-информационных услуг ООО «Ветанна» от 10.10.2009г., на основании которого в газете «Аргументы и Факты на Дону» № 42 от 14.10.2009г. была размещена реклама препарата «Геленк Нарунг» является единственным договором с указанной организацией.

Ранее реклама препарата «Геленк Нарунг» неоднократно размещалась в газете «Аргументы и Факты на Дону» компанией ООО «Щит здоровья», с апреля 2009г. переговоры о размещении рекламы данного препарата вела руководитель отдела рекламы ООО «Щит здоровья» Наталья Листопад.

При этом, в ответе на запрос ООО «Аиф- Ростов» указало, что переговоры о размещении рекламы препарата «Геленк Нарунг» в газете «Аргументы и Факты на Дону» № 42 от 14.10.2009г. осуществлялись также гр. Листопад Н. от имени ООО «Ветанна». Макет вышеназванной рекламы был согласован гр. Листопад Н. по электронной почте и факсу, оплата за оказание услуг по

размещению рекламы также осуществлялась также гр. Листопад Н.

Ростовским УФАС России в адрес ООО «Щит здоровья» был направлен запрос о предоставлении следующей информации состояла ли гр. Листопад Н. в трудовых отношениях с организацией ООО «Щит здоровья».

24.03.2010г. (вх. № 3020) в Ростовское УФАС России поступило письменное объяснение ООО «Щит здоровья», в котором сообщается, что гр. Листопад Н. никогда не являлась сотрудницей ООО «Щит здоровья». Кроме того, ООО «Щит здоровья» указало, что размещение рекламы препарата «Геленк Нарунг» в газете «Аргументы и Факты на Дону» № 42 от 14.10.2009г. не заказывало, макет данной рекламы не согласовывало, оплату услуг за размещение указанной рекламы не производило.

При этом, по мнению ООО «Щит здоровья», реклама препарата «Геленк Нарунг», опубликованная в газете «Аргументы и Факты на Дону» № 42 от 14.10.2009г., была размещена по заказу ООО «Витана» (г. Москва, ул. Приорова, 4), поскольку в рекламе указаны номера телефонов именно данной организации.

Изучив материалы настоящего дела, Комиссия Ростовского УФАС России приходит к следующим выводам.

В газете «Аргументы и Факты на Дону» № 42 от 14.10.2009г. опубликован рекламный модуль следующего содержания: «Традиционное немецкое качество ГЕЛЕНК НАРУНГ - ПИТАНИЕ СУСТАВОВ стабилизирует выработку внутрисуставной жидкости, способствует укреплению хрящевой поверхности, реабилитация при травмах, переломах, ПРОДАЖА ТОЛЬКО В АПТЕЧНОЙ СЕТИ», при этом в нижней части рекламного модуля перечислен ряд аптечных учреждений, с указанием адресов и номеров телефонов, а также указано: «приглашаем к сотрудничеству региональных представителей тел. (495) 686-84-61; 518-01-34».

При этом, согласно свидетельству № 385309, зарегистрированному в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации, ООО «Щит здоровья» является обладателем исключительных прав на товарный знак, представляющий собой словесное обозначение «Питание суставов». Данный товарный знак зарегистрирован для 35 класса МКТУ, в том числе и для торговли фармацевтическими и медицинскими товарами.

Кроме того, как следует из материалов дела, на территории г. Ростова-на-Дону и Ростовской области отсутствуют хозяйствующие субъекты, которые на основании договора вправе использовать в своей деятельности, в том числе и в рекламе, товарный знак «Питание суставов».

При этом, материалами дела установлено, что размещение рекламы препарата «Геленк Нарунг» в газете «Аргументы и Факты на Дону» № 42 от 14. 10. 2009г. осуществлялось на основании договора № 113 на оказание рекламно-информационных услуг от 10.10.2009г.

Кроме того, из материалов настоящего дела также следует, что фактически заказ на размещение рекламы препарата «Геленк Нарунг» в газете «Аргументы и Факты на Дону», согласование макета данной рекламы, а также оплату услуг за размещение указанной рекламы от имени ООО «Ветанна» осуществляло физическое лицо – гр. Листопад Н.

Исследовав содержание договора № 113 на оказание рекламно-информационных услуг, Комиссия Ростовского УФАС России приходит к следующим выводам.

В преамбуле данного договора указано, что он заключен ООО «Ветанна» в лице генерального директора Шаповалова М. А. и ООО «АиФ - Ростов» в лице директора Селедцова И. И. При этом, в договоре указаны реквизиты ООО «Ветанна» (ОГРН: 1057798713405, ИНН: 7713436370 и его адрес: 111401, г. Москва, 1-й Рижский, 9 стр. 2).

Вместе с тем, сведения об ООО «Ветанна» в базе данных Единого государственного реестра юридических лиц отсутствуют; под указанным идентификационным номером иная организация также не зарегистрирована; по адресу, указанному в договоре, данная организация не находится и местонахождение его неизвестно.

Кроме того, гр. Шаповалов М. А., который значится в вышеуказанном договоре в качестве генерального директора ООО «Ветанна», в действительности, согласно выписки из единого государственного реестра юридических лиц № 640249А2009 является генеральным директором другой организации - компании ООО «Витана» (125299, г. Москва, ул. Приорова, 4).

Более того, из содержания рекламы, опубликованной в газете «Аргументы и Факты на Дону» № 42 от 14.10.2009г. следует, что препарат - биологически активная добавка «Геленк Нарунг» имеется в продаже в сети аптечных учреждений, указанных в рекламе.

При этом, согласно ответу ООО «Нектар», осуществляющему деятельность в указанных в рекламе аптечных учреждениях, поставку данного препарата в аптеки осуществляет не ООО «Ветанна», а иные хозяйствующие субъекты (ООО «Витана», ООО «Морон»).

Таким образом, вышеизложенные обстоятельства свидетельствуют о том, что компания ООО «Ветанна», указанная в договоре в качестве заказчика услуг по размещению в газете «Аргументы и

Факты на Дону» рекламы препарата «Геленк Нарунг», является несуществующей (ликвидированной) организацией.

В тоже время, как следует из материалов настоящего дела заказ на размещение вышеуказанной рекламы и согласование макета данной рекламы осуществлялся от имени ООО «Ветанна» физическим лицом – гр. Листопад Н., посредством электронной почты и факсимильной связи, оплата услуг за размещение рекламы производилась наличными средствами также гр. Листопад Н.

Вместе с тем, из представленных в материалы дела документов установить фактическое местонахождение гр. Листопад Н. не представляется возможным.

Таким образом, на основании изложенных фактов, Комиссия Ростовского УФАС России приходит к выводу, что реклама препарата «Геленк Нарунг», опубликованная в газете «Аргументы и Факты на Дону» № 42 от 14.10. 2009г., была размещена от имени несуществующей (ликвидированной) организации – компании ООО «Ветанна».

Довод ООО «Щит здоровья» о том, что размещение рекламы препарата «Геленк Нарунг», опубликованной в газете «Аргументы и Факты на Дону» № 42 от 14.10. 2009г., было осуществлено по заказу ООО «Витана» не может быть принят Комиссией Ростовского УФАС России во внимание в связи со следующим.

В материалах настоящего дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о наличии между ООО «Витана» и ООО «Аиф-Ростов» договорных отношений по изготовлению и размещению рекламы препарата «Геленк Нарунг» в газете «Аргументы и Факты на Дону», а также иные документы, подтверждающие факт заказа иили факт оплаты ООО «Витана» указанной рекламы.

В соответствии с ч.1 п.3 ст. 48 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае ликвидации юридического лица – единственного ответчика по делу.

Вышеизложенные обстоятельства дают Комиссии основания прекратить рассмотрение дела в отношении ООО «Ветанна».

Руководствуясь ст.23, ч.1 ст. 39, ч.1-4 ст.41, п.3 ч.1 ст.48, ч.1 ст.49 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

рассмотрение дела № 1087 от 27.11.2009г., возбужденное в отношении ООО «Ветанна» по признакам нарушения части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», производством прекратить, в связи с ликвидацией юридического лица.

Представитель Комиссия К. А. Коренченко

Члены Комиссии: Т. С. Жилина, И. В. Коба, В. В. Ширинская

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

Решение изготовлено в полном объеме 06.04.2010г.