

ООО «ГринВаль»

115583, г. Москва,  
Каширское шоссе, д. 65

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 46**  
**о назначении административного наказания по делу**  
**об административном правонарушении № 4-14.33-235/77-14**

«28» мая 2014 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Московского УФАС России) (...), рассмотрев протокол № А-47 от 13.05.2014 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.33-235/77-14, возбужденного в отношении ООО «ГринВаль», в связи с нарушением ООО «ГринВаль» части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в приобретении и использовании исключительных прав на комбинированный товарный знак «VERDISSIMO» (по свидетельству № 466012) для недобросовестного получения преимуществ в предпринимательской деятельности над хозяйствующими субъектами-конкурентами, в частности, Компании «VERDISSIMO», ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного ООО «ГринВаль»,

**УСТАНОВИЛ:**

ООО «ГринВаль» является юридическим лицом, действующим на основании Устава. Зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц (далее ЕГРЮЛ) за основным государственным регистрационным номером 1097746480941.

Решением Комиссии Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-14-900/77-13 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации от 26.08.2013 в действиях ООО «ГринВаль» установлен факт нарушения требований части 2 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в части приобретения и использования исключительных прав на комбинированный товарный знак со словесным элементом «VERDISSIMO» (по свидетельству № 466012) для недобросовестного получения преимуществ в предпринимательской деятельности над хозяйствующими субъектами-конкурентами, в частности, Компанией «VERDISSIMO».

Компания «VERDISSIMO» зарегистрирована в соответствии с законодательством Франции 01.08.1991 и осуществляет деятельность по производству и реализации стабилизированных (консервированных) растений.

Осуществление указанной деятельности Компанией «VERDISSIMO», в том числе на территории Российской Федерации подтверждается уставом, документами, удостоверяющими поставку товаров ООО «ГринВаль»: кредитовым авизо № FA100004 от 10.02.2010, счет-фактурой № 091843 от 17.11.2009, информацией с официального сайта компании [www.verdissimo.com](http://www.verdissimo.com), а также рекламными материалами с выставок «Цветы и сады Франции», «Цветыэкспо 2011», «Год Франции в России 2010» и др.

На основании выданного компанией «VERDISSIMO» сертификата, действующего с 01.01.2011 и по настоящее время, эксклюзивным правом импорта на территорию Российской Федерации товаров, маркированных товарным знаком «VERDISSIMO», обладает ООО «Этуаль». Таким образом, с 01.01.2011 компания «VERDISSIMO» реализует стабилизированные растения собственного производства на территории Российской Федерации только через ООО «Этуаль», что также подтверждается договором поставки товаров ООО «Этуаль» № ПП11-01 с ООО «ГринВаль» от 20.01.2011 и дополнительным соглашением к нему от 04.05.2011, товарными накладными № 110006 от 17.02.2011, № 110001 от 27.01.2011.

ООО «ГринВаль» осуществляет деятельность, идентифицированную, в том числе кодом 51.22 Общероссийского классификатора видов экономической деятельности — оптовая торговля цветами и другими растениями. Фактически, ООО «ГринВаль» осуществляет деятельность по реализации стабилизированных растений на территории Российской Федерации.

Осуществление указанной деятельности ООО «ГринВаль» подтверждается уставом, выпиской из ГМЦ Росстата, нотариально заверенным протоколом осмотра сайта [www.verdissimo.ru](http://www.verdissimo.ru) от 22.11.2012, администратором которого является ООО «ГринВаль», согласно письму ЗАО «РСИЦ» (вх. № 6614 от 07.03.2013).

Актом № 18 проверки информации в сети Интернет от 06.06.2013 было также установлено, что ООО «ГринВаль» также осуществляет деятельность по реализации стабилизированных растений через Интернет-сайт [www.стабилизированныерастения.рф](http://www.стабилизированныерастения.рф). Согласно сервису [whois-service.ru](http://whois-service.ru)

ООО «ГринВаль» является администратором указанного домена.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции товаром является объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно пункту 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции товарным рынком является сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции определяет, что конкуренцией является 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.

Таким образом, Компания «VERDISSIMO» и ООО «ГринВаль» являются конкурентами, осуществляющими деятельность на одном товарном рынке реализации стабилизированных растений на территории Российской Федерации, в том числе г. Москвы.

Компания «VERDISSIMO» является правообладателем словесного товарного знака «VERDISSIMO» по международной регистрации № 607474 в отношении товаров 26 (искусственные домашние растения и цветы), 31 (натуральные растения и цветы, клубни) класса МКТУ на основе базовой национальной регистрации от 20.05.1988 № 1 467 138 (Франция), а также комбинированного товарного знака со словесным элементом «VERDISSIMO» по международной регистрации № 1 114 283 от 01.03.2012.

Компанией «VERDISSIMO» 25.08.2009 было выдано ООО «ГринВаль» свидетельство, удостоверяющее, что ООО «ГринВаль» является центральным представительством компании производителя стабилизированного флористического материала на территории Российской Федерации по организации и сбыту. На указанное свидетельство, на перечисленные ранее платежные документы, которыми оформлялась поставка компанией «VERDISSIMO» стабилизированных растений ООО «ГринВаль», а также на товары было нанесено комбинированное обозначение со словесным элементом «VERDISSIMO», которое впоследствии получило международную регистрацию № 1 114 283 от 01.03.2012, что подтверждает осведомленность ООО «ГринВаль» о существовании и активном использовании данного обозначения компанией «VERDISSIMO».

Между тем, ООО «ГринВаль» зарегистрировало указанное комбинированное обозначение в качестве товарного знака (свидетельство

№ 466012) в отношении товаров, в том числе 31 класса МКТУ 09 июля 2012 года с датой приоритета от 08 июля 2011 года.

Решением Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 31.01.2013, принятым в отношении возражения, поданного в палату по патентным спорам компанией «VERDISSIMO», предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 466012 признано недействительным полностью по основаниям, предусмотренным пп. 1 п. 2 ст. 1512 ГК РФ.

Принятое Коллегией Палаты по патентным спорам решение основано на совокупности нескольких фактов. Компания «VERDISSIMO» использовала индивидуализирующий свои товары, в том числе на рекламных материалах с выставок 2009-2011 гг., логотип, которому тождественен товарный знак по свидетельству № 466012; ввозила на Российской Федерации продукцию, маркированную данным логотипом, с 2009 г.; выдала сертификат ООО «Этуаль», удостоверяющий, что общество является эксклюзивным поставщиком указанных товаров на территорию Российской Федерации, действующий с 01.01.2011. Указанные действия имели место до даты приоритета оспариваемого товарного знака.

При этом необходимо иметь в виду, что в материалах заявления, а также в документах, представленных компанией «VERDISSIMO» и ООО «ГринВаль» в палату по патентным спорам, информация о том, что компания «VERDISSIMO» осуществила передачу ООО «ГринВаль» исключительного права на указанное обозначение, в том числе дала согласие на его регистрацию в качестве товарного знака на территории России отсутствует.

ООО «ГринВаль» использовало зарегистрированный товарный знак по свидетельству № 466012 посредством размещения на сайте [www.verdissimo.ru](http://www.verdissimo.ru), что зафиксировано нотариально заверенным протоколом осмотра Интернет-сайта от 22.11.2012.

Кроме того, компанией «VERDISSIMO» представлены в Московское УФАС России копии претензии, направленной генеральному директору ООО «Этуаль», искового заявления о пресечении нарушения прав на товарный знак и выплате компенсации, поданного ООО «ГринВаль» в Арбитражный суд г. Москвы 09.10.2012 в отношении ООО «Этуаль» с требованием о прекращении использования товарного знака по свидетельству № 466012, а также выплаты денежной компенсации за незаконное использование указанного товарного знака, а также запрос о предоставлении информации, поступивший из УВД по ВАО ГУ МВД России в связи с проводимой проверкой ООО «Этуаль» по обращению генерального директора ООО «ГринВаль», и распоряжение о проведении оперативно-розыскного мероприятия в ООО «Этуаль». Перечисленные документы также подтверждают тот факт, что ООО «ГринВаль» не только приобрело исключительное право на товарный знак по свидетельству № 466012, но и использовало его в своей деятельности.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 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.

Согласно части 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Исходя из пункта 8 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.11.2008 № 127 «Обзор практики применения арбитражными судами статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации», части 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции, приобретение хозяйствующим субъектом исключительных прав на товарный знак, который состоит из обозначения, тождественного либо сходного до степени смешения с обозначением, использовавшимся другим хозяйствующим субъектом в качестве средства индивидуализации реализуемых им товаров (оказываемых услуг, работ) задолго до даты подачи заявки и последующей регистрации товарного знака Роспатентом, то действия хозяйствующего субъекта по приобретению исключительных прав на такой товарный знак являются злоупотреблением правом и актом недобросовестной конкуренции.

Для признания действий конкурента актом недобросовестной конкуренции данные действия должны противоречить, в первую очередь, морально-этическим нормам, то есть требованиям добропорядочности, разумности или справедливости. Само по себе приобретение товарного знака и осуществление действий по его использованию, а равно защита своих исключительных прав, формально осуществляется в соответствии с требованиями гражданского законодательства, но, тем не менее, противоречит требованиям специальной нормы — части 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, установлено, что действия по приобретению ООО «ГринВаль» исключительных прав на комбинированный товарный знак со словесным элементом «VERDISSIMO» по свидетельству № 466012, тождественный с обозначением, использовавшимся компанией «VERDISSIMO», и его использованию являются злоупотреблением правом.

Таким образом, должностным лицом Московского УФАС России установлено, что действия по приобретению ООО «ГринВаль» исключительного права на комбинированный товарный знак со словесным элементом «VERDISSIMO» по свидетельству № 466012, тождественный с обозначением, использовавшимся Компанией «VERDISSIMO», а также содержащий словесный элемент, тождественный фирменному наименованию

Компании «VERDISSIMO» и товарному знаку «VERDISSIMO» по Свидетельству № 607474 и последующее использование своего исключительного права являются актом недобросовестной конкуренции в связи со следующим.

Комбинированное обозначение «VERDISSIMO», которое впоследствии зарегистрировало ООО «ГринВаль» в качестве товарного знака по свидетельству № 466012, использовалось Компанией «VERDISSIMO» задолго до даты подачи заявки и последующей регистрации рассматриваемого товарного знака, в том числе было нанесено на документы, которыми оформлялась поставка товаров Компанией «VERDISSIMO» ООО «ГринВаль». Таким образом, ООО «ГринВаль» было в полной мере осведомлено о существовании данного комбинированного обозначения, его частом употреблении на соответствующем товарном рынке.

При этом недобросовестные действия по использованию своего исключительного права на средство индивидуализации прямо выражены в направлении в адрес ООО «Этуаль» - эксклюзивного импортера продукции компании «VERDISSIMO» на территорию Российской Федерации требования о прекращении использования указанного обозначения, а также направлении соответствующих заявлений в отношении ООО «Этуаль» в судебные и правоохранительные органы.

Действия ООО «ГринВаль» по регистрации и использованию товарного знака по свидетельству № 466012 направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, а именно, на получение возможности исключительного использования известного, в том числе на территории Российской Федерации обозначения, поскольку данная продукция поставляется в Россию с 2009 года и ее потребителями являются крупные международные и российские компании. Получение данного преимущества ООО «ГринВаль», а равно и причинения ущерба компании «VERDISSIMO», которая активно рекламировала свою продукцию на территории России, в частности, подтверждается счетами-фактурами № 0918953 от 30.09.2009, № 1022094 от 09.11.2010, № 0900243 от 09.01.2009, № 1022094 от 09.11.2010 об оплате компанией «VERDISSIMO» участия в выставках.

Кроме того, в качестве преимущества, которое получило ООО «ГринВаль» следует указать возможность заключения также лицензионных договоров о предоставлении исключительного права на использование товарного знака по свидетельству № 466012 с третьими лицами с выплатой соответствующих платежей.

Действиями ООО «ГринВаль» причинен ущерб компании «VERDISSIMO», поскольку ООО «ГринВаль» получило возможность на время действия регистрации на товарный знак по свидетельству № 466012 полностью воспрепятствовать Компании «VERDISSIMO» реализовывать свою продукцию на территории Российской Федерации, в том числе через своего эксклюзивного импортера ООО «Этуаль».

При анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения, но и положения статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Таким образом, в действиях ООО «ГринВаль» установлено нарушение части 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции, выразившееся в приобретении и использовании исключительных прав на комбинированный товарный знак «VERDISSIMO» (по свидетельству № 466012) для недобросовестного получения преимуществ в предпринимательской деятельности над хозяйствующими субъектами-конкурентами, в частности, Компании «VERDISSIMO».

Местом выявления административного правонарушения является г. Москва. Полномочия антимонопольного органа в данном случае обусловлены местом проведения административного расследования.

Временем выявления административного правонарушения является 26.08.2013 — дата вынесения Комиссией Московского УФАС России Решения об установлении факта нарушения ч. 2 ст. 14 Закона о защите конкуренции, выразившегося в приобретении и использовании исключительных прав на комбинированный товарный знак «VERDISSIMO» (по свидетельству № 466012) для недобросовестного получения преимуществ в предпринимательской деятельности над хозяйствующими субъектами-конкурентами, в частности, Компании «VERDISSIMO».

В соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Виновные действия ООО «ГринВаль» состоят в нарушении требований ч. 2 ст. 14 Закона о защите конкуренции в части приобретения и использования исключительных прав на комбинированный товарный знак «VERDISSIMO» (по свидетельству № 466012) для недобросовестного получения преимуществ в предпринимательской деятельности над хозяйствующими субъектами-конкурентами, в частности, Компании «VERDISSIMO».

Обстоятельств, свидетельствующих о невозможности соблюдения ООО «ГринВаль» указанных требований, не установлено.

Ответственность за нарушение требований ч. 2 ст. 14 Закона о защите конкуренции предусмотрена ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц — от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; юридических лиц — от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, а также обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «ГринВаль», должностным лицом Московского УФАС России не установлено.

Таким образом, штраф, подлежащий взысканию, составляет 100 000 (триста тысяч) рублей.

Руководствуясь ст. 37 ФЗ «О защите конкуренции», ст.ст. 4.1, 14.33, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

#### ПОСТАНОВИЛ:

За нарушение ч. 2 ст. 14 Закона о защите конкуренции, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ назначить ООО «ГринВаль» административное наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты на перечисление штрафных санкций, налагаемых Московским УФАС России за нарушение антимонопольного законодательства РФ (квитанция прилагается):

Получатель: УФК МФ РФ по г. Москве (для Московского УФАС России)

Банк получателя: Отделение 1 Главного управления Центрального банка Российской Федерации по Центральному Федеральному округу г. Москва (краткое: Отделение 1 Москва)

ИНН 7706096339

КПП 770601001

БИК 044583001

р/с 40101810800000010041



КБК 161 1 16 02010 01 6000140

ОКТМО 45384000

Наименование платежа: административный штраф по делу № 4-14.33-235/77-14.

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с п. 1 ст. 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Приложение на 1 листе.

Заместитель руководителя

(...)

Исполнитель: Тел: 8 (495) 784-75-05 (доб. 159)