

ЗАО «КОНТИ-РУС»  
305000, г. Курск,  
ул. Золотая, д. 13

ООО «Славянка плюс»  
309530, Белгородская область,  
г. Старый Оскол,  
ул. Октябрьская, д. 20

## РЕШЕНИЕ (извлечение)

Резолютивная часть решения оглашена 08.08.2012  
Решение в полном объеме изготовлено 22.08.2012

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Белгородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия Белгородского УФАС России), рассмотрев дело № 296-12-А3 по признакам нарушения ООО «Славянка плюс» ч.2 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Белгородского УФАС России 05 июня 2012 года за Вх. № 1479 поступило заявление ЗАО «КОНТИ-РУС» о нарушении ООО «Славянка плюс» части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выражающимся в приобретении и использовании товарного знака «Сезам» согласно свидетельству на товарный знак № 298165 от 15 ноября 2005 года. В поданном заявлении ЗАО «КОНТИ-РУС» указывается, что термин «Сезам» означает масличную культуру, семена которой широко используются в кулинарии и в производстве кондитерских изделий.

Регистрация ООО «Славянка плюс» товарного знака «Сезам» препятствует ЗАО «КОНТИ-РУС» введению в оборот конфет шоколадных «Эсферо» Сезам, в состав которых входит сезам.

ЗАО «КОНТИ-РУС» обращалось к правообладателю за разрешением на введение в гражданский оборот указанных конфет, однако испрашиваемого согласия ООО «Славянка плюс» не получило.

При таких обстоятельствах, заявитель полагает, что зарегистрировав в установленном законом порядке обозначение «Сезам», не обладающее различительной способностью и указывающее на характеристики товара, с учетом последующего отказа ЗАО «КОНТИ-РУС» в даче разрешения на его использование, ООО «Славянка плюс» фактически препятствует хозяйствующим субъектам – конкурентам указывать, что соответствующая кондитерская продукция изготовлена с использованием сезама, что является недобросовестной конкуренцией.

Приказом Белгородского УФАС России от 04.07.2012 № 230 «О возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено настоящее дело по признакам нарушения ООО «Славянка плюс» ч.2 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела представитель заявителя ЗАО «КОНТИ-РУС» поддержал доводы, изложенные в заявлении, указал, что термин «Сезам» прямо указывает на

состав сырья, полагал, что потребитель смешивает наименования «Сезам» и «Кунжут», на вопрос Комиссии пояснил, что ЗАО «КОНТИ-РУС» испрашивало согласие ООО «Славянка плюс» на введение в гражданский оборот товара с использованием исследуемого наименования без выплаты правообладателю соответствующего вознаграждения.

Представитель ответчика ООО «Славянка плюс» нарушение ч.2 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не признал, указал, что обозначение «Сезам» имеет латинское происхождение, обозначения «Сезам» и «Кунжут» различны и не смешиваются, в России используют исключительно обозначение «Кунжут», полагал, что в материалах дела не имеется доказательств смешения, исследований потребительского спроса не имеется. Кроме того, сообщил, что решением Роспатента от 08.06.2012, принятого по результатам рассмотрения возражения ЗАО «КОНТИ-РУС» от 16.02.2012 против предоставления правовой охраны товарному знаку, оставлена в силе правовая охрана товарного знака по свидетельству № 298165 от 15 ноября 2005 года. Рассмотрев материалы настоящего дела, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к следующим выводам.

ООО «Славянка плюс» является хозяйствующим субъектом и осуществляет деятельность по изготовлению и введению в гражданский оборот кондитерских изделий.

ЗАО «КОНТИ-РУС» является хозяйствующим субъектом и осуществляет деятельность по изготовлению и введению в гражданский оборот кондитерских изделий.

Таким образом, заявитель и ответчик по делу являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

ООО «Славянка плюс» является правообладателем словесного товарного знака «СЕЗАМ» по свидетельству № 298165 от 15 ноября 2005 года в отношении товаров 30 класса МКТУ: «конфеты шоколадные, шоколад».

Товарный знак представляет собой словесное обозначение «СЕЗАМ», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

Решением Роспатента от 08.06.2012, принятого по результатам рассмотрения возражения ЗАО «КОНТИ-РУС» от 16.02.2012 против предоставления правовой охраны товарному знаку, оставлена в силе правовая охрана товарного знака по свидетельству № 298165 от 15 ноября 2005 года.

Указанное решение мотивировано тем, что оспариваемое обозначение носит фантазийный характер и ассоциируется с потребителем с Восточными сказками. Кроме того, компетентный орган пришел к выводу о том, что доказательств того, что российскими производителями использовался и используется термин «Сезам» не имеется.

Согласно п.3 ч.1 ст. 1483 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

Согласно каталогу продукции ЗАО «КОНТИ-РУС», имеющемуся в материалах дела, в состав конфет «Amour Esfero Sesamo» входит верхний слой - шоколадная глазурь с добавлением кунжута, начинка – конфетная кондитерская с добавлением кунжута. В силу части 3 статьи 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 возникнет вероятность смешения.

При рассмотрении настоящего дела в распоряжении Комиссии не имеется доказательств смешения потребителем обозначений «Сезам» и «Кунжут», исследований потребительского спроса не имеется.

При таких обстоятельствах, решение компетентного органа об оставлении в силе правовой охраны товарного знака по свидетельству № 298165 от 15 ноября 2005 года имеет преюдициальное значение для настоящего дела.

В силу пункта 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 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 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

В понятие недобросовестной конкуренции запрещенной в соответствии с частью 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» отнесено помимо приобретения исключительных прав на товарный знак одновременно и недобросовестное использование, приобретенных исключительных прав, а именно осуществление препятствий Третьему лицу в использовании им словесных обозначений, которые в настоящее время охраняются в соответствии со свидетельством на товарный знак.

К материалам заявления приложено обращение ЗАО «КОНТИ-РУС» от 21.09.2011 № 6776 к правообладателю за разрешением на введение в гражданский оборот конфет шоколадных «Эсферо» Сезам.

Правообладатель товарного знака «СЕЗАМ» ООО «Славянка плюс» письмом от 21.09.2011 № 1238 отказало ЗАО «КОНТИ-РУС» в даче согласия на введение в гражданский оборот кондитерской продукции с использованием наименования «Сезам».

При этом, из материалов дела следует, что ЗАО «КОНТИ-РУС» испрашивало согласие ООО «Славянка плюс» на введение в гражданский оборот товара с использованием исследуемого наименования без выплаты правообладателю соответствующего вознаграждения.

Кроме того, в указанной переписке ставятся вопросы относительно разрешения на использования наименования «Эсферо Сезам», в то время как, товар заявителя, который предполагается к введению в гражданский оборот, имеет наименование «Amour Esfero Sesamo».

При таких обстоятельствах, доказательств, безусловно подтверждающих факт осуществления ООО «Славянка плюс» препятствий в использовании ЗАО «КОНТИ-РУС» словесных обозначений, которые в настоящее время охраняются в соответствии со свидетельством на товарный знак № 298165 от 15 ноября 2005 года, в материалах дела не имеется.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что действия ООО «Славянка плюс», связанные с приобретением и использованием исключительных прав на товарный знак «СЕЗАМ» по свидетельству № 298165, не содержат признаков

недобросовестной конкуренции, запрещенной в соответствии с частью 2 статьи 14 Закона Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Учитывая изложенное, руководствуясь ст. 23, ч.ч.1-4 ст. 41, п.2 ч.1 ст. 48, ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

**Р Е Ш И Л А:**

Рассмотрение дела № 296-12-А3 в отношении ООО «Славянка плюс» прекратить на основании п.2 ч.1 ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с отсутствием нарушения части 2 статьи 14 Закона Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях.

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