РЕШЕНИЕ
по делу № 10-01-14-02/512
г. Волгоград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело № 10-01-14-02/512 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Семиречье» пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

в присутствии:
представителей Заявителя – Открытого акционерного общества «Кимрская фабрика имени Горького».
представителей Ответчика – ООО «Семиречье».

УСТАНОВИЛА:

23.07.2010 г. (вход. № 4489) в адрес Волгоградского УФАС России поступило заявление Открытого акционерного общества «Кимрская фабрика имени Горького».
Из заявления следует, что поводом к обращению в Волгоградское УФАС России послужило введение в оборот продукции - средств индивидуальной защиты органов дыхания - респираторов с наименованием «Лепесток» с использованием конкурентом – ООО «Семиречье» средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг, а именно: товарного знака «Респиратор Лепесток».В частности, Заявитель утверждает, что при проведении закупки в апреле 2010 года, и в последующем при заключении договора поставки респираторов между ООО «Семиречье» и Заказчиком (ФГУП «Производственное объединение «Маяк») нарушено антимонопольное законодательство, поскольку ООО «Семиречье» незаконно использует зарегистрированный товарный знак.
По мнению Заявителя, действия ООО «Семиречье» по производству и реализации средств индивидуальной защиты органов дыхания с наименованием «Лепесток» нарушают принципы добросовестной конкуренции, приводят к дезинформации потребителей продукции Заявителя о свойствах продукции, ее производителе; может затронуть репутацию Заявителя и привести к снижению прибыли от реализации выпускаемого Обществом товара с товарным знаком «Лепесток».
Комиссия, исследовав фактические обстоятельства дела, а также сведения, представленные Заявителем и Ответчиком, установила следующее.
В соответствии со свидетельством на товарный знак, включающий сочетание «Респиратор ЛЕПЕСТОК», его первоначальным правообладателем являлось Акционерное общество открытого типа «Научно-исследовательское экспериментальное предприятие.
Согласно приложению к свидетельству на товарный знак в настоящее время единственным правообладателем данного товарного знака является ОАО «Кимрская фабрика имени Горького».
Исходя из информации, размещенной на официальном интернет-сайте Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, при первоначальной регистрации товарного знака было указано, что

слово «Респиратор» является неохраняемым элементом товарного знака и соответственно, не является предметом самостоятельной правовой охраны.
Вместе с тем, в соответствии с письмом Роспатента словесный элемент «Респиратор» включен в товарный знак в качестве неохраняемого элемента согласно требованиям подп.3 п.1 ст.1483 ГК РФ.
Таким образом, из имеющихся в материалах дела сведений и документов следует, что объектом правовой охраны является только словесное обозначение «ЛЕПЕСТОК».
В соответствии с п.7 ст.4 ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» № 135-ФЗ, конкуренция - 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.
Комиссией по рассмотрению дела №10-01-14-02/512 установлено, что ОАО «Кимрская фабрика имени Горького» и ООО «Семиречье» являются конкурентами на рынке по производству средств индивидуальной защиты по следующим основаниям:
1. В соответствии с Уставом ОАО «Кимрская фабрика имени Горького», основными видами деятельности Общества являются, в том числе:
- производство и реализация респираторов и других средств индивидуальной защиты для лиц, работающих в производствах с радиоактивными, минеральными, микробиологическими и другими вредными веществами;
- торгово-закупочная деятельность, в т.ч. оптово-розничная торговля.
В соответствии с Уставом ООО «Семиречье», Общество среди прочих осуществляет следующие виды деятельности:
- производство и реализация товаров промышленного и народного потребления;
- посредническая деятельность в сфере промышленности;
- производство прочих текстильных изделий, не включенных в другие группировки;
-прочая оптовая деятельность
-иные виды деятельности, не запрещенные законом.
Таким образом, ОАО «Кимрская фабрика имени Горького» и ООО «Семиречье» осуществляют аналогичные виды деятельности.
2. В ходе рассмотрения дела установлено, что средства индивидуальной защиты органов дыхания – респираторы, реализуемые ОАО «Кимрская фабрика имени Горького» и ООО «Семиречье», выпускаются по одному ГОСТу 12.4.028-76.
Также, в соответствии с Международной классификацией товаров и услуг (МКТУ), респираторы для фильтрации воздуха отнесены к 9-му классу МКТУ.
3. В соответствии со ст.1479 ГК РФ, исключительное право на товарный знак действует на территории Российской Федерации.
Следовательно, данные сведения подтверждают факт, что границы реализации респираторов «Лепесток» Заявителем и Ответчиком совпадают на территории Челябинской области.
Таким образом, ОАО «Кимрская фабрика имени Горького» и ООО «Семиречье» производят и реализуют аналогичную продукцию, отнесенную к одному классу МКТУ, выпускаемую в соответствии с ГОСТ 12.4.028-76, осуществляют деятельность на территории единого экономического пространства Российской Федерации, и являются конкурентами по отношению друг к другу.
Вместе с тем, Заявителем (ОАО «Кимрская фабрика имени Горького») и Ответчиком (ООО «Семиречье») представлены этикетки продукции (респираторов), выпускаемой данными предприятиями, в соответствии с которыми на указанных этикетках обоих предприятий используется словесное обозначение

«ЛЕПЕСТОК».
Кроме того, из материалов дела следует, что продукция, выпускаемая ООО «Семиречье» с наименованием «ЛЕПЕСТОК» в настоящее время введена в оборот.
Представители Заявителя на заседании Комиссии подтвердили первоначальную позицию ОАО «Кимрская фабрика имени Горького», изложенную в заявлении.
При рассмотрении дела Комиссия учитывает то обстоятельство, что Заявитель обращался к Ответчику с просьбой прекратить использование исключительного права на зарегистрированный товарный знак.
На заседании Комиссии генеральный директор ООО «Семиречье» признал факт использования на этикетках продукции, выпускаемой данным предприятием товарного знака «ЛЕПЕСТОК», но при этом пояснил, что после получения письма от ОАО «Кимрская фабрика имени Горького» ООО «Семиречье» предприняло меры для исключения с маркировки продукции данного обозначения. При этом из текста этикетки в сравнении с ранее представленными этикетками респираторов исключено только слово «респиратор», а слово «ЛЕПЕСТОК» присутствует. При этом генеральный директор ООО «Семиречье» отметил, что Общество не обладало сведениями о том, что товарным знаком является словесное обозначение «ЛЕПЕСТОК», а не «Респиратор Лепесток», в связи с чем, исключив одно из этих слов, Общество считало, что указание такого наименования на товарах не будет нарушать требования законодательства.
Доводы Ответчика в обоснование правомерности своих действий не принимаются Комиссией во внимание, поскольку сведения о товарных знаках, знаках обслуживания, исключительное право на которые действует на всей территории Российской Федерации, являются общедоступной информацией и ее незнание не освобождает лицо от ответственности за его незаконное использование.
Комиссия по рассмотрению дела № 10-01-14-02/512, изучив материалы дела, исследовав доказательства и выслушав доводы сторон по обстоятельствам, послужившим основанием для возбуждения дела, пришла к следующим выводам.
В соответствии со ст.1477 ГК РФ, на товарный знак, то есть на 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 (ч.2 ст. 1481 ГК РФ).
Согласно ст.1479 ГК РФ, на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности.
Статьи 2 и 4 Закона Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров", закрепляют исключительное право владельца зарегистрированного товарного знака пользоваться и распоряжаться товарным знаком и запрещать его использование другими лицами.
В соответствии с ч. 1 ст. 1229 ГК РФ, правообладатель по своему усмотрению может разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).
Согласно ч. 2 ст. 1484 ГК РФ, исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:
1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся,

предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;
2) при выполнении работ, оказании услуг;
3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
5) в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.
Частью 3 ст.1484 ГК РФ установлен запрет на использование 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.
В соответствии с ч.2 ст. 1515 ГК РФ, правообладатель вправе требовать изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров, на которых размещены незаконно используемый товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение.
Для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела Волгоградское УФАС России обращалось в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент) с письменным обращением о даче консультации по вопросу, какова степень сходства обозначения «ЛЕПЕСТОК», используемого на товаре ОАО «Кимрская фабрика имени Горького», с обозначением, «ЛЕПЕСТОК-200», используемого на товаре, выпускаемого ООО «Семиречье».
Согласно ответу Роспатента, в соответствии с Методическими рекомендациями по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство, утвержденных приказом Роспатента от 31.12.2009 г. №197, был проведен сравнительный анализ этикеток продукции ОАО «Кимрская фабрика имени Горького» и ООО «Семиречье». По результатам проведенного анализа Роспатент указал, что может быть сделан вывод о том, что обозначения «Лепесток-200» и «Лепесток» сходны до степени смешения в силу фонетического и семантического тождества словесных обозначений - «Лепесток».
Кроме того, в материалах дела № 10-01-14-02/512 имеется экспертное заключение патентного поверенного Российской Федерации Кошелевой Н.В, из которого следует, что был проведен сопоставительный анализ товарного знака согласно свидетельству и этикетки с упаковки респираторов СИЗОД-ФП-110 ШБ-1 «ЛЕПЕСТОК-200» (выпускаемых ООО «Семиречье») для установления степени их сходства. По результатам исследования сделаны следующие выводы:
- сопоставительный анализ товарного знака «ЛЕПЕСТОК» и обозначения «ЛЕПЕСТОК-200» показал, что они полностью совпадают фонетически, семантически и графически. Сочетание цифр «200» является неохраноспособным элементом (не обладает различительной способностью) и, следовательно, не должно приниматься во внимание при определении степени сходства рассматриваемых обозначений.
- сходство обозначений связано с однородностью товаров, в отношении которых обозначения зарегистрированы. Товары, в отношении которых состоялась регистрация товарного знака «ЛЕПЕСТОК» и товары, маркируемые обозначением «ЛЕПЕСТОК-200» согласно Этикетке, являются идентичными- респираторы. При идентичности товаров вероятность смешения обозначений, используемых для

индивидуальности товаров, неизмеримо высока.
- сопоставительный анализ характеристик товарного знака согласно свидетельству и Этикетки позволяет сделать вывод о том, что Этикетка содержит обозначение, являющееся сходным до степени смешения с Товарным знаком, практически- тождественным.
Таким образом, из материалов дела № 10-01-14-02/512 следует, что ООО «Семиречье» имело возможность для соблюдения требований действующего законодательства при осуществлении предпринимательской деятельности, поскольку было уведомлено об исключительном праве ОАО «Кимрская фабрика имени Горького» на товарный знак «ЛЕПЕСТОК», однако в нарушение данных требований продолжало производить и реализовывать продукцию (респираторы) с указанием на этикетках зарегистрированного товарного знака «ЛЕПЕСТОК».
Согласно п.9 ст.4 ФЗ № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. ««О защите конкуренции», недобросовестной конкуренцией признаются любые действия хозяйствующих субъектов, 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.
В соответствии с п.4 ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", запрещается недобросовестная конкуренция, в том числе путем продажи, обмена или иного введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.
В соответствии с ч.2 ст.15 ГК РФ, под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.
На основании изложенного, действия ООО «Семиречье» по реализации продукции (средств индивидуальной защиты органов дыхания - респираторов) с использованием зарегистрированного товарного знака «ЛЕПЕСТОК» могли причинить убытки законному правообладателю данного товарного знака - ОАО «Кимрская фабрика имени Горького» в виде возможной неполученной прибыли от реализации данной продукции.
Основания для прекращения рассмотрения дела – отсутствуют.
Основания для переквалификации нарушения антимонопольного законодательства – отсутствуют.
Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1-4 ст. 41, ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Семиречье" нарушившим пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ “О защите конкуренции”.

2. Основания для прекращения рассмотрения дела, установленные ч. 1 ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", отсутствуют.
3. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Семиречье» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции, а именно: прекратить реализацию продукции (средств индивидуальной защиты органов дыхания - респираторов) с использованием зарегистрированного товарного знака «ЛЕПЕСТОК», правообладателем которого Общество не является.