**ФЕДЕРАЛЬНАЯ**
**АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ**

**Федеральной антимонопольной службы**

**по Вологодской области**

ул. Пушкинская, 25, г. Вологда, 160000

тел. (8172) 72-99-70

факс (8172) 72-46-64

e-mail: to35@fas.gov.ru

http://vologda.fas.gov.ru

_____№ _____

на № _____ от _____

ООО «Старт»

**********

**********

**********

# РЕШЕНИЕ № 035/01/14.6-336/2021

Резолютивная часть объявлена 26.11.2021 г.

Изготовлено в полном объеме 29.11.2021 г. г. Вологда

Комиссия Вологодского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Мерзляковой Н.В. – руководителя Управления - председателя Комиссии;

Власова А.А. – начальника отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы - члена Комиссии;

Докшина М.И. – старшего государственного инспектора отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы - члена Комиссии,

рассмотрев дело № 035/01/14.6-336/2021 по признакам нарушения ********* (ОГРНИП:******** ), ******** (ОГРНИП:********) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции), выразившихся в незаконном использовании товарного знака ООО «Старт»,

## УСТАНОВИЛА:

В Вологодское УФАС России (далее также – Управление) поступило заявление ООО «Старт» о признаках недобросовестной конкуренции в действиях **********, выразившихся в незаконном использовании товарного знака ООО «Старт».

В ходе рассмотрения заявления были выявлены признаки нарушения п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции.

Вологодским УФАС России в связи с наличием в действиях ********* признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного п.1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции 26.01.2021 было возбуждено дело № 035/01/14.6-336/2021.

В соответствии с кратким отчетом (обзором) Управления № 10 (21) от 10.11.2021 установлено, что ********* и ООО «Старт» являются конкурентами на рынке «мяса и мясных продуктов» реализуемых оптом в географических границах г. Череповца. ********* не осуществляет оптовую торговлю на рынке «мяса и мясных продуктов», а осуществляет розничную торговлю, следовательно, конкурентом ООО «Старт» не является.

В обоснование своих доводов в своем заявлении ООО «Старт» указало следующее.

ООО «Старт» является правообладателем товарного знака «Мясной гурман» по свидетельству Российской Федерации № 418512 в отношении товаров 05 класса МКТУ «добавки пищевые для медицинских целей; продукты белковые пищевые для медицинских целей, продукты детского питания (с содержанием мяса), продукты диетические пищевые для медицинских целей (с содержанием мяса)», 29 класса МКТУ «желе мясное; жир костный пищевой; жир свиной; жиры животные; изделия колбасные; колбаса кровяная; консервы мясные; концентраты бульонные; мозг костный пищевой; мясо; мясо консервированное, печень; птица домашняя (неживая); свинина; смеси жировые для бутербродов; сосиски в сухарях; составы для приготовления бульона; составы для приготовления супов (с содержанием мяса); субпродукты, желе мясное; жир костный пищевой; жир свиной; жиры животные; изделия колбасные; колбаса кровяная; консервы мясные; концентраты бульонные; мозг костный пищевой; мясо; мясо консервированное, печень; птица домашняя (неживая); свинина; смеси жировые для бутербродов; сосиски в сухарях; составы для приготовления бульона; составы для приготовления супов (с содержанием мяса); субпродукты», 30 класса МКТУ: блины (с содержанием мяса), вермишель, закуски легкие на базе риса (с содержанием мяса), закуски легкие на базе хлебных злаков (с содержанием мяса), изделия пирожковые (с содержанием мяса), киш (пироги - запеканки с мелко нарезанными кусочками сала), кулебяки, кушанья мучные (с содержанием мяса), лапша, лепешки рисовые (с содержанием мяса), пироги (с содержанием мяса), пицца (с содержанием мяса), приправы, продукты для

размягчения мяса в домашних условиях, продукты мучные (с содержанием мяса), пряности, равиоли (с содержанием мяса), спагетти (с содержанием мяса), сэндвичи (с содержанинем мяса), такое (пресная кукурузная лепешка с начинкой из мяса и овощей)» и 43 класса МКТУ «услуги по обеспечению пищевыми продуктами», с приоритетом от 03.09.2008г. сроком действия до 03.09.2028.

В марте 2021 года ООО «Старт» было обнаружено, что ******** осуществляется производство и реализация однородных товаров (мясных полуфабрикатов) под товарным знаком «Гурман. Череповецкая мясная компания 35». В частности, в магазине по адресу: Вологодская область, г. Череповец, ******** при продаже товаров используется слово «Гурман», осуществляется реализации мясной продукции, в том числе собственного производства, что подтверждается представленными в материалы дела кассовым и товарными чеками от 02.03.2021, а также фото и видео (на диске, приобщенном к материалам дела). Указанные действия ********* могут причинить убытки ООО «Старт».

Согласно пункту 1 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 этого Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 этой статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 2 названной статьи 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 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.

Как следует из положений пункта 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.

Пунктом 1 статьи 1229 ГК РФ предусмотрено, что гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если названным Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать

другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных названным Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными тем же Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную этим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается указанным Кодексом.

Факт использования ******** обозначения «Гурман» сходного до степени смешения с товарным знаком «Мясной гурман», принадлежащим ООО «Старт», подтверждается фото и видео фиксацией товаров и торговых точек, чеками, в которых содержатся сведения о дате покупки и стоимости контрафактного товара, распечаткой с сайта ответчика ********** ********** по состоянию на 03.03.2021, где содержится информация о продукции, адреса торговых точек, предложение о сотрудничестве, контакты, реквизиты **********, что в совокупности свидетельствует о реализации ********* однородных товаров.

Наличие у ООО «Старт» исключительных прав на товарный знак, в защиту которого оно обратилось, равно как и нарушение данных прав, действиями *********, по производству и реализации спорного товара (мяса и мясных продуктов) подтверждается представленными в материалы дела доказательствами в их совокупности и взаимной связи, и ********* не оспаривается.

Управление полагает, что предлагаемые ********** к продаже товары - мясо и мясные продукты могут быть признаны однородными, поскольку относятся к одной и той же родовой группе (мясные продукты питания), имеют общие потребительские свойства и функциональное назначение (удовлетворение потребности в пище), сходные условия реализации (размещаются, как правило, рядом в холодильниках и/или холодильных витринах), имеют единый круг потребителей, относятся к одной ценовой категории товаров (недорогие товары), могут быть взаимозаменяемыми.

С учетом этого Управление приходит к выводу о том, что отмеченные обстоятельства, в сочетании с высокой степенью сходства сравниваемых обозначений могут приводить к принципиальной возможности возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному

производителю, что обусловливает однородность этих товаров.

Словесное обозначение «Мясной гурман» по свидетельству Российской Федерации № ******** как товарный знак принадлежит ООО «Старт». Таким образом, обозначение, используемое *********, является сходным до степени смешения с товарным знаком ООО «Старт», что обусловлено, прежде всего, сходством доминирующего элемента «Гурман», так как именно на доминирующих элементах в первую очередь концентрируется внимание потребителя при восприятии обозначений и товарных знаков.

Кроме того, ******** при использовании обозначений «Гурман» реализуют однородные товары (мясные продукты) на территории г. Череповца Вологодской области, то есть, указанные обозначения используются ******** для индивидуализации услуг, товаров, однородных услугам и товарам, в отношении которых охраняется товарный знак ООО «Старт».

Согласно п. 9 ст. 4 Закона 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.

В п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции установлено, что не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе: незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

На основании изложенного Комиссия УФАС считает, что *******, использует обозначение «Гурман», являющееся сходным до степени смешения с товарным знаком ООО «Старт», что, по мнению Комиссии, является нарушением п.1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции.

Комиссия Вологодского УФАС России при вынесении решения приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи ********* предписания о

прекращении нарушения п.1 ст.14.6 Закона о защите конкуренции, ввиду прекращения использования ********* товарного знака ООО «Старт».

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 23, 39 ч.1, 41, 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Вологодского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства,

**РЕШИЛА:**

1). Признать действия ********, выразившиеся в использовании им обозначения «Гурман», являющимся сходным до степени смешения с товарным знаком ООО «Старт» действиями недобросовестной конкуренции по отношению к ООО «Старт», что является нарушением п.1 ст.14.6 Закона о защите конкуренции.

2). В отношении ********* рассмотрение дела прекратить ввиду отсутствия состава нарушения п.1 ст.14.6 Закона о защите конкуренции в действиях **********.

Председатель Комиссии Н.В. Мерзлякова

Члены Комиссии: А.А. Власов

М.И. Докшин

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд или в коллегиальный орган ФАС России