

РЕШЕНИЕ

по делу № 2/04-16а

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 18 августа 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено 30 августа 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе: председателя Комиссии – <...> – заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок, членов Комиссии – <...> – начальника отдела финансовых рынков и рекламы, <...> – специалиста 1 разряда отдела финансовых рынков и рекламы,

в присутствии:

от ответчика – ООО «ПК ВМК» - <...> по доверенности от 17.03.2016,

в отсутствие заявителя – ООО «Русская провинция», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела,

при ведении протокола <...> – начальником отдела финансовых рынков и рекламы,

рассмотрев дело № 2/04-16а по признакам нарушения ООО «ПК ВМК» (61000., г. Киров, ул.<...>) части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило заявление от ООО «Русская провинция» (156019, г. Кострома, ул. <...>) от 22.12.2015 №716 (вх.№ 8098 от 25.12.2015) о нарушении, по мнению Заявителя, антимонопольного законодательства ООО «ПК ВМК» путем использования для своего товара (котлеты) наименования «Рубатки классические», сходного до степени смешения с товарным знаком «Рубатки», принадлежащим ООО «Русская провинция».

Как указывает Заявитель, ООО «Русская провинция» является лицензиатом товарного знака «Рубатки» на основании лицензионного договора с правообладателем - ООО «Фабрика замороженных продуктов» на основании свидетельства на товарный знак от 06.04.2011 №434434 по классам МКТУ 29, 35.

15.12.2015 г. по телефону горячей линии ООО «Русская провинция» поступило обращение потребителя из г. Кирова по факту продажи продукции с товарным

знаком «Рубатки» иным лицом – ООО «ПК ВМК», расположенным по адресу: г. Киров, ул. <...>. Потребитель сообщила, что в магазине, находящемся по адресу: г. Киров, ул. Советская, 15, производится продажа котлет «Рубатки». Указанные котлеты потребитель приобрела, являясь любителем товара этой торговой марки, однако при рассмотрении упаковки она обнаружила, что в качестве производителя товара указано не ООО «Русская провинция», а иное лицо. Кроме того, вкус продукции отличался от вкуса продукции Заявителя.

Заявитель считает, что использование ООО «ПК ВМК» при осуществлении своей предпринимательской деятельности товарного знака «Рубатки» причиняет убытки в виде упущенной выгоды, поскольку ООО «ПК ВМК» уже осуществляет свою деятельность на аналогичном товарном рынке в отношении того же класса товаров. Незаконные действия по использованию товарного знака «Рубатки» способствуют увеличению продаж ООО «ПК ВМК», а именно: приобретение продукции с товарным знаком «Рубатки» потребителями, считающими данную продукцию соответствующей вкусовым свойствам и другим параметрам выпускаемой ООО «Русская провинция» продукции. Подтверждением тому служит имеющееся обращение потребителя, у которого создалось ошибочное мнение о том, что продукция ООО «ПК ВМК» может быть связана с Заявителем. Соответственно, действия ООО «ПК ВМК» способны нанести вред деловой репутации ООО «Русская провинция», как законного пользователя товарного знака «Рубатки».

Учитывая тот факт, что в действиях ООО «ПК ВМК», выразившихся в использовании для своего товара (котлеты) наименования «Рубатки классические», сходного до степени смешения с товарным знаком «Рубатки» другого хозяйствующего субъекта – конкурента ООО «Русская провинция», который осуществляет аналогичные виды деятельности – производство продуктов из мяса и мяса птицы, что может вызвать смешение с товарами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом (ООО «Русская провинция») в гражданский оборот на территории Российской Федерации, содержатся признаки нарушения части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», приказом от 25.02.2016 №29 Кировским УФАС России было возбуждено производство по делу о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «ПК ВМК». В качестве заявителя привлечено ООО «Русская провинция».

Назначенное на 17.03.2016 рассмотрение дела №2/04-16а было отложено ввиду необходимости направления запроса в Роспатент для получения заключения о наличии либо отсутствии сходства до степени смешения наименования «Рубатки классические», используемого ООО «ПК ВМК», с товарным знаком «Рубатки», используемым ООО «Русская провинция», а также в связи с необходимостью получения дополнительных документов и сведений у лиц, участвующих в деле.

Определением от 20.04.2016 срок рассмотрения дела №2/04-16а продлен до 25.11.2016, рассмотрение дела отложено ввиду необходимости получения ответа от Роспатента на запрос Кировского УФАС России от 29.03.2016 №1390/04 для получения заключения о наличии либо отсутствии сходства до степени смешения наименования «Рубатки классические», используемого ООО «ПК ВМК», с товарным знаком «Рубатки», используемым ООО «Русская провинция», а также в связи с необходимостью получения дополнительных документов и сведений у лиц, участвующих в деле.

Определением от 31.05.2016 рассмотрение дела №2/04-16а отложено ввиду необходимости привлечения к рассмотрению дела №2/04-16а в качестве ответчика – ООО «Вятская мясная компания» (ИНН <...>, ОГРН <...>), получения ответа от Роспатента на запрос Кировского УФАС России от 29.03.2016 №1390/04 для получения заключения о наличии либо отсутствии сходства до степени смешения наименования «Рубатки классические», используемого ООО «ПК ВМК», с товарным знаком «Рубатки», используемым ООО «Русская провинция», а также в связи с необходимостью получения дополнительных документов и сведений у лиц, участвующих в деле.

Определением от 27.07.2016 рассмотрение дела №2/04-16а отложено для подготовки заключения об обстоятельствах дела в соответствии с п.3 ч. 1.1 ст. 47 Федерального закона «О защите конкуренции».

На заседании Комиссии Кировского УФАС России, состоявшемся 18.08.2016, стороны пояснили следующее.

Представитель ООО «ПК ВМК» <...> по доверенности от 17.03.2016 выразила согласие с фактами, изложенными в заключении Кировского УФАС России от 27.07.2016 об обстоятельствах дела. Просила учесть, что при производстве котлет Общество применяло рецептуру из Технических условий на полуфабрикаты мясные и мясосодержащие, которые введены в действие 16.03.2015 декларацией о соответствии Таможенного союза. Согласно указанной рецептуре, произведенный полуфабрикат имеет название котлеты «Рубатки классические». Общество полагало, что указывает на этикетках с продукцией название рецептуры. Кроме того, котлеты «Рубатки классические» производились Обществом недолгое время в период с 30.10.2015 по 17.12.2015 несколькими партиями, а всего произведено 1 980 кг. Реализовано было 295,68 кг. Как только в адрес ООО «ПК ВМК» обратился представитель ООО «Русская провинция» и указал, что они являются правообладателями товарного знака «Рубатки», Общество добровольно прекратило реализацию продукции – котлет «Рубатки классические» и уничтожило всю полиграфическую продукцию со спорным наименованием, а всю нереализованную продукцию переупаковало в новые пакеты с надписью «Котлеты рубленные классические».

Заявитель ООО «Русская провинция», надлежащим образом, уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения дела, представителя не направил, а также не обеспечил его присутствие на заседание комиссии посредством видео-конференц связи. Согласно представленной в материалы дела позиции, считает заключение об обстоятельствах дела от 27.07.2016 обоснованным:

- доказательства получены в установленном законом порядке;
- обстоятельства, имеющие значение для полного и всестороннего рассмотрения дела, соответствуют действительности, установленные юридические факты являются достоверными;
- квалификация действий Ответчика дана комиссией в соответствии с нормами действующего законодательства РФ;
- информация об объективной и субъективной стороне совершенного Ответчиком правонарушения является исчерпывающей.

Изучив материалы дела, заслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

ООО «Русская провинция» осуществляет производство и реализацию продуктов из мяса и мяса птицы.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц (далее по тексту – ЕГРЮЛ) от 24.02.2016 ООО «Русская провинция» осуществляет свою деятельность с 15.11.2004 г. Первоначально Общество было зарегистрировано с фирменным наименованием «Котлетная компания», 11.01.2012 было переименовано в ООО «Котлетарь», с 22.04.2014 переименовано в ООО «Русская провинция».

Согласно техническим условиям производимой ООО «Котлетная компания» продукции производство товара – котлеты «РУБАТКИ», в том числе «классические», Общество осуществляет с ноября 2010 года. Факт производства продукции подтвержден декларацией Таможенного Союза о соответствии от 05.02.2016 №RU Д-RU.ПТ70.В.01431.

Представленные в материалы дела договоры поставки, заключенные ООО «Русская провинция» в 2010-2014 г. (договоры <...>), товарные накладные Заявителя, а также график поставок продукции за период с 01.01.2015 по 21.12.2015 подтверждают фактическое осуществление деятельности по реализации продуктов из мяса и мяса птицы на территории города Кирова в период с 2011 по 2015 годы.

Для индивидуализации своего товара ООО «Русская провинция» с 2010 года применяет товарный знак «РУБАТКИ» на основании свидетельства на товарный знак №434434 от 06.04.2011, лицензионного договора от 01.08.2012, заключенного правообладателем ООО «Фабрика замороженных продуктов» с лицензиатом ООО «Котлетарь». Данный знак используется Обществом на упаковке товара (котлет), в рекламе.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц от 02.03.2016 ООО «ПК ВМК» осуществляет свою деятельность по производству и реализации продуктов из мяса и мяса птицы с 01.04.2014.

Согласно техническим условиям ТУ 9214-001-32860448-14 производимой ООО «ПК ВМК» продукции производство товара – котлеты «РУБАТКИ классические», Общество осуществляет с марта 2015 года. Факт производства продукции подтвержден декларацией Таможенного Союза о соответствии от 16.03.2015 №RU Д-RU.АЯ96.В.01958.

Представленные в материалы дела договоры поставки от <...>, а также товарные накладные, подтверждают фактическое осуществление деятельности по реализации продуктов из мяса и мяса птицы на территории города Кирова.

В 2015 году Ответчик начал осуществлять реализацию продукции из мяса и мяса птицы (котлет) с применением обозначения «РУБАТКИ классические», посредством размещения данного обозначения на упаковке товара.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Гражданский кодекс 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.

Согласно части 3 статьи 1484 Гражданского кодекса 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 6 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ установлено, что если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном данным Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Комиссией Кировского УФАС России установлено, что ООО «Русская провинция» использует для индивидуализации своего товара – котлет - товарный знак «РУБАТКИ» (свидетельство на товарный знак №434434), который размещается на упаковке продукции (пакеты и лотки). Кроме того, данный товарный знак применяется Заявителем в рекламе продукции, производимой ООО «Русская провинция», что подтверждается:

- договором №12 от 29.01.2014 на размещение рекламно – информационных материалов на телевидении, заключенным ООО «Котлетарь» с ООО «Старт Маркетинг Центр», с приложениями от 22.05.2015 №39, от 30.06.2015 №41, от 30.09.2015 №54;

- договором партнерства от 03.06.2015 №ОМрп-213, заключенным ООО «Русская провинция» с ИП <...>.

Факт сходства до степени смешения товарного знака «РУБАТКИ», используемого в своей деятельности ООО «Русская провинция», с обозначением «РУБАТКИ классические», используемым ООО «ПК ВМК» для индивидуализации своего товара, подтверждается следующим.

В пункте 13 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» указано, что вопрос о сходстве до степени смешения двух обозначений может быть разрешен судом с позиции рядового потребителя.

Комиссия Кировского УФАС России, оценивая обозначения «РУБАТКИ» и «РУБАТКИ классические» с учетом указанного положения, приходит к выводу о том, что, несмотря на отдельные незначительные отличия, обозначение «РУБАТКИ

классические», размещенное на упаковке товара, производимого и реализуемого ООО «ПК ВМК», сходно до степени смешения с товарным знаком «РУБАТКИ», используемым ООО «Русская провинция» для идентификации своего товара, и способно ввести в заблуждение потребителей. Размещенное на упаковке товара обозначение «РУБАТКИ классические» (ООО «ПК ВМК») имеет следующий вид: *на пакете* - под наименованием товара «Котлеты» указано крупным шрифтом обозначение «РУБАТКИ» в бело – синем цвете, ниже указано «классические», под надписью изображена фотография тарелки, на которой на листьях салата лежат котлеты и дольки помидоров; *на лотке* - под наименованием товара «Котлеты» указано обозначение «РУБАТКИ КЛАССИЧЕСКИЕ» в красном цвете, вверху этикетки изображена фотография тарелки, на которой на листьях салата лежат котлеты, красный соус и картофель. При этом товарный знак «РУБАТКИ» (ООО «Русская провинция»), размещенный на упаковке товара, графически и визуально сходен с обозначением ООО «ПК ВМК» за счет идентичного словосочетания РУБАТКИ, шрифта и схожей цветовой гаммы (на пакете).

При этом, сходство до степени смешения используемого ООО «ПК ВМК» обозначения подтверждается внешним видом упаковок (место расположения и вид обозначения – в центре, наличие аналогичных фотографий котлет), а также идентичностью продукции, для которой используются обозначение и товарный знак - котлеты.

Угроза смешения товарного знака и иного обозначения имеет место, если обозначение воспринимается за товарный знак или если потребитель понимает, что речь идет не о товарном знаке, но полагает, что товарный знак и иное обозначение идентифицируют один и тот же товар. При этом для признания сходства товарного знака и иного обозначения достаточно уже самой опасности, а не реального смешения в глазах потребителей.

Следовательно, покупатели товара (котлет) вследствие указанного размещения на этикетке обозначения «РУБАТКИ классические» могут быть введены в заблуждение относительно реализуемого товара, поскольку, при изучении этикетки продукции (ООО «ПК ВМК»), создается впечатление о том, что ее производителем является уполномоченный представитель ООО «Русская провинция».

Также в материалах дела имеются документы, подтверждающие факт реального смешения в глазах потребителей указанных товаров и используемых для их индивидуализации обозначений «РУБАТКИ»: жалоба <...> от 15.12.2015, направленная посредством электронной почты в адрес производителя ООО «Русская провинция».

Кроме того, согласно справке Роспатента, направленной письмом ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» от 14.07.2016 №41-4294-12 по вопросам, сформулированным в запросе Кировского УФАС России от 29.03.2016 г. № 1390/04, в результате исследования, проведенного Федеральной службой по интеллектуальной собственности, было установлено, что обозначение 1 (обозначение, используемое ООО «ПК ВМК», включающее выполненное буквами красного цвета стандартного шрифта словесный элемент «КОТЛЕТЫ» и расположенный под ним словесный элемент «РУБАТКИ КЛАССИЧЕСКИЕ»), обозначение 2 (обозначение, используемое ООО «ПК ВМК», включающее расположенные в три строки словесные элементы «котлеты», «классические»,

выполненные красными буквами стандартного шрифта, и, между ними, словесный элемент «РУБАТКИ», выполненный белыми буквами оригинального шрифта) являются сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №434434, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу фонетического/семантического тождества и графического сходства общего словесного элемента «Рубатки», «РУБАТКИ».

На основании вышеизложенного, Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что обозначение «РУБАТКИ классические», размещенное на упаковке товара (котлет), производимого и реализуемого ООО «ПК ВМК», сходно до степени смешения с товарным знаком «РУБАТКИ», лицензиатом которого является ООО «Русская провинция».

Факт возникновения у ООО «Русская провинция» исключительного права на товарный знак ранее того момента, когда обозначение «РУБАТКИ классические» стало использовать ООО «ПК ВМК», подтверждается материалами дела, а именно свидетельством на товарный знак №434434, в котором указана дата приоритета товарного знака с 08.04.2010.

В соответствии с частью 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» 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.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального 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.

Исходя из содержания указанных норм права для признания факта осуществления недобросовестной конкуренции в качестве правонарушения и подтверждения его состава в действиях конкретного лица необходимо установить одновременное наличие всех признаков, к которым следует отнести: 1) осуществление деятельности хозяйствующими субъектами на одном товарном рынке (наличие конкурентных отношений); 2) осуществление активных действий, 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; 3) направленность таких действий на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; 4) причинение или возможность причинения убытков другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесение или возможность нанесения вреда их деловой репутации.

1). Осуществление деятельности хозяйствующими субъектами на одном товарном рынке (наличие конкурентных отношений) подтверждается следующим.

Общество с ограниченной ответственностью «Русская провинция» было зарегистрировано в качестве юридического лица с 15.11.2004. Общество поставлено на учет в налоговом органе с ИНН <...>, ОГРН <...>. Основным видом деятельности ООО «Русская провинция» является производство готовых и консервированных продуктов из мяса, мяса птицы, мясных субпродуктов и крови животных (код ОКВЭД 15.13.1). Дополнительные виды деятельности: оптовая торговля продуктами из мяса и мяса птицы (код ОКВЭД 51.32.2), розничная торговля продуктами из мяса и мяса птицы (код ОКВЭД 52.22.2).

Общество с ограниченной ответственностью «ПК ВМК» было зарегистрировано в качестве юридического лица с 01.04.2014. Общество поставлено на учет в налоговом органе с ИНН <...>, ОГРН <...>. Основным видом деятельности ООО «ПК ВМК» является производство продуктов из мяса, мяса птицы (код ОКВЭД 15.13). Дополнительные виды деятельности: оптовая торговля мясом, мясом птицы, продуктами и консервами из мяса и мяса птицы (код ОКВЭД 51.32), розничная торговля мясом, мясом птицы, продуктами и консервами из мяса и мяса птицы (код ОКВЭД 52.22).

Фактическое осуществление деятельности на товарном рынке реализации продуктов из мяса и мяса птицы в географических границах города Кирова не отрицается сторонами и подтверждается представленными в материалы дела договорами за 2010 - 2015 годы, товарными накладными на поставку продукции в магазины г. Кирова.

Таким образом, ООО «Русская провинция» и ООО «ПК ВМК» действуют на одном товарном рынке по реализации продуктов из мяса и мяса птицы в географических границах города Кирова и являются конкурентами.

2) Осуществление активных действий, 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.

В предмет доказывания по делу относительно квалификации по части 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» входит установление антимонопольным органом следующих обстоятельств:

- факт существования у ООО «Русская провинция» права на использование товарного знака «РУБАТКИ»,
- факт использования ООО «Русская провинция» для индивидуализации своего товара товарного знака «РУБАТКИ»,
- период возникновения у ООО «Русская провинция» права на использование товарного знака «РУБАТКИ»,
- факт нарушения ООО «ПК ВМК» названного права ООО «Русская провинция».

Комиссией Кировского УФАС России определено, что согласно свидетельству на товарный знак №434434 - приоритет товарного знака «РУБАТКИ» установлен с 08.04.2010 за правообладателем ООО «Котлетарь» (в настоящее время – ООО «Русская провинция»). На основании договора от 17.05.2012 №09-А/12 об отчуждении исключительного права на товарные знаки исключительное право на товарный знак «РУБАТКИ» отчуждено в пользу ООО «Фабрика замороженных продуктов» с 13.07.2012. С 26.02.2013 на основании регистрации лицензионного договора на использование товарного знака (знаков обслуживания) от 01.08.2012 ООО «Котлетарь» (в настоящее время ООО «Русская провинция») приобрел неисключительную лицензию на пользование товарным знаком «РУБАТКИ» на срок действия исключительного права на товарный знак на территории России. Данный договор является действующим. Соответственно, ООО «Русская провинция» обладает правом пользования на товарный знак «РУБАТКИ». Лицензионный договор на использование товарного знака (знаков обслуживания) от 01.08.2012, заключенный правообладателем товарного знака №434434 – ООО «Фабрика замороженных продуктов» с лицензиатом – ООО «Котлетарь», содержит положение о наличии права на защиту товарного знака.

Факт использования ООО «Русская провинция» товарного знака №434434 для индивидуализации реализуемого им товара подтверждается следующими документами:

- свидетельство на товарный знак №434434 с приложениями;
- использование товарного знака на упаковке продукции - котлет;
- использование товарного знака в рекламе продукции.

Комиссией Кировского УФАС России определяется факт возникновения у ООО «Русская провинция» исключительного права на товарный знак №434434, исходя из

приоритета товарного знака, а именно с 08.04.2010г. по 13.07.2012г., а право на использование товарного знака после его отчуждения – с 01.08.2012г. по настоящее время.

Факт нарушения ООО «ПК ВМК» права ООО «Русская провинция» подтверждается следующими документами:

I. На этикетках продукции (котлет), производимой ООО «ПК ВМК», размещено обозначение «РУБАТКИ классические». Данные этикетки были изготовлены ООО «Вятская мясная компания» по заказу ООО «ПК ВМК» в счет погашения задолженности, что подтверждается письмом ООО «ПК ВМК» от 01.10.2015 №34, товарными накладными от 19.10.2015 №63, от 27.10.2015 №88. На принадлежность указанных этикеток Ответчику указывает то обстоятельство, что изготовителем продукции на них указано - ООО «ПК ВМК».

Вышеуказанные документы подтверждает направленность действий ООО «ПК ВМК» на использование обозначения «РУБАТКИ классические» для идентификации своей продукции.

II. Товарные накладные ООО «ПК ВМК» <...> о поставке котлет «Рубатки классические» в адрес ООО «Продмаркет»; <...> о поставке котлет «Рубатки классические» в адрес ООО «АГРОПРОД», подтверждают факт введения Ответчиком в гражданский оборот на территории г. Кирова товара с использованием обозначения «РУБАТКИ классические». Исходя из пояснений ООО «Продмаркет» от 16.03.2016 в последствии товар был реализован в магазине «Самобранка», расположенном по адресу: г. Киров, ул. <...>, на основании договоров поставки от <..>.

Представитель ООО «ПК ВМК» на заседании комиссии, состоявшемся 27.07.2016, пояснила, что по вышеуказанным накладным поставлялся товар с этикетками, копии которых представлены в материалы дела.

Данные обстоятельства подтверждают использование ООО «ПК ВМК» на товарах при осуществлении хозяйственной деятельности обозначения «РУБАТКИ классические».

III. Письмо правообладателя товарного знака №434434 – ООО «Фабрика замороженных продуктов» от 17.12.2015 №96 об отсутствии у ООО «ПК ВМК» прав на использование товарного знака «РУБАТКИ», что подтверждает незаконность его использования Ответчиком.

Соответственно, используя на этикетках продукции (пакеты, лотки) обозначение «РУБАТКИ классические», сходное до степени смешения с товарным знаком «РУБАТКИ», ООО «ПК ВМК» сознательно вводит в заблуждение покупателей на товарном рынке по реализации продуктов из мяса и мяса птицы в географических границах города Кирова и создает угрозу смешения товаров двух хозяйствующих субъектов - конкурентов, тем самым нарушая права и законные интересы ООО «Русская провинция», что нарушает требования законодательства Российской Федерации, а также требования добросовестности, разумности и справедливости.

3). Направленность таких действий на получение преимуществ при осуществлении

предпринимательской деятельности подтверждается следующим.

Осуществление ООО «ПК ВМК» деятельности по реализации продуктов из мяса и мяса птицы в географических границах города Кирова при использовании обозначения «РУБАТКИ классические», сходного до степени смешения с товарным знаком «РУБАТКИ», используемым конкурентом (Заявителем), направлено на получение необоснованных преимуществ за счет использования сложившейся деловой репутации ООО «Русская провинция» и создания угрозы возникновения заблуждения потребителей.

В условиях рынка деловая репутация хозяйствующего субъекта является одним из важнейших элементов коммерческого успеха, поскольку изменение репутации напрямую влияет на спрос, обращенный к хозяйствующему субъекту.

Под деловой репутацией принято понимать сложившееся общественное мнение о профессиональных достоинствах и недостатках лица. Такое мнение складывается на основе оценки осуществления лицом своей деятельности.

Использование деловой репутации другого хозяйствующего субъекта обладает потенциальной возможностью как непосредственного нанесения ущерба деловой репутации, так и причинения убытков в результате таких недобросовестных действий. При этом, под ущербом деловой репутации следует считать негативные изменения в такой оценке, что может выражаться, например, в изменении положительного мнения о лице на отрицательное, ухудшении мнения о деятельности лица, снижении к нему доверия со стороны контрагентов и покупателей.

ООО «ПК ВМК» в результате своих действий получило возможность пользоваться положительной деловой репутацией заявителя, сформированной за время длительной работы на рынке по реализации продуктов из мяса и мяса птицы, в целях привлечения спроса к товарам и (или) услугам ООО «ПК ВМК», а также перераспределения покупателей и поставщиков.

В результате незаконного использования товарного знака «РУБАТКИ» ООО «ПК ВМК» деловая репутация ООО «Русская провинция» ставится под угрозу, так как в любой хозяйственной деятельности могут возникнуть обстоятельства, когда из-за неспособности ответчика выполнять свои обязательства, взятые перед контрагентами, сложится негативное восприятие у потенциальных клиентов и в отношении ООО «Русская провинция».

Заявитель, осуществляя достаточно длительное время деятельность по производству и реализации продукции из мяса и мяса птицы (в г. Кирове с 2011 г.), завоевал положительную репутацию у покупателей, как в отношении качества продукции, так и узнаваемости бренда «РУБАТКИ». Данный факт подтверждается, в частности, письмом <...>, в котором указано, что котлеты производства ООО «ПК ВМК» отличаются по вкусу от оригинальных. ООО «Русская провинция» проводилась маркетинговая кампания по продвижению товара и узнаваемости товарного знака «Рубатки», в том числе реклама на телевидении (договор от 29.01.2014 №12 на размещение рекламно – информационных материалов на телевидении), акции (договор партнерства от 03.06.2015 №ОМ рп-213). Между тем, Ответчик, незаконно используя товарный знак «РУБАТКИ», пользуется выработанной Заявителем репутацией на соответствующем рынке, побуждает приобретать

товар известной торговой марки, получая, тем самым, дополнительную прибыль без вложений в продвижение своего товара.

Таким образом, использование Ответчиком обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком Заявителя, при осуществлении аналогичной деятельности, может привести к приобретению ООО «ПК ВМК» преимуществ в хозяйственной деятельности за счет конкурента и снижению затрат на продвижение (разработку, рекламу, продажу) обозначения, ранее уже правомерно введенного в оборот и известного определенному кругу покупателей, что в свою очередь, является актом недобросовестной конкуренцией по отношению к Заявителю.

Комиссия Кировского УФАС России делает вывод, что действия ООО «ПК ВМК» по использованию обозначения «РУБАТКИ классические», сходного до степени смешения с товарным знаком «РУБАТКИ», используемым ООО «Русская провинция», содержат в себе квалифицирующие признаки акта недобросовестной конкуренции, поскольку непосредственно способны оказать влияние на конкуренцию, то есть непосредственно могут предоставить (предоставило) ООО «ПК ВМК» преимущества над конкурентом ООО «Русская провинция» и причинить ему вред.

Следовательно, поведение ООО «ПК ВМК» имеет целью получение преимуществ при осуществлении коммерческой деятельности за счет нарушения правил конкурентной борьбы между хозяйствующими субъектами.

При таких обстоятельствах использование в период с октября 2015 г. (подтверждается товарным накладными от 19.10.2015, от 27.10.2015 по приобретению этикеток от ООО «Вятская мясная компания») по декабрь 2015 года (товарные накладные от 15.12.2015 по отгрузке продукции покупателям, акт №1 от 29.12.2015 об уничтожении этикеток и пакетов) обозначения «РУБАТКИ классические», сходного до степени смешения с товарным знаком «РУБАТКИ», который получил широкую известность и узнаваемость в результате осуществления хозяйственной деятельности ООО «Русская провинция» до его использования ООО «ПК ВМК», является нерыночным, нечестным, способом ведения бизнеса.

4). Причинение или возможность причинения убытков другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесение или возможность нанесения вреда их деловой репутации подтверждается следующим.

Из анализа имеющихся документов следует, что ООО «ПК ВМК» использует обозначение «РУБАТКИ классические», сходное с товарным знаком «РУБАТКИ», используемым ООО «Русская провинция», и в результате такого использования возникнет смешение товаров указанных хозяйствующих субъектов – конкурентов, вводятся в заблуждение потребители, что может повлечь причинение или возможность причинения убытков ООО «Русская провинция» либо нанесение или возможность нанесения вреда его деловой репутации.

Для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется (п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Тем не менее, заявителем представлены в материалы дела документы, подтверждающие возможность фактического нанесения ущерба деловой репутации.

Постоянный покупатель продукции товарной марки «РУБАТКИ» <..> направила жалобу в адрес производителя ООО «Русская провинция» на вкусовые качества котлет производства ООО «ПК ВМК», приобретенных в магазине г. Кирова.

Возникновение данного обстоятельства вызвано существованием двух хозяйствующих субъектов, занимающихся аналогичной деятельностью и использующих для индивидуализации своих товаров сходные до степени смешения обозначения, что приводит к смешению как товаров, маркируемых обозначением «РУБАТКИ», так и субъектов – производителей таких товаров в глазах потребителей.

Согласно заявлению ООО «Русская провинция» действия Ответчика по незаконному использованию обозначения «РУБАТКИ классические» ООО «ПК ВМК» могут нанести вред деловой репутации ООО «Русская провинция».

Таким образом, Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что в результате таких действий Ответчиком была создана возможность причинения убытков Заявителю и возможность причинения вреда его деловой репутации.

ООО «ПК ВМК» совершило намеренные действия, направленные на недобросовестную конкуренцию, не только используя для своих товаров обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком конкурента, но и фактически осуществляя тот же вид экономической деятельности (реализации продуктов из мяса и мяса птицы) с целью введения в заблуждение покупателей продукции.

Подобное нарушение прав ООО «Русская провинция» не могло иметь никакой иной цели, кроме причинения имущественного вреда данному хозяйствующему субъекту за счет причинения вреда деловой репутации (подтверждающие документы приложены к материалам дела).

Материалами дела подтверждается, что использование ООО «ПК ВМК» на этикетках товара обозначения «РУБАТКИ классические» создает высокую вероятность смешения данного обозначения с товарным знаком «РУБАТКИ», ранее правомерно введенного в оборот другим хозяйствующим субъектом ООО «Русская провинция», при осуществлении сходной деятельности на рынке, что может ввести в заблуждение потребителей, приобретающих товары на соответствующем товарном рынке по реализации продукции из мяса и мяса птицы в географических границах города Кирова, и негативно повлиять на деловую репутацию ООО «Русская провинция».

Довод Ответчика об отсутствии умысла при использовании на этикетках продукции обозначения «РУБАТКИ классические», поскольку полагало, что указывает на этикетках название рецептуры, не может являться основанием для прекращения дела, поскольку ООО «ПК ВМК», осуществляя предпринимательскую деятельность, при производстве и реализации товаров (котлет), которые в силу своей специфики потребления и назначения могут вводиться в гражданский оборот с использованием результатов интеллектуальной деятельности в целом, и объектов

авторского права в частности, не проявило той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, и не приняло все меры для предупреждения нарушений прав третьих лиц.

Комиссией Кировского УФАС России учтен довод ООО «ПК ВМК» о введении в гражданский оборот небольшого объема партии товара, а также добровольное прекращение реализации продукции с использованием обозначения «РУБАТКИ классические». Тем не менее, в силу положений статьи 48 Федерального закона «О защите конкуренции» данный факт не может являться основанием для прекращения дела при наличии всех квалифицирующих признаков нарушения антимонопольного законодательства. Данные обстоятельства могут быть учтены при административном производстве.

Из анализа представленных документов следует, что ООО «ПК ВМК» в нарушение требований части 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» использует для индивидуализации своего товара обозначение «РУБАТКИ классические», сходное до степени смешения с товарным знаком «РУБАТКИ», используемого другим хозяйствующим субъектом – конкурентом (ООО «Русская провинция»), что является актом недобросовестной конкуренции, а именно: незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку 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 города Кирова, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

Нарушение антимонопольного законодательства произошло по вине ООО «ПК ВМК».

В связи с предоставлением ООО «ПК ВМК» документов, подтверждающих изъятие из гражданского оборота обозначения «РУБАТКИ классические», то есть прекращение смешения товаров хозяйствующих субъектов, комиссия Кировского УФАС России приняла решение предписание ООО «ПК ВМК» не выдавать.

В соответствии с частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

На основании изложенного и в соответствии со статьями 14.6, 23, 41, 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «ПК ВМК» (ИНН <...>, ОГРН <...>) факт нарушения части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.06 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся во введении в гражданский оборот с октября 2015 года на территории города Кирова товара с незаконным использованием на этикетках продукции обозначения «РУБАТКИ классические», сходного до степени смешения с товарным знаком «РУБАТКИ», используемым ООО «Русская провинция» с 2010 года, так как данные действия приводят к смешению в гражданском обороте товаров и деятельности субъектов – производителей таких товаров, причинили или могут причинить убытки ООО «Русская провинция», нанесли или могут нанести ущерб его деловой репутации и являются актом недобросовестной конкуренции.

2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства ООО «ПК ВМК» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области для возбуждения дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ, в трехмесячный срок.