

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 02-9/3-2018 о нарушении

антимонопольного законодательства к рассмотрению

«28» августа 2018 г.
г. Магадан

Председатель Комиссии Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...>

УСТАНОВИЛА:

Магаданским УФАС России рассмотрено заявление ООО «Глобус» от 14.05.2018 г. (вх. 02/1363) в отношении Адвокатского бюро «Магаданское бюро адвокатов» (далее АБ «МБА») по факту незаконного приобретения товарного знака «Ольский кристалл», который длительное время используется производителем питьевой воды - Обществом «Глобус», что указывает на признаки недобросовестной конкуренции.

Согласно Выписке из ЕГРЮЛ ООО «Глобус» зарегистрировано МРИ ФНС № 1 по Магаданской области в качестве юридического лица 17.09.2002 г.

Основным видом деятельности указанного Общества является «Производство напитков» (код ОКВЭД 11.0).

В числе дополнительных видов деятельности значится производство безалкогольных напитков; производство минеральных вод и прочих питьевых вод в бутылках (код ОКВЭД 11.07).

С 2009 года Общество «Глобус» является производителем питьевой воды под наименованием «Ольский кристалл», что подтверждается представленными документами, а именно:

-санитарно-эпидемиологическим заключением Управления Роспотребнадзора по Магаданской области от 29.04.2009 г.

о соответствии технических условий ТУ 0131- 002-23401478-03 «Вода питьевая» «Ольский кристалл» ООО «Глобус» государственным санитарно-эпидемиологическим правилам и нормативам;

-свидетельством Управления Роспотребнадзора по Магаданской области № 49МЦ.08.000. У. 000001.07.09 от 22.07.2009 г. о государственной регистрации, согласно которому вода питьевая «Ольский кристалл», изготовителем которой является ООО «Глобус», прошла государственную регистрацию, внесена в государственный реестр и разрешена для изготовления на территории РФ, ввоза на территорию РФ и оборота;

- сертификатами соответствия № РОСС RU/ АИ 28.ВО1148 срок действия с 10.09.2009 г. по 09.09.2010 г. и № РОСС RU/ АИ 52.Н01655 срок действия с 28.07.2012 г. по 14.02.2015 г. согласно которым вода питьевая «Ольский кристалл» газированная и негазированная, расфасованная в емкости 0,5-6,0л. соответствует требованиям нормативных документов. Указанные сертификаты выданы изготовителю питьевой воды «Ольский кристалл» - ООО «Глобус».

Магаданским УФАС России установлено, что Общество «Глобус» является поставщиком питьевой воды «Ольский кристалл» в магазины розничной торговли на территории Магаданской области, что подтверждается приложенными к заявлению товарными накладными и договорами поставки товара, а именно:

- договор поставки товара б/н от от 28.02.2014, заключенный ООО «Глобус» с ИП <...> (товарная накладная № 774 от 15.04.2014 г.);

- договор поставки товара б/н от от 28.02.2014, заключенный ООО «Глобус» с ООО «ЛАРС» (товарная накладная № 2371 от 19.08.2015 г.);

- договор поставки товара б/н от от 28.02.2014, заключенный ООО «Глобус» с ООО «УИГУР» (товарная накладная № 2405 от 28.07.2016 г.).

Также к заявлению приложены следующие документы и информация, подтверждающие, что Общество «Глобус» является производителем и поставщиком питьевой воды под наименованием «Ольский кристалл»:

- декларация о соответствии № ТС N RU Д-RU.AB23.B02760 от 10.03.2015 г., в которой ООО «Глобус» заявляет, что вода питьевая «Ольский кристалл» газированная и негазированная расфасованная в емкости соответствует требованиям ТР ТС 021/2011 «О безопасности пищевой продукции», ТР ТС 022/2011 «Пищевая продукция в части ее маркировки»;

- договор возмездного оказания услуг по изготовлению, размещению (установке) наружной рекламы от 14.05.2014 года № 30514, заключенный ООО «Глобус» (Заказчик) с ИП <...> (Исполнитель), согласно которому Исполнитель обязуется оказать Заказчику услуги по изготовлению, размещению и установке наружной рекламы согласно приложению № 1 и № 2 к данному договору, где указано, что рекламируемой продукцией является питьевая вода ООО «Ольский кристалл»;

- статья в рекламно-информационной газете «Регион» № 17 от 14 мая 2009 г. с заголовком «ОЛЬСКИЙ КРИСТАЛЛ» РЕШИТ ПРОБЛЕМУ ПИТЬЕВОЙ ВОДЫ», в которой генеральный директор ООО «Глобус» сообщила, что «в конце мая – начале июня магаданская компания «Глобус» планирует начать производство новой продукции – питьевой воды «Ольский кристалл»;

- письмо Магаданской областной общественной организации «Федерация бокса», согласно которому ООО «Глобус» на протяжении семи лет оказывает благотворительную помощь Магаданской областной организации «Федерация бокса» выразившуюся в предоставлении на все проводимые соревнования своей продукции марки «Ольский кристалл»;

- информационное письмо Магаданской областной организации «Всероссийское общество инвалидов», в котором указанная организация благодарит ООО «Глобус» и лично его генерального директора за сотрудничество с МОО ВОИ и отмечает, что продукция производимая Обществом «Глобус» включая питьевую воду «Ольский кристалл» предоставлялась на все праздничные мероприятия проводимые МОО ВОИ.

Из изложенного следует, что с 2009 г. ООО «Глобус» является производителем воды питьевой под наименованием «Ольский кристалл» и использует данное наименование при осуществлении предпринимательской деятельности по настоящее время.

Таким образом, коммерческое обозначение воды «Ольский кристалл» стало известным и узнаваемым на территории Магаданской области с 2009 г. в результате его создания и использования ООО «Глобус».

Как следует из материалов рассмотрения заявления АБ «Магаданское бюро адвокатов» направило в Федеральную службу по интеллектуальным спорам [заявку](#) на государственную регистрацию товарного знака «Ольский кристалл» № 2017718278.

Согласно [пункту 3 статьи 1492](#) Гражданского кодекса Российской Федерации заявка на товарный знак должна содержать:

1) заявление о государственной регистрации обозначения в качестве товарного знака с указанием заявителя, его места жительства или места нахождения;

2) заявляемое обозначение;

3) перечень товаров, в отношении которых испрашивается государственная регистрация товарного знака и которые сгруппированы по классам Международной **классификации** товаров и услуг для регистрации знаков;

4) описание заявляемого обозначения.

Классы МКТУ – это совокупность товаров и услуг, разделенных по группам. Разделение это осуществляется по принципу однотипности, родственности товаров и услуг.

Товарные знаки регистрируются в отношении конкретных товаров (услуг) с указанием классов, к которым они относятся.

Заявитель (юридическое лицо или индивидуальный предприниматель) обязан, при подаче заявки на регистрацию товарного знака указать класс МКТУ и конкретный перечень товаров, **по которым в дальнейшем будет использоваться товарный знак.**

В заявке на регистрацию товарного знака АБ «Магаданское бюро адвокатов» указало, в том числе 32 класс Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков.

Указанный класс включает в себя: пиво, минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки, фруктовые напитки и фруктовые соки, сиропы и прочие составы для изготовления напитков.

Товарами, подпадающими под указанный класс, являются:

аперитивы безалкогольные; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды (напитки); воды газированные; воды минеральные (напитки); воды столовые; квас (безалкогольный напиток); коктейли безалкогольные; коктейли на основе пива; лимонады; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на основе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль (безалкогольный напиток); сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи (напитки на основе фруктовых или овощных смесей); сок томатный (напиток); сок яблочный безалкогольный; соки овощные (напитки); соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления ликеров; составы для изготовления минеральной воды; составы для изготовления напитков; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет (напиток); экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции для изготовления напитков.

Таким образом, заявка на товарный знак подана АБ «Магаданское бюро адвокатов» в отношении определенного товара, а именно напитков.

В соответствии со Свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) № 651904 (зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ 13.04.2018 г.) правообладателем товарного знака «ОЛЬСКИЙ КРИСТАЛЛ» является Адвокатское бюро «Магаданское бюро адвокатов».

Согласно **пункту 2 статьи 1481** Кодекса свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак **в отношении товаров, указанных в свидетельстве.**

Спорный товарный знак представляет собой словесное обозначение — «ОЛЬСКИЙ

КРИСТАЛЛ», выполненное буквами русского языка простым прямым шрифтом в одну строку.

Согласно Выписке из ЕГРЮЛ Адвокатское бюро «Магаданское бюро адвокатов» зарегистрировано МРИ ФНС № 1 по Магаданской области в качестве юридического лица 01.11.2013 г. (ИНН 4909997703)

Основным видом деятельности указанного АБ «Магаданское бюро адвокатов» является «Деятельность в области права» (код ОКВЭД 69.10).

17.04.2018 г. в адрес ООО «Глобус» поступила претензия Адвокатского бюро «Магаданское бюро адвокатов» № 892-5 от 17.04.2018 г. в которой АБ «Магаданское бюро адвокатов» указало, что является обладателем исключительного права на товарный знак «Ольский кристалл» (дата приоритета товарного знака 10.05.2017 г., решение о государственной регистрации товарного знака от 16.03.2018 г., классы МКТУ 05, 32), в связи с чем требует от ООО «Глобус» прекратить незаконное использование указанного товарного знака, изъяв из оборота и уничтожив за свой счет контрафактные товары, этикетки, упаковку товаров; выплатить компенсацию в двукратном размере стоимости товаров, на которых незаконно размещен товарный знак.

В целях получения документов и информации, необходимых для рассмотрения заявления ООО «Глобус», Управлением Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области, в адрес АБ «МБА» направлен запрос от 30.05.2018 № 01-10/1473, которым были затребованы следующие документы и пояснения:

-письменные пояснения по указанному вопросу с обоснованием своей позиции и ссылками на нормативно-правовые акты;

-копии документов, подтверждающих, что обладателем исключительного права на товарный знак «ОЛЬСКИЙ КРИСТАЛЛ» является АБ «Магаданское бюро адвокатов», в том числе решение о регистрации товарного знака, [заявку](#) на государственную регистрацию товарного знака (в ответе указать цель и причины регистрации товарного знака «ОЛЬСКИЙ КРИСТАЛЛ»);

-осуществляет ли АБ «Магаданское бюро адвокатов» деятельность по производству и продаже питьевой воды;

- использует ли АБ «Магаданское бюро адвокатов» в своей деятельности товарный знак «ОЛЬСКИЙ КРИСТАЛЛ»;

- иные документы и пояснения, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения заявления.

Из пояснений, представленных АБ «МБА» от 14.06.2018 г. вх. № 02/1641, следует, что на момент подачи заявки о регистрации товарного знака «Ольский кристалл» АБ «Магаданское бюро адвокатов» полагало, что ООО «Глобус» фактически прекратило свою производственную деятельность.

Также в своих пояснениях АБ «МБА» указало, что данный товарный знак Обществом «Глобус» в установленном законом порядке зарегистрирован не был, а заявка на государственную регистрацию товарного знака «Ольский кристалл» поступила от ООО «Глобус» 18.04.2018, т.е. на следующий день после направления в адрес указанного Общества претензии АБ «МБА».

Из указанного можно сделать вывод, что на момент регистрации товарного знака «Ольский Кристалл», АБ «МБА» знало, что указанный товарный знак используется Обществом «Глобус» при осуществлении им своей предпринимательской деятельности.

Кроме того, АБ «МБА» указало, что ООО «Глобус» и АБ «Магаданское бюро адвокатов» не являются хозяйствующими субъектами, производящими одни и те же либо взаимозаменяемые товары, которые обращаются в границах одной общей сферы.

Также в пояснениях Бюро указало, что не осуществляет деятельность по производству и продаже питьевой воды.

Однако, как указывалось выше, при подаче заявки на регистрацию товарного знака Заявитель обязан указать класс МКТУ и конкретный перечень товаров, **по которым в дальнейшем будет использоваться товарный знак.**

То есть заявка на товарный знак подается в отношении тех товаров, которые выпускает или **планирует выпускать организация.**

Кроме того, из постановления об отказе в возбуждении дела от 31.05.2018 г., представленного УЭБиПК УМВД России по Магаданской области в ответ на запрос Магаданского УФАС России от 17.07.2018 г. исх. № 01-10/1927, следует, что при даче пояснений директор АБ «МБА» указал, следующее:

*«целью регистрации исключительного права АБ «Магаданское бюро адвокатов» на товарный знак «Ольский кристалл», **являлось получение прибыли.** Производственных мощностей, для производства какой - либо продукции под указанным товарным знаком, «АБ «Магаданское бюро адвокатов» не имеет, **но намеревалось приобрести».***

Из изложенного следует, во-первых, АБ «Магаданское бюро адвокатов» знало, что указанный товарный знак **используется ООО «Глобус» при осуществлении им предпринимательской деятельности.**

Во-вторых, целью регистрации права АБ «МБА» на товарный знак «Ольский кристалл», **являлось получение прибыли.**

И, в-третьих, АБ «Магаданское бюро адвокатов» имеет намерение приобрести производственные мощности для использования товарного знака «Ольский кристалл», словесное обозначение которого, как указывалось выше и указывает само АБ «МБА», используется при осуществлении предпринимательской деятельности Обществом «Глобус», а учитывая, что заявка на товарный знак подана АБ «Магаданское бюро адвокатов», в том числе, в отношении товаров 32 класса МКТУ, который включает в себя воды и напитки, можно сделать вывод, что товарный знак «Ольский кристалл» будет использован АБ «МБА» именно в сфере производства/продажи напитков, которая согласно выписке из ЕГРЮЛ является основным видом деятельности общества с ограниченной ответственностью «Глобус».

[Статьей 14.4](#) Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, 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 1 статьи 14.4 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 актом недобросовестной конкуренции данные действия должны противоречить, в первую очередь, морально-этическим нормам, то есть требованиям добросовестности, разумности или справедливости, которое выражается, в частности, в

нарушении статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающей всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Приобретение АБ «МБА» товарного знака «Ольский кристалл» ограничивает ООО «Глобус» в выпуске товара с использованием данного обозначения, что подтверждается выдвинутой в адрес данного Общества претензией о нарушении исключительного права на товарный знак и содержащимися в ней требованиями.

До приобретения АБ «МБА» товарного знака Общество «Глобус» использовало его в своей предпринимательской деятельности с 2009 года, а в настоящее время, после приобретения АБ «МБА» указанного товарного знака, в силу положений ГК РФ ограничено в выпуске питьевой воды под наименованием «Ольский кристалл».

В соответствии с [пунктом 3 статьи 1484](#) Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Согласно Справке по вопросам недобросовестного поведения, в том числе конкуренции, по приобретению и использованию средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, утвержденной постановлением президиума Суда по интеллектуальным правам от 21.03.2014 № СП 21/2, **одним из обстоятельств, которые могут свидетельствовать о недобросовестном поведении лица, зарегистрировавшего товарный знак, может быть то, что это лицо знало или должно было знать о том, что третьи лица (третье лицо) на момент подачи заявки на регистрацию обозначения в качестве товарного знака законно использовали соответствующее обозначение для индивидуализации производимых ими товаров или оказываемых услуг без регистрации в качестве товарного знака, а также то, что такое обозначение приобрело известность среди потребителей.**

Согласно представленным материалам и информации ООО «Глобус» с 2009 г. является производителем воды питьевой под наименованием «Ольский кристалл», которое стало известно и узнаваемо на территории Магаданской области в результате его создания и использования ООО «Глобус», что подтверждается представленными документами.

Таким образом, АБ «МБА» зарегистрировало обозначение, ранее использовавшееся без регистрации в качестве товарного знака ООО «Глобус» и получившее известность в результате именно такого использования.

Товарным знаком, исходя из положений пункта 1 статьи 1477 ГК РФ, является обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, зарегистрированное надлежащим образом. На товарный знак признается исключительное право.

Согласно пункту 2 статьи 1484 ГК РФ, использование товарного знака направлено на индивидуализацию товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован.

Учитывая изложенное, можно предположить что АБ «МБА» имел намерение воспользоваться чужой репутацией и узнаваемостью обозначения «Ольский кристалл», следовательно, такая регистрация не соответствует основной функции товарного знака по индивидуализации товаров правообладателя.

В соответствии со ст. 1 Закона о защите конкуренции закона являются обеспечением [единства](#) экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для

эффективного функционирования товарных рынков.

Согласно п. 4 ст. 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок - 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.

Правонарушения, выразившиеся в недобросовестной конкуренции, посягают на нарушение установленных законодательством принципов эффективного функционирования рынков, а также ограничивают или недобросовестно воздействуют на общие условия обращения товаров.

Действия АБ «МБА», выразившиеся в регистрации права на товарный знак «Ольский кристалл», а также в выдвижении в адрес Общества «Глобус» требований о прекращении использования указанного товарного знака; изъятии из оборота и уничтожении товаров, этикеток, упаковок; выплате компенсации, направлены на вытеснение ООО «Глобус» с рынка производства/продажи питьевой воды.

Таким образом, в действиях АБ «Магаданское бюро адвокатов», выразившихся в приобретении исключительных прав на товарный знак со словесным обозначением «Ольский кристалл», которое длительное время используется производителем питьевой воды - Обществом «Глобус» содержатся признаки недобросовестной конкуренции.

Направленность на получение преимуществ выразилась в приобретении АБ «Магаданское бюро адвокатов» исключительных прав на товарный знак «Ольский кристалл», а именно получении возможности, используя исключительное право на товарный знак, препятствовать Обществу «Глобус» использовать данное наименование для обозначения выпускаемой им продукции (питьевой воды).

Словесное обозначение «Ольский кристалл» известно на территории Магаданской области с 2009 года, то есть задолго до даты приобретения Адвокатским бюро «Магаданское бюро адвокатов» права на него.

Противоречие требованиям законодательства и требованиям добросовестности, разумности и справедливости выражается в нарушении статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883; ст. 14.4 Закона о защите конкуренции.

Способность причинения убытков выразилась в том, что ООО «Глобус» обязано воздерживаться от использования данного словесного обозначения при выпуске своей продукции (питьевой воды). Также, способность причинения убытков подтверждается действиями АБ «Магаданское бюро адвокатов» путем предъявления требований о прекращении использования указанного товарного знака; изъятии из оборота и уничтожении товаров, этикеток, упаковок; выплате компенсации в двукратном размере стоимости товаров, на которых размещен товарный знак.

Из изложенного следует, что вышеуказанные действия Адвокатского бюро «Магаданское бюро адвокатов», **содержат признаки нарушения статьи 14.4 Закона о защите конкуренции.**

На основании изложенного, издан Приказ Магаданского УФАС России № 01-12/66 от 14.08.2018 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Адвокатским бюро «Магаданское бюро адвокатов» (ОГРН/ИНН 1134900000245/ 4909997703, юридический адрес: ул. Гагарина д. 25 Б, г. Магадан, 685000) статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением (регистрацией) товарного знака «Ольский

кристалл», который длительное время используется производителем питьевой воды - Обществом «Глобус», что указывает на признаки недобросовестной конкуренции.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Назначить дело № 02-9/3-2018 к рассмотрению на **«01» октября 2018 г. на «14» часов 15 мин.** по адресу: г. Магадан, ул. Портовая, 8, каб. 238.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 02-9/3-2018 в качестве заявителя – общество с ограниченной ответственностью «Глобус»

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 02-9/3-2018 в качестве ответчика – Адвокатское бюро «Магаданское бюро адвокатов»

4. Ответчику **в срок до «26» сентября 2018 года** представить письменную правовую позицию по существу вменяемого ответчику нарушения антимонопольного законодательства, с приложением необходимых документов и соответствующим правовым обоснованием.

Явка ответчиков по делу либо их представителей с надлежащим образом оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, обязательна.