

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ И ПРОДЛЕНИИ СРОКА РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 06-01-07-14-17

«05» декабря 2017 г.

г. Новосибирск

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

<...>

рассмотрев дело № 06-01-07-14-17, возбужденное по признакам нарушения ООО «Крестьянинь» (ОГРН 1165476072035; ИНН/КПП 5405972349/540101001; юридический адрес: 630015, г. Новосибирск, ул. Планетная, д. 32, оф.2; дата регистрации юридического лица: 29.02.2016г.) ч. 1 ст. 14.4 Закона «О защите конкуренции», выразившегося в регистрации товарного знака (знака обслуживания) № 611062

в присутствии:

- представителя ООО «Ким и К» – <...> (доверенность от 24.05.2017г.);

- представителей ООО «Крестьянинь» – <...> (паспорт <...> <...> (доверенность № 1 от 29.09.2017г.),

УСТАНОВИЛА:

05.12.2017г. Комиссия Новосибирского УФАС России, рассмотрев материалы дела, в соответствии с п. 1 ст. 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», считает возможным принять Заключение об обстоятельствах дела.

На основании изложенного, в соответствии с ч.1 ст. 45, с ч.3 ст. 48.1, п.2, ч.1, ч.5 ст.47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Продлить срок рассмотрения дела № 06-01-07-14-17 до «05» июня 2018 г.
2. Рассмотрение дела № 06-01-07-14-17 отложить.
3. Назначить рассмотрение дела № 06-01-07-14-17 на «22» января 2018 г. в 11:00 ч. по адресу : г. Новосибирск, ул.Кирова,3, каб.1007.

Документы представляются в прошитом виде, в копиях, заверенных юридическим лицом, с сопроводительным письмом. В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.

В соответствии с ч.5 ст.19.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях, непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных частями 3, 4 и 7 настоящей статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации), за исключением случаев, предусмотренных частью 8 настоящей статьи - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на

должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 06-01-07-14-17

«05» декабря 2017 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

В.Ю. Строгин – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

М.О. Хрипченко - ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 06-01-07-14-17, возбужденное по признакам нарушения ООО «Крестьянинь» (ОГРН 1165476072035; ИНН/КПП 5405972349/540101001; юридический адрес: 630015, г. Новосибирск, ул. Планетная, д. 32, оф.2; дата регистрации юридического лица: 29.02.2016г.) ч. 1 ст. 14.4 Закона «О защите конкуренции» выразившегося в регистрации товарного знака (знака обслуживания) № 611062

в присутствии:

- представителя ООО «Ким и К» – <...>(доверенность от 24.05.2017г.);

- представителей ООО «Крестьянинь» – <...>(паспорт <...> <...>(доверенность № 1 от 29.09.2017г.),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило обращение ООО «Ким и К» (вх. № 5191 от 05.06.2017 г.) по факту нарушения антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Крестьянинь» при регистрации товарного знака по Свидетельству № 611062 от 30.03.2017 г. и использовании внешнего вида упаковки товара (жаренного соленого арахиса) «Производственной компании «Цзиньхуа» ЛТД» (Китай).

Как указывает заявитель, в 1995 году <...> , позднее ставшей учредителем и директором ООО «Ким и К» (ОГРН 1095403002056; ИНН/КПП 5403221996/540301001, юридический адрес: 630024, г.Новосибирск, ул.Бетонная, д.39, дата регистрации юридического лица: 19.02.2009г.), была начата работа по ввозу в РФ и распространению снековых продуктов питания, производителем которых является китайская компания Продовольственная компания «Цзиньхуа» ЛТД (Китай, г. Линьи). Товары этой компании ввозились в Россию с 90х годов исключительно официальными дистрибьюторами. До основания ООО «Ким и К» Ким Е.Л работала с китайским производителем как индивидуальный предприниматель.

В мае 2017 г. ООО «Ким и К» была получена досудебная претензия о якобы незаконном использовании обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком № 611062 с приоритетом от 14.04.2016 г., которая была направлена правообладателем - ООО «Крестьянинь» сразу же после получения им свидетельства о регистрации товарного знака от 30.03.2017 г.

Правообладатель товарного знака № 611062 (ООО «Крестьянинь») полагает, что на упаковках ввозимых ООО «Ким и К» товаров «Жареный соленый арахис» (вакуумная упаковка) размещено графическое обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком № 611062, зарегистрированным в т.ч. для товаров 29 класса МКТУ (орехи обработанные, арахис обработанный), и предлагает ООО «Ким и К» в случае досудебного урегулирования спора выплатить ООО «Крестьянинь» компенсацию в размере 2 500 000 рублей и прекратить незаконное использование товарного знака или заключить лицензионный договор. В случае отказа от выполнения требования претензии правообладатель товарного знака № 611062 угрожает обращением в Арбитражный суд Новосибирской области с требованием компенсации в размере 5 000 000 рублей и уничтожения контрафактной продукции.

ООО «Крестьянинь» самостоятельно изготавливает и предлагает к продаже товары с использованием обозначения, имитирующего упаковку товаров китайского производителя.

Как отмечает заявитель, некоторое время назад одним из официальных дистрибьюторов компании «Цзиньхуа» ЛТД на территории России являлось ООО Международная торговая компания «Фортуна» (630099, г. Новосибирск, Красный проспект, 28), которому было поручено оформить права на объекты интеллектуальной собственности производителя.

ООО МТК «Фортуна» были оформлены некоторые товарные знаки и промышленные образцы. Впоследствии правообладателем стало ООО «Ника», а еще позднее некоторые товарные знаки были переданы китайской компании «Цзиньхуа» ЛТД:

- Товарный знак № 217997, приоритет от 13.03.2001 г., статус – действует.
- Товарный знак № 257126, приоритет от 26.11.2002 г., статус - прекратил действие.
- Товарный знак № 242691, приоритет от 21.05.2002 г., статус - прекратил действие.
- Товарный знак № 215768, приоритет от 13.03.2001 г., статус - действует.
- Товарный знак № 212938, приоритет от 21.09.2000 г., статус - действует.

В 2014 г. ООО «Ника» передало исключительное право на товарный знак Продовольственной компании «Цзиньхуа» ЛТД г. Линьи.

- Товарный знак № 217995, приоритет от 21.09.2000 г., статус - действует.

В 2014 г. ООО «Ника» передало исключительное право на товарный знак Продовольственной компании «Цзиньхуа» ЛТД г. Линьи.

- Товарный знак № 215768, приоритет от 13.03.2001 г., статус - действует

Данные обстоятельства свидетельствуют о том, что используемая в течение многих лет графическая составляющая упаковок «арахиса», использовалась задолго до

даты приоритета товарного знака ООО «Крестьянинь», и стала известна потребителям как индивидуализирующая товары китайского производителя.

На основании изложенного заявитель считает, что регистрация товарного знака по свидетельству № 611062 противоречит действующему законодательству и обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, а использование ООО «Крестьянинь» внешнего вида упаковки товаров китайского производителя, знакомой потребителю, говорит о наличии в таких действиях признаков недобросовестной конкуренции и причиняет убытки ООО «Ким и К», являющемуся официальным дистрибьютором Продовольственной компании «Цзиньхуа» ЛТД.

Новосибирским УФАС России установлено следующее.

В силу п. 7 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», 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.

Согласно п. 5 ст. 4 Закона «О защите конкуренции», хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с аналитическим отчетом по результатам анализа состояния конкуренции на рынке оптовой реализации арахиса на территории Новосибирской области за период с января 2017 г. по июнь 2017 г., ООО «Крестьянинь» является производителем продуктов питания. Основная деятельность - это обжарка орехов, фасовка орехов на собственном оборудовании для производства и фасовки. С 2016 года ООО «Крестьянинь» производит арахис в вакуумной упаковке, также производит весовую продукцию, всего порядка 25 наименований продукции. Основным видом экономической деятельности ООО «Крестьянинь» согласно ОКВЭД являются прочие виды переработки и консервирования фруктов и овощей (код по ОКВЭД 10.39). Основным видом продукции по видам экономической деятельности согласно ОКП являются орехи, арахис (земляные орехи), обжаренные, соленые или приготовленные другим способом (код по ОКП 10.39.23).

Из вышеуказанного можно сделать вывод, что ООО «Крестьянинь» осуществляет свою деятельность на рынке по производству и оптовой реализации арахиса.

ООО «Ким и К» не является производителем товаров, ООО «Ким и К» является оптовым поставщиком товаров китайского производителя на территории многих городов России, поставка осуществляется по запросам, сделанным по телефону и по электронной почте, по Новосибирску и в другие города.

Основным видом экономической деятельности ООО «Ким и К» согласно ОКВЭД является торговля оптовая прочими пищевыми продуктами, включая рыбу,

ракообразных и моллюсков (код по ОКВЭД 46.38).

Из вышеуказанного можно сделать вывод, что «Ким и К» осуществляет свою деятельность на рынке по оптовой реализации арахиса.

Видом экономической деятельности ООО «Ким и К» является оптовая торговля прочими пищевыми продуктами, включая рыбу, ракообразных и моллюсков. ООО «Ким и К» осуществляет оптовую реализацию арахиса, в том числе на территории Новосибирской области, что подтверждается представленными договорами и счет - фактурами.

В связи с тем, что ООО «Ким и К» не осуществляет деятельность по производству продуктов питания на территории Новосибирской области, но осуществляет оптовую реализацию продуктов питания, в том числе реализацию арахиса, можно сделать вывод о наличии фактических конкурентных отношений между ООО «Ким и К» и ООО «Крестьянинъ» на рынке оптовой реализации арахиса за период с января 2017 г. по июнь 2017 г. в границах Новосибирской области.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Новосибирского УФАС России, Заявителем представлены дополнительные пояснения (вх. № 5400э от 17.10.2017г.), согласно которым ООО «Ким и К» приходится разрешать конфликтные ситуации с руководителями магазинов, получивших претензии о незаконном использовании товарного знака от ООО «Крестьянинъ», привлекать юристов и оплачивать их труд, что является убытками, вызванными действиями ООО «Крестьянинъ».

Возможность наступления убытков ООО «Ким и К» также вытекает из наличия у ООО «Крестьянинъ» права требовать от третьего лица прекращения использования обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком № 611062, принадлежащим ООО «Крестьянинъ».

При реализации этого права ООО «Ким и К» лишается возможности законно вести деятельность по продаже товаров китайского производителя. В случае запрета осуществления деятельности с использованием обозначения ООО «Ким и К» понесет уже прямые расходы, связанные с запретом ввоза товара в РФ и его реализации.

ООО «Ким и К» считает, что ООО «Крестьянинъ» получило неправомерно преимущества от регистрации товарного знака на свое имя, поскольку на сегодняшний день направляет претензии по нарушению прав на товарный знак (в адрес ООО «Ким и К» и крупных торговых сетей).

Заявителем представлена копия письма, направленного ООО «Крестьянинъ» в адрес ООО «АльянсТорг» (магазин «Быстроном»), в котором ООО «Крестьянинъ» сообщает о незаконном использовании ООО «Ким и К» товарного знака по свидетельству № 611062, принадлежащего ООО «Крестьянинъ», в следствии чего, реализация продукции ООО «Ким и К» является недопустимой для ООО «АльянсТорг», поскольку также нарушает права ООО «Крестьянинъ», что образует состав административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.10 КоАП РФ, и требует незамедлительно прекратить предложение к продаже товаров, нарушающих права ООО «Крестьянинъ».

Таким образом, как указывает заявитель, ООО «Крестьянинъ» имеет намерения и

действует с целью препятствования ведению хозяйственной деятельности юридического лица - Заявителя, а также использует обозначение (имитирует внешний вид упаковки товара) с целью введения потребителей в заблуждение относительно производителя товара и использования репутации товара китайского производителя, который представлен и реализуется на территории Российской Федерации в течение длительного времени.

29.09.2017г. ООО «Крестьянинъ» представило отзыв на Определение о назначении дела к рассмотрению (вх. № 9349), согласно которому доводы ООО «Ким и К» о том, что в 2014 году ООО «НИКА» передало исключительное право на товарный знак № 217997 Продовольственной компании «Цзиньхуа» ЛТД г. Линьи - не соответствует действительности на основании следующего.

26 июля 2002 года ООО Международная торговая компания «Фортуна» зарегистрировала товарный знак №217997, подав заявку от 13 марта 2001 года.

Дата истечения срока действия регистрации - 13 марта 2011 года.

29 декабря 2008 года ООО Международная торговая компания «Фортуна» передало по договору о передаче исключительного права на товарный знак РД0045265 ООО «НИКА», ИНН: 5401308088.

Однако, согласно выписке из единого государственного реестра юридических лиц, по состоянию на 27.09.2017 года ООО «НИКА» 16 января 2017 года прекратило деятельность юридического лица в связи с исключением из ЕГРЮЛ, и признано недействующим, в связи с не предоставлением отчетности в течении последних 12 месяцев.

Согласно, сведениям из Федеральной службы по интеллектуальной собственности, ООО «НИКА» не передавало никому исключительные права на товарный знак № 217997.

Как указывает ООО «Крестьянинъ», являясь учредителем ООО «АБС-Групп»<...> (директор и один из учредителей ООО «Крестьянинъ») в 2012 году уже сотрудничал с ООО «НИКА». Он также закупал арахис в упаковке с использованием товарного знака № 217997.

А значит заявление, о том, что ООО «Ким и К» начал реализовывать арахис в упаковке с использованием данного товарного знака раньше всех, не соответствует действительности.

<...> также будучи учредителем ООО «АБС-Групп» в течении многих лет осуществлял предпринимательскую деятельность, связанную с приобретением и реализацией арахиса в упаковке с использованием товарного знака № 217997, в связи с чем данный товарный знак также приобретал известность среди потребителей.

Помимо ООО «АБС-Групп» и ООО «Ким и К», арахис у ООО «НИКА» закупали и иные организации, реализуя продукцию в упаковке с использованием товарного знака № 217997.

Однако для данных организаций никаких правовых последствий по отношению к товарному знаку № 217997 не наступало. Правообладателями товарного знака все также являлось ООО «НИКА».

Следовательно, все организации, реализующие арахис под товарным знаком № 217997, делали это с согласия его правообладателя, а именно ООО «НИКА», и никто из покупателей не производил арахис самостоятельно под данной маркой.

ООО «АБС-Групп» реализовывало арахис под торговым знаком ООО «НИКА» с их же согласия, не нарушая никаким образом права ООО «НИКА» и иных лиц.

Кроме того, ООО «Крестьянинъ» поясняет, что СүйСимин являясь директором ООО «НИКА» и учредителем ООО «НИКА- Н», назначил коммерческим директором этих двух организаций <...>

Далее учредители данных организаций решили, что экономически не целесообразно продолжать заниматься оптовой реализацией арахиса под торговой маркой № 217997, на что коммерческий директор <...> попросил учредителей оставить ему 29 класс МКТУ для собственного производства арахиса под торговым знаком № 217997, принадлежавшей ООО «НИКА».

Учредители ООО «НИКА» и ООО «НИКА-Н» дали свое согласие, и не стали продлять лицензию на товарный знак № 217997 по 29 классу МКТУ, а продлили лишь 30, 31, 39 и 42 классы МКТУ, что подтверждается выпиской из Российского агентства по патентам и товарным знакам

После ликвидации ООО «НИКА» <...> получил согласие на использование товарного знака, зарегистрированного за ООО «НИКА» от СүйСимин, так как обладатели товарного знака прекратили свою предпринимательскую деятельность в России.

В конце 2015 года ООО «НИКА» передало эскизы товарного знака <...> после чего <...> начал регистрацию товарного знака под классом 29 МКТУ.

В конце 2016 года передал права на заявку на товарный знак № 201671251 ООО «Крестьянинъ».

<...> поручил производство арахиса и упаковки ООО «Крестьянинъ» для ИП Осинцев И.А., о чем свидетельствует запись на упаковке арахиса.

Следовательно, в данной ситуации ООО «Крестьянинъ» получило товарный знак № 217997, зарегистрировав его же под другим номером, с согласия учредителей ООО «НИКА». Тем самым ООО «Крестьянинъ» законно и добросовестно получило товарный знак, и является единственным правообладателем этого товарного знака.

В данном случае регистрация товарного знака соответствует его институциональному назначению. Товарный знак стал полноценным идентификатором, указывающим на источник происхождения товара, и тем самым снизился риск введения потребителей в заблуждение.

ООО «Крестьянинъ» регистрировало товарный знак исключительно для его использования в своей предпринимательской деятельности, а не с целью воспрепятствовать попытке иного субъекта использовать данное обозначение и

тем самым осуществить действия, направленные на осуществление недобросовестной конкуренции.

Рассмотрев материалы дела, а также доводы и возражения сторон, Новосибирское УФАС России отмечает следующее.

Согласно п.9 ст.4 Закона «О защите конкуренции», недобросовестная конкуренция - это 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, признаются недобросовестной конкуренцией.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

Согласно сведениям ЕГРЮЛ, ООО «Крестьянинь» зарегистрировано 29.02.2016г.

В соответствии с представленными договорами поставки № К-05/09 от 02.03.2009г., № К-07/15 от 25.05.2015г., ООО «Ким и К» осуществляло предпринимательскую деятельность, связанную с приобретением и реализацией арахиса задолго до создания юридического лица ООО «Крестьянинь».

Таким образом, заявитель - ООО «Ким и К», в течении многих лет осуществлял деятельность по реализации арахиса на территории Новосибирской области, в связи с чем упаковка, используемая заявителем, получила известность среди потребителей.

Кроме того, в своих пояснениях ООО «Крестьянинь» не отрицает, что ООО «АБС-Групп», ООО «Ким и К», а также ряд других организаций закупали арахис у ООО «НИКА» и реализовали продукцию под товарным знаком № 217997, принадлежащим ООО «НИКА», с согласия правообладателя.

Исходя из изложенного, ООО «Крестьянинь» 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.

Приобретая исключительное право на товарный знак, ООО «Крестьянинь» имело намерение воспользоваться узнаваемостью такого обозначения либо создать иным хозяйствующим субъектам препятствия в осуществлении предпринимательской деятельности.

Досудебная претензия ООО «Крестьянинь» от 27.04.2017г. к ООО «Ким и К» свидетельствует о том, что после регистрации товарного знака № 611062 – 30.03.2017г., ООО «Крестьянинь» имело намерение учинить препятствия в осуществлении предпринимательской деятельности ООО «Ким и К».

Товарный знак (знак обслуживания) № 611062 зарегистрирован в отношении 29-го класса МКТУ, в перечень товаров которого входит, в том числе, арахис обработанный.

Исходя из вышеизложенного, действия ООО «Крестьянинъ» по приобретению товарного знака формально осуществлялись в соответствии с требованиями закона, но, тем не менее, противоречат требованиям добросовестности, разумности и справедливости, поскольку ООО «Крестьянинъ» получило свидетельство на товарный знак, обозначение которого, до даты подачи заявки на регистрацию указанного товарного знака и его приобретения, уже использовалось на товаре при введении в гражданский оборот на товарном рынке Российской Федерации. Также ООО «Крестьянинъ», после регистрации указанного товарного знака, учинило препятствия в осуществлении предпринимательской деятельности ООО «Ким и К», чем причинило заявителю убытки в виде юридических издержек, упущенной выгоды, вследствие простоя в реализации товара торговыми сетями, а также создало возможность наступления негативных последствий в виде упущенной выгоды, вследствие невозможности в будущем реализовывать товар «Жареный соленый арахис» (вакуумная упаковка) в упаковке, которая узнаваема потребителем, и продукт в данной упаковке уже зарекомендовал себя на рынке определенным положительным образом.

Таким образом, исходя из материалов дела, действия ООО «Крестьянинъ» (ОГРН 1165476072035; ИНН/КПП 5405972349/540101001; юридический адрес: 630015, г. Новосибирск, ул. Планетная, д. 32, оф.2; дата регистрации юридического лица: 29.02.2016г.) имеют признаки нарушения ч.1 ст. 14.4 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Данные действия выразились в регистрации товарного знака (знака обслуживания) № 611062.