РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 1 14/44-12

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «04» июля 2012 года

В полном объеме решение изготовлено «06» июля 2012 года

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 1 14/44-12 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии

Кашеваров А.Б. – заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы

Члены Комиссии:

Никитина Т.Е. – заместитель начальника Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Покатович И.С. – заместитель начальника отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Кононова Н.В. – главный специалист – эксперт отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Аксаментов А.О. - ведущий специалист – эксперт отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

в присутствии представителей ОАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь» - Лебедева И.В. (доверенность № б/н от 07.11.2011) и Евдокимова И.А. (доверенность № 020-826 от 11.07.2011), а также в присутствии представителей ОАО «Кондитерская фабрика им. Н.К. Крупской» (в настоящее время ОАО «Оркла Брэндс Россия») (далее - ОАО «Оркла Брэндс Россия») Кушнаревой Е.Э. (доверенность № б/н от 27.12.2011) и Москвина А.А. (доверенность № 2/4 от 12.01.2012), рассмотрев дело № 1 14/44-12 по признакам нарушения ОАО «Оркла Брэндс Россия» (119119, Санкт-Петербург, ул. Социалистическая, д. 21) статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), выразившегося в незаконном использовании при введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации плиточного шоколада «Крупская Алёнка» комбинированного товарного

знака по свидетельству № 184515 и общеизвестного товарного знака по свидетельству № 80, правообладателем которых является ОАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь»,

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступило заявление Открытого акционерного общества «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь» (далее - ОАО «Красный Октябрь») о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ОАО «Оркла Брэндс Россия», выразившегося в недобросовестной конкуренции, связанной с незаконным использованием комбинированного обозначения (этикета плиточного шоколада «Крупская Алёнка»), сходного до степени смешения с комбинированным товарным знаком «Алёнка», по свидетельству № 184515 (дата приоритета - 21 сентября 1999 года) и с общеизвестным товарным знаком «Алёнка» по свидетельству № 80 от 22.01.2009 года, зарегистрированным для товаров 30 класса МКТУ, в том числе, шоколад, правообладателем которых является ОАО «Красный Октябрь».

ОАО «Красный Октябрь» отмечает, что упаковка шоколада «Алёнка», производства ОАО «Красный Октябрь», воспроизводит графическое изображение товарного знака, охраняемого свидетельством №184515 и общеизвестного товарного знака по свидетельству № 80, а именно: комбинированное обозначение, в верхней части которого по центральной оси расположено изображение лица девочки в головном платке, из-под которого выглядывает челка. Изображение лица девочки отличается большими глазами, пухлыми губами и щечками. Изображение лица девочки стилизовано, но близко к натуралистическому. Под изображением лица девочки расположен словесный элемент «Алёнка», выполненный оригинальным шрифтом, имитирующим написание «от руки», в кириллице с заглавной буквы.

Изображение, расположенное на лицевой стороне упаковки шоколада «Крупская Алёнка», является комбинированным обозначением, состоящим из изобразительных и словесных элементов. Изобразительные элементы представлены частичным изображением девочки. На голове девочки повязан платок; из-под платка выбиваются хвостики и челка. Изображение лица девочки отличается пухлыми, румяными щеками, пухлыми губами, большими глазами. Изображение девочки размещено на белом фоне, справа от головы девочки расположено стилизованное изображение стрекозы, в правой нижней части изображение букета цветов. Словесные элементы «Крупская Алёнка» расположены под изображением девочки и слева от него, причём слова «Крупская» и «Алёнка» выполнены разным как по стилю, так и по размеру шрифтом, с акцентом на слово «Алёнка».

Всероссийским центром изучения общественного мнения (далее - ВЦИОМ) по заказу ОАО «Красный Октябрь» в феврале 2011 года было проведено социологическое исследование на предмет определения степени сходства/различия в оформлении упаковок шоколада «Алёнка» и «Крупская Алёнка».

По результатам проведенного исследования сделаны следующие выводы:

- 74,5% потребителей ассоциируют название «Алёнка» с шоколадом; шоколад

«Алёнка» знают 93,2% потребителей от общего числа опрошенных шоколад «Крупская Алёнка» знают 14,6 % потребителей;

- 51,7% потребителей назвали производителем шоколада «Алёнка» ОАО «Красный Октябрь»;

- 23,5% потребителей могли бы подумать, что шоколад «Крупская Алёнка» имеет отношение к ОАО «Красный Октябрь», при этом из них 35,0% посчитали, что шоколад «Крупская Алёнка» - новый продукт, выпускаемый ОАО «Красный Октябрь»;

- 55,2% потребителей отметили фонетическое сходство названий шоколада «Алёнка» и «Крупская Алёнка»;

- 59,8% потребителей отметили, что названия шоколада «Алёнка» и «Крупская Алёнка» близки по смыслу;

- 27,4% потребителей отметили наличие визуального сходства в этикете шоколада «Алёнка» и «Крупская Алёнка»;

- 59,9% потребителей считают, что дизайн упаковки шоколада «Крупская Алёнка» разрабатывался с учетом дизайна упаковки «Алёнка»;

- 43,1% потребителей считают упаковки шоколада «Алёнка» и «Крупская Алёнка» в целом схожими, несмотря на их отдельные отличия;

- 35,5% потребителей желая приобрести шоколад «Алёнка» могли бы, при его отсутствии приобрести шоколад «Крупская Алёнка».

Кроме того, из заключения по вопросам определения степени сходства товарного знака «Аленка» по свидетельству № 184515, общеизвестного товарного знака по свидетельству № 80 и упаковки шоколада «Крупская Алёнка» от 25.02.2011, проведенного патентным поверенным Российской Федерации Гоголевым Д.О., следует, что анализируемые товарные знаки и этикет шоколада «Крупская Алёнка» являются сходными до степени смешения, несмотря на их отдельные отличия.

Таким образом, ОАО «Красный Октябрь» отмечает, что этикет плиточного шоколада «Крупская Алёнка» является сходным до степени смешения с комбинированным товарным знаком «Алёнка» по свидетельству №184515 и с общеизвестным товарным знаком «Алёнка» по свидетельству №80.

Соответственно, ОАО «Красный Октябрь» считает, что действия ОАО «Оркла Брэндс Россия» противоречат требованиям Закона «О защите конкуренции», а именно пункту 4 части 1 статьи 14, в соответствии с которым не допускается недобросовестная конкуренция, выразившаяся в продаже, обмене и ином введении в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг, противоречат обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, причинили убытки другому хозяйствующему субъекту – конкуренту, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, и следовательно

являются актом недобросовестной конкуренции.

ОАО «Оркла Брэндс Россия», не согласившись с доводами ОАО «Красный Октябрь», представило пояснения, из которых следует, что требования ОАО «Красный Октябрь» не подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

Наименование «Аленка» с изображением лица девочки в платке традиционно использовалось в кондитерской промышленности СССР и РФ в качестве наименования сорта молочного шоколада.

Сорт молочного шоколада «Аленка» был создан в СССР в 1965 году. Рецептура шоколада «Аленка» была утверждена Главным инженером по кондитерской, макаронной и пищеконцентратной промышленности продовольственных товаров Мосгорсовнархоза 24.06.1965.

Рецептура шоколада «Аленка» вошла в состав двух сборников: «Рецептуры на шоколад, шоколадные изделия и порошок какао», утвержден заместителем Министра пищевой промышленности СССР 30.06.1967, и «Рецептуры на шоколад и какао-порошок», утвержден заместителем начальника отдела пищевой промышленности Госагропрома СССР в 1986 году.

Шоколад «Аленка» выпускался на территории СССР по утвержденной рецептуре многими производителями, в частности: Кондитерской фабрикой имени Н.К.Крупской (г. Санкт-Петербург), Фирмой «КОНФИ» (г. Екатеринбург), Кондитерской фабрикой «Волжанка» (г. Ульяновск), Кондитерской фабрикой им. П.А. Бабаева (г. Москва), Кондитерским комбинатом «Рот Фронт» (г. Москва), Киевской фабрикой им.К.Маркса, Кондитерской фабрикой в г. Тростянец (Украинская ССР), Шоколадной фабрикой «Россия» (г. Куйбышев), Фабрикой «Южуралкондитер», Волгоградской кондитерской фабрикой им. Ленина, Казанской кондитерской фабрикой «Заря», Пермской кондитерской фабрикой, Сормовской кондитерской фабрикой, Хабаровской кондитерской фабрикой, Челябинским объединением кондитерской промышленности и многими другими предприятиями.

В объяснительной записке по итогам хозяйственно-финансовой деятельности предприятий «Росглавкондитера» за 1965 год указано, что в 1965 г. предприятиями Республиканского подчинения была проведена значительная работа по созданию и организации выпуска новых видов кондитерских изделий, среди наиболее интересных сортов указан шоколад «Аленка».

В справке Минпищепрома СССР 1966 г. по выполнению мероприятий к 50-летию Советской власти упоминается утверждение нового вида шоколада - «Аленка».

В перечне образцов для показа на выставке-смотре, приуроченной к 50-летию Октября указан шоколад сорта «Аленка» производства фабрик Ленкондпром, Красный Октябрь, Челябинского объединения.

ОАО «Оркла Брэндс Россия» указывает, что в течение длительного времени словесное обозначение «Аленка» использовалось в специальной литературе и

официальных документах в качестве наименования сорта молочного шоколада, выпускаемого различными производителями.

По мнению ОАО «Оркла Брэндс Россия», в сознании потребителей кондитерской продукции слово «Аленка» обозначает определенный сорт шоколада, а не продукцию конкретного производителя.

ОАО «Оркла Брэндс Россия» указывает, что с 1965 года Государственное предприятие Ленинградская кондитерская фабрика им. Н.К. Крупской, а также ее правопреемники - арендное предприятие «Кондитерская фабрика им. Н.К. Крупской», АОЗТ «Кондитерская фабрика им. Н.К. Крупской», ЗАО «Кондитерская фабрика имени Н.К. Крупской», ОАО «Кондитерская фабрика имени Н.К. Крупской», выпускали шоколад сорта «Аленка» (в частности, под наименованием «Аленка» и «Крупская Аленка») в полном соответствии с утвержденной «советской» рецептурой.

Таким образом, ОАО «Оркла Брэндс Россия», указывая в наименовании производимой продукции слово «Аленка», не преследовало цель использовать товарный знак, принадлежащий ОАО «Красный Октябрь», а лишь информировало потребителей о том, что данная продукция является сортом шоколада «Аленка», изготовленного по традиционной рецептуре.

Согласно данным социологического опроса, проведенного специалистами ВЦИОМ в 2011 году, по заказу ОАО «Красный Октябрь» на вопрос о возможности перепутать шоколад «Крупская Аленка» с шоколадом «Аленка» утвердительно ответили лишь 5,4 % опрошенных.

Согласно выводам социологического исследования по вопросу наличия/отсутствия введения потребителей в заблуждение относительно производителя шоколада «Аленка» и «Крупская Аленка», проведенного Институтом социологии Российской академии наук по заказу ОАО «Оркла Брэндс Россия»:

- потребители кондитерских изделий (97% опрошенных) различают шоколад «Аленка» и «Крупская Аленка» между собой;

- подавляющее большинство опрошенных верно определили производителя шоколада «Крупская Аленка» (кондитерская фабрика имени Крупской) и «Аленка» (Кондитерская фабрика Красный Октябрь) (74% и 78% соответственно);

Таким образом, в ходе социологического исследования было установлено отсутствие введения потребителей в заблуждение в отношении производителя товаров, маркированных товарным знаком «Крупская Аленка» и «Аленка».

Из выводов экспертного заключения от 10.11.2011, подготовленного по запросу ОАО «Оркла Брэндс Россия», Санкт-Петербургским союзом дизайнеров следует, что совокупность результатов сравнительной экспертизы позволяет сделать вывод о том, что при различии признаков композиционного, образно-стилевого, цветографического и шрифтового решения дизайн этикета, используемого для шоколада «Крупская Алёнка», не является сходным до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству №80 и с товарным знаком по свидетельству № 184515.

Кроме того, согласно экспертному заключению патентного поверенного Дмитриенко Е.Г. от 08.09.2011 дизайн этикета, используемый для шоколада «Крупская Аленка», не является сходным до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 80, а также с товарным знаком по свидетельству №184515, поскольку в целом сравниваемые обозначения не ассоциируются друг с другом.

С учетом изложенного, ОАО «Оркла Брэндс Россия» считает, что при маркировке шоколада «Крупская Аленка» не использовало товарных знаков (обозначений), сходных до степени смешения с товарными знаками, принадлежащими ОАО «Красный Октябрь».

ОАО «Оркла Брэндс Россия» отмечает, что сорт шоколада «Аленка» приобрел известность задолго до того, как ОАО «Красный Октябрь» приобрело приоритет на товарный знак «Аленка». ОАО «Кондитерская фабрика им. Н.К. Крупской» и его правопредшественники осуществляли производство шоколада «Аленка» («Крупская Аленка») свыше 45 лет (с 1965 года). ОАО «Красный Октябрь» знало о том, что на территории Советского союза и на территории РФ существовали и существуют другие независимые производители, которые осуществляют производство и выпуск в оборот шоколада «Аленка». При этом ОАО «Красный Октябрь», получив исключительные права на товарный знак «Аленка» по свидетельству №184515 и общеизвестный знак «Аленка» по свидетельству № 80, в настоящее время предпринимает меры, направленные на выдавливание других производителей, выпускающих шоколад сорта «Аленка», с соответствующего товарного рынка.

На основании изложенного, ОАО «Оркла Брэндс Россия» считает, что в его действиях отсутствуют признаки недобросовестной конкуренции, и просит дело № 1 14/44-12 о нарушении антимонопольного законодательства производством прекратить.

В процессе рассмотрения дела № 1 14/44-12 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия ФАС России, рассмотрев все доказательства и выслушав представителей сторон по делу, установила следующее.

В соответствии с учредительными документами ОАО «Красный Октябрь» образовано 25.11.1992 и является правопреемником государственного предприятия – Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь». Основным видом деятельности ОАО «Красный Октябрь» является производство кондитерских изделий и полуфабрикатов для их производства.

Рецептура молочного шоколада «Аленка» была разработана в 1965 году Московской кондитерской фабрикой «Красный Октябрь», что подтверждается годовым отчетом Московской кондитерской фабрики «Красный Октябрь» за 1965 год.

Рецептура шоколада «Аленка» была утверждена Главным инженером по кондитерской, макаронной и пищеконцентратной промышленности

продовольственных товаров Мосгорсовнархоза 24.06.1965.

Рецептура шоколада «Аленка» вошла в состав двух сборников: «Рецептуры на шоколад, шоколадные изделия и порошок какао», утвержден заместителем Министра пищевой промышленности СССР 30.06.1967, и «Рецептуры на шоколад и какао-порошок», утвержден заместителем начальника отдела пищевой промышленности Госагропрома СССР в 1986 году.

Также представлено распоряжение по Московской кондитерской фабрике «Красный Октябрь» от 20.08.1965 № 55 о выработке шоколада обыкновенного «Чайка» и «Аленка» по утвержденной технологической схеме приготовления обыкновенных сортов шоколада.

Одновременно, в том же 1965 году разработка этикета для шоколада «Аленка» была поручена штатному художнику Московской кондитерской фабрики «Красный Октябрь» М.Г. Маслову (период работы с 1957 по 1973 гг.), что подтверждается решением Замоскворецкого районного суда города Москвы от 11.10.2002 по делу № 33-1410 и определением Московского городского суда от 30.01.2003.

Согласно художественному решению М.Г. Маслова, этикет шоколада «Аленка» представлял собой комбинированное обозначение, в верхней части которого по центральной оси расположено изображение лица девочки в головном платке, из-под которого выглядывает челка. Изображение лица девочки отличается большими глазами, пухлыми губами и щечками. Изображение лица девочки стилизовано, но близко к натуралистическому. Под изображением лица девочки расположен словесный элемент «Алёнка», выполненный оригинальным шрифтом, имитирующим написание «от руки», в кириллице с заглавной буквы.

Впоследствии приведенное выше комбинированное обозначение было зарегистрировано в качестве комбинированного товарного знака по свидетельству № 184515, (дата приоритета - 21 сентября 1999 года), а с 2009 года приобрело статус общеизвестного товарного знака по свидетельству № 80.

Выпуск шоколада «Алёнка» ОАО «Красный Октябрь» начат в 1965 году и продолжается по настоящее время, о чем свидетельствуют брошюра «Кондитерской фабрики «Красный Октябрь 100 лет», а также выдержки из годовых отчетов Московской кондитерской фабрики «Красный Октябрь» за 1965, 1966, 1968-1986, 1991, 1993 годы и данные по производству и продаже кондитерских изделий под торговой маркой «Алёнка» за 2008, 2009, 2010 годы, представленные ОАО «Красный Октябрь».

В соответствии с распоряжением Главы администрации Куйбышевского района города Ленинграда от 03.09.1999 № 158-р на основе договора аренды Ленинградской кондитерской фабрики им. Н.К. Крупской и Продовольственного комитета Исполкома Ленсовета (Ленпродкомитета) было зарегистрировано арендное предприятие «Кондитерская фабрика им. Н.К. Крупской». Следовательно, в соответствии с пунктом 4 статьи 16 «Основ законодательства СССР об аренде» от 23 ноября 1989 г. № 810-I арендное предприятие «Кондитерская фабрика им. Н.К. Крупской» стало правопреемником Ленинградской кондитерской фабрики им. Н.К. Крупской. На основании распоряжением Главы администрации Куйбышевского района города Ленинграда от 07.12.1992 № 3349-р арендное предприятие

«Кондитерская фабрика им. Н.К. Крупской» было реорганизовано в АОЗТ предприятие «Кондитерская фабрика им. Н.К. Крупской». В соответствии с распоряжением Мэрии Санкт-Петербурга от 18.05.1996 № 1489-р АОЗТ предприятие «Кондитерская фабрика им. Н.К. Крупской» было переименовано в ЗАО «Кондитерская фабрика им. Н.К. Крупской». 07.12.1992 произошло смена организационно-правовой формы на ОАО «Кондитерская фабрика им. Н.К. Крупской». 26.12.2011 года произошла смена фирменного наименования на ОАО «Оркла Брэндс Россия».

Из материалов дела № 1 14/44-12 следует, что ОАО «Оркла Брэндс Россия» производит и реализует на товарном рынке кондитерских изделий территории России плиточный шоколад «Крупская Алёнка».

В годовом отчете Ленинградской кондитерской фабрики им. Н.К. Крупской за 1965 год в объяснительной записке отражено следующее: «Коллективом фабрики разработан один новый сорт шоколада «Виды Москвы» 1/50 и освоен новый сорт шоколада «Аленка» 1/50. <…> Шоколад «Аленка» 1/50, который пользуется большим спросом у покупателя, выпущен в IV кв. в количестве 233,4 тн.». По данным годового отчета, всего за 1965 год Ленинградской кондитерской фабрики им. Н.К. Крупской было выработано 233,4 т шоколада «Аленка».

В представленной в ФАС России копии страницы газеты «Наша правда» за 17 ноября 1965 г. размещена статья «Обязательства ленинградцев», в которой содержится следующая информация о Ленинградской кондитерской фабрики им. Н.К. Крупской: «Фабрика внедрит в производство заимствованный с родственных предприятий сорт шоколада «Аленка» и выработает 300 тонн этой продукции».

Таким образом, из представленных документов следует, что правопредшественником ОАО «Красный Октябрь» разработана рецептура шоколада «Алёнка» и начато его производство с августа 1965 г., в то время как правопредшественник ОАО «Оркла Брэндс Россия» освоил разработанную рецептуру и внедрил ее в производство с октября 1965 г.

ОАО «Оркла Брэндс Россия» и его правопредшественники с 1965 года выпускают шоколад «Аленка» в различных исторических этикетах. В материалах дела содержится шесть образцов дизайна исторического этикета: №1,№2 и №3 использовались в период с 1965 года до 1989 года; №4 использовался в период с 1989 года по 2000 год; №5 и №6 использовались с 2001 года по 2006, все приведенные дизайны объединяет изображение девочки и наименование «Аленка», представлены в материалы дела как коммерческая тайна.

С 2009 года правопредшественник ОАО «Оркла Брэндс Россия» начал осуществлять выпуск шоколада «Крупская Алёнка», дизайн которого представляет собой следующее.

Изображение, расположенное на лицевой стороне упаковки шоколада «Крупская Алёнка» является комбинированным обозначением, состоящим из изобразительных и словесных элементов. Изобразительные элементы представлены частичным изображением девочки. На голове девочки повязан платок; из-под платка выбиваются хвостики и челка. Изображение лица девочки отличается пухлыми, румяными щеками, пухлыми губами, большими глазами.

Изображение девочки размещено на белом фоне, справа от головы девочки расположено стилизованное изображение стрекозы, в правой нижней части изображение букета цветов. Словесные элементы «Крупская Алёнка» расположены под изображением девочки и слева от него, причём слова «Крупская» и «Алёнка» выполнены разным как по стилю, так и по размеру шрифтом, с акцентом на слово «Алёнка».

Приведенный современный этикет шоколада «Крупская Алёнка» был разработан в 2009 году, о чем свидетельствует авторский договор №43/09 от 28.10.2009 года, заключенный с Лукьяновым В.С.

Принимая во внимание разнонаправленность выводов о степени сходства товарных знаков и современного этикета шоколада «Крупская Аленка», ФАС России принял решение о направлении запроса об установлении степени сходства этикета шоколада «Крупская Аленка» с комбинированным товарным знаком «Алёнка» по свидетельству №184515 и общеизвестным товарным знаком «Алёнка» по свидетельству №80 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, (далее – Роспатент) к компетенции которой относится проведение экспертиз по заявкам на государственную регистрацию товарных знаков на предмет установления отсутствия либо наличия сходства заявленных обозначений с ранее зарегистрированными товарными знаками.

Из письменной консультации Роспатента от 10.05.2011 № 08/17-3342/41, представленной по запросу ФАС России от 07.04.2011 №АК/12700, следует, что комбинированное обозначение - этикет шоколада «Крупская Алёнка» в дизайне 2009 года - может быть признано сходным до степени смешения с комбинированным товарным знаком по свидетельству № 184515, и с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 80 в силу семантического тождества словесных элементов Аленка, Alionka, а также сходства изобразительных элементов девочки в платке.

Кроме того Федеральная служба по интеллектуальной собственности, сообщила, что по заявке № 2009734203, воспроизводящей этикет шоколада «Крупская Алёнка», Роспатентом в результате проведенной экспертизы 01.11.2010 вынесено уведомление об отказе в регистрации обозначения в качестве товарного знака, что также свидетельствует о степени сходства заявленного комбинированного обозначения с ранее зарегистрированными товарными знаками.

ОАО «Красный Октябрь» не предоставляло ОАО «Оркла Брэндс Россия» право на использование комбинированного товарного знака по свидетельству № 184515 и общеизвестного товарного знака по свидетельству № 80.

В соответствии с пунктом 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 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Согласно пункту 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.

В соответствии со статьей 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах в частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Пункт 4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» запрещает недобросовестную конкуренцию, выразившуюся в продаже, обмене и ином введении в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

ОАО «Красный Октябрь» и ОАО «Оркла Брэндс Россия» осуществляют предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке, а именно на товарном рынке плиточного шоколада Российской Федерации, следовательно, являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

Обстоятельства дела подтверждают наличие в действиях ОАО «Оркла Брэндс Россия» всех признаков недобросовестной конкуренции, указанных в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции»:

1. действия ОАО «Оркла Брэндс Россия» направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности над ОАО «Красный Октябрь», так как, применяя комбинированное обозначение, сходное до степени смешения с товарными знаками ОАО «Красный Октябрь», один из которых приобрел статус общеизвестного товарного знака, потребитель способен приобрести данную продукцию под влиянием образа, сформировавшегося за время использования товарных знаков по свидетельствам №№ 184515 и 80, а также за счет широкой рекламной кампании, проведенной ОАО «Красный Октябрь».

2. противоречие действующему законодательству выражается в нарушении пункта 3 статьи 1484 ГК РФ, а также статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года;

3. действия ОАО «Оркла Брэндс Россия» способны причинить убытки ОАО «Красный Октябрь», так как в результате смешения средств индивидуализации товаров, реализуемых двумя хозяйствующими субъектами на одном товарном рынке, может произойти перераспределение спроса от продукции, реализуемой ОАО «Красный Октябрь», к продукции, реализуемой ОАО «Оркла Брэндс Россия».

Вместе с тем, Комиссия ФАС России считает необходимым отметить следующее.

Современный дизайн этикета плиточного шоколада «Крупская Аленка» существенно отличается от ранее существовавших исторических этикетов шоколада «Аленка» производства правопредшественников ОАО «Оркла Брэндс Россия», представленных Комиссии под грифом «коммерческая тайна».

Кроме того, необходимо отметить, что ранее существовавшие дизайны этикета шоколада «Аленка» утверждались на заседаниях художественного совета Управления промышленности продовольственных товаров Мосгорсовнархоза, соответственно только утвержденные дизайны могли применяться кондитерскими предприятиями бывшего СССР.

В ходе рассмотрения дела было установлено, что в СССР по утвержденной рецептуре с использованием утвержденного дизайна этикета шоколад «Алёнка» мог выпускать любой производитель кондитерской продукции.

В частности такими предприятиями являлись: Кондитерская фабрика имени Н.К.Крупской (г. Санкт-Петербург), Фирма «КОНФИ» (г. Екатеринбург), Кондитерская фабрика «Волжанка» (г. Ульяновск), Кондитерская фабрика им. П.А. Бабаева (г. Москва), Кондитерский комбинат «Рот Фронт» (г. Москва), Киевская фабрикой им. К.Маркса, Кондитерская фабрика в г. Тростянец (Украинская ССР), Шоколадная фабрика «Россия» (г. Куйбышев), Волгоградская кондитерская фабрика им. Ленина, Казанская кондитерская фабрика «Заря», Пермская кондитерская фабрика, Сормовская кондитерская фабрика, Хабаровская кондитерская фабрика, Челябинское объединение кондитерской промышленности.

С учетом изложенного, Комиссия ФАС России полагает, что действия ОАО «Оркла Брэндс Россия» по использованию словесного обозначения «Алёнка» и исторического этикета шоколада «Аленка», существовавшего в советский период времени до даты приоритета товарного знака по свидетельству №184515, то есть до 21.09.1999, не могут содержать признаки недобросовестной конкуренции.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь статьей 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, пунктом 9 статьи 4, пунктом 4 части 1 и частью 2 статьи 14, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1, 2 и 3 статьи 41, части 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать действия ОАО «Оркла Брэндс Россия», связанные с использованием комбинированного обозначения (этикет шоколада «Крупская Алёнка» в дизайне 2009 года) сходного до степени смешения с комбинированным товарным знаком по свидетельству № 184515 и с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 80 на товарном рынке плиточного шоколада Российской Федерации, нарушившими пункт 4 части 1 части статьи 14 Закона «О защите конкуренции», в соответствии с которым не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с продажей, обменом и иным введением в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

2. На основании пункта 1 настоящего решения выдать ОАО «Оркла Брэндс Россия» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или арбитражный суд.

За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

П Р Е Д П И С А Н И Е

по делу № 1 14/44-12

о нарушении антимонопольного законодательства

«06» июля 2012 г. г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

Кашеваров А.Б. – заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы

Члены Комиссии:

Никитина Т.Е. – заместитель начальника Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Покатович И.С. – заместитель начальника отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Кононова Н.В. – главный специалист – эксперт отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Аксаментов А.О. - ведущий специалист – эксперт отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев в присутствии представителей ОАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь» - Лебедева И.В. (доверенность № б/н от 07.11.2011) и Евдокимова И.А. (доверенность № 020-826 от 11.07.2011), а также в присутствии представителей ОАО «Кондитерская фабрика им. Н.К. Крупской» (в настоящее время ОАО «Оркла Брэндс Россия») (далее - ОАО «Оркла Брэндс Россия»)

Кушнаревой Е.Э. (доверенность № б/н от 27.12.2011) и Москвина А.А. (доверенность № 2/4 от 12.01.2012) дело № 1 14/44-12 по признакам нарушения ОАО «Оркла Брэндс Россия» (119119, Санкт-Петербург, ул. Социалистическая, д. 21) статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

П Р Е Д П И С Ы В А Е Т:

ОАО «Оркла Брэндс Россия» в срок до 31 августа 2012 года прекратить нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции», а именно прекратить незаконное использование комбинированного обозначения (этикет шоколада «Крупская Алёнка» в дизайне 2009 года) сходного до степени смешения с комбинированным товарным знаком по свидетельству № 184515 и с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 80.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Примечание:

- предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения;

- за уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение предписания коммерческие организации и их руководители несут ответственность, предусмотренную, соответственно, пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.