

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 10/04-16а

"22" февраля 2017 г.

г. Киров

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии – руководителя управления <..>, Членов Комиссии – начальника отдела финансовых рынков и рекламы <..>, специалиста 1 разряда отдела финансовых рынков и рекламы <..>, рассмотрев дело № 10/04-16а, возбужденное по заявлению ООО «Русская провинция» по признакам нарушения **ООО «Вятская мясная компания»** (ИНН 7722865292, юридический адрес: 111020, г. Москва, ул. 2-я Синичкина, д.9а, стр.4, эт.3. пом. 1, ком. 4) части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Федеральный закон «О защите конкуренции») в отсутствие: заявителя – ООО «Русская провинция»,
ответчика - ООО «Вятская мясная компания» (ИНН 7722865292),
заинтересованного лица - ООО «Вятская мясная компания» (ИНН 4345358267),

руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В ходе рассмотрения дела №10/04-16а Комиссией Кировского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

ООО «Русская провинция» осуществляет на территории Кировской области производство и реализацию продуктов из мяса и мяса птицы.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц (далее по тексту – ЕГРЮЛ) от 20.02.2017 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. (<...>), товарные накладные Заявителя, а также график поставок продукции за период с 01.01.2015 по 21.12.2015 подтверждают фактическое осуществление деятельности по оптовой реализации продуктов из мяса и мяса птицы на территории города Кирова в период с 2010 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 16.02.2017 ООО «Вятская мясная компания» (ИНН 7722865292) осуществляет свою деятельность по производству и реализации продуктов из мяса и мяса птицы с 28.11.2014.

Имеющиеся в материалах дела договор поставки <...> с товарными накладными от 15.02.2016 №10575/У, от 23.03.2016 №10927/У, агентский договор на оказание услуг по реализации товаров от 01.01.2015 с отчетами агента о произведенных продажах за октябрь 2015, январь 2016 подтверждают фактическое осуществление деятельности по реализации продуктов из мяса и мяса птицы на территории города Кирова в 2015-2016 годы. Кроме того, рекламная статья «Пусть ваш стол всегда будет полон» в газете «Округа +» №50 (282), 18 декабря 2015г. на 7 странице, рекламодатель - ООО «Вятская мясная компания», является предложением товара к продаже, то есть одним из способов введения продукции в гражданский оборот. Указанная позиция подтверждается определением Верховного Суда Российской Федерации от 09.12.2015 №304КГ-15-8874 по делу №А67-4453/14.

В 2015 году Ответчиком было введено в гражданский оборот обозначение «РУБАТКИ классические», посредством его размещения в предложении к продаже товара, а именно в рекламной статье «Пусть ваш стол всегда будет полон» в газете «Округа +» №50 (282), 18 декабря 2015г. на 7 странице.

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 «Вятская мясная компания» (ИНН 7722865292) 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 в рекламной статье посредством фотографий упаковки товара, реализуемого ООО «Вятская мясная компания» (ИНН 7722865292), сходно до степени смешения с товарным знаком «РУБАТКИ», используемым ООО «Русская провинция» для идентификации своего товара, и способно ввести в заблуждение потребителей. Размещенные в статье фотографии упаковки товара с обозначением «РУБАТКИ классические» (ООО «Вятская мясная компания» (ИНН 7722865292)) имеют 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 визуалью сходен с обозначением ООО «Вятская мясная компания» за счет идентичного словосочетания РУБАТКИ, шрифта и схожей цветовой гаммы (на пакете).

При этом, сходство до степени смешения используемого Ответчиком обозначения подтверждается внешним видом фотографий 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, потенциальные покупатели товара (котлет) вследствие указанного размещения в статье фотографий упаковки продукции с указанием на этикетке обозначения «РУБАТКИ классические», а также наличия информации в статье о выпуске Ответчиком линейки натуральных полуфабрикатов, в том числе котлет «Рубатки классические», могут быть введены в заблуждение относительно реализуемого товара, поскольку, при изучении содержания статьи в совокупности в изображениями упаковки товара (ООО «Вятская мясная компания» (ИНН 7722865292)), создается впечатление о том, что ее производителем и продавцом является уполномоченный представитель ООО «Русская провинция».

Согласно справке Роспатента, направленной письмом ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (далее – ФИПС) от 14.07.2016 №41-4294-12 по вопросам, сформулированным в запросе Кировского УФАС России от 29.03.2016 г. № 1390/04 в рамках дела №2/04-16а, 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».

Изучив материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России считает возможным принять указанную справку ФИПС в качестве доказательства сходства до степени смешения обозначения, используемого Ответчиком в предложении к продаже (статья в газете), с товарным знаком, используемым Заявителем, поскольку

оценивавшиеся ФИПС обозначения являются идентичными с размещенными в рекламной статье.

На основании вышеизложенного Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что обозначение «РУБАТКИ классические», размещенное в предложении к продаже товара (котлет), реализуемого ООО «Вятская мясная компания» (ИНН 7722865292), 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 «Вятская мясная компания» (ИНН 7722865292) подтверждается материалами дела, а именно свидетельством на товарный знак №434434, в котором указана дата приоритета товарного знака с 08.04.2010.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 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.

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» зарегистрировано в качестве юридического лица с 15.11.2004. Общество поставлено на учет в налоговом органе с ИНН 4401049402, ОГРН 1044408634863. 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), торговля оптовая продуктами из мяса и мяса птицы (код ОКВЭД 46.32.2).

Общество с ограниченной ответственностью ООО «Вятская мясная компания» зарегистрировано в качестве юридического лица с 28.11.2014. Общество поставлено на учет в налоговом органе с ИНН 7722865292, ОГРН 5147746424986. Основным видом деятельности ООО «Вятская мясная компания» является торговля оптовая мясом и мясными продуктами (код ОКВЭД 46.32). Дополнительные виды деятельности: производство продукции из мяса убойных животных и мяса птицы (код ОКВЭД 10.13).

Фактическое осуществление деятельности на товарном рынке оптовой реализации продуктов из мяса и мяса птицы в географических границах города Кирова подтверждается представленными в материалы дела договорами за 2010 - 2016 годы, товарными накладными на поставку продукции в магазины г. Кирова, предложением к продаже от 18.12.2015.

Таким образом, ООО «Русская провинция» и ООО «Вятская мясная компания» (ИНН 7722865292) действуют на одном товарном рынке по оптовой торговле продуктами 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 товарный знак «РУБАТКИ».
- факт использования ООО «Русская провинция» для индивидуализации своего товара товарного знака «РУБАТКИ»,
- период возникновения у ООО «Русская провинция» права на товарный знак «РУБАТКИ»,
- факт нарушения ООО «Вятская мясная компания» (ИНН 7722865292) 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». 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» 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 - 08.04.2010г.

Факт нарушения ООО «Вятская мясная компания» (ИНН 7722865292) права ООО «Русская провинция» подтверждается следующими документами:

I. Использование в рекламной статье «Пусть ваш стол всегда будет полон» в газете «Округа +» №50 (282), от 18 декабря 2015г. на 7 странице, фотографий упаковок продукции (котлет), содержащих обозначение «РУБАТКИ Классические», а также использование в тексте статьи обозначения «Рубатки классические» для идентификации своего товара. Данная статья заказана Ответчиком для размещения в газете, что подтверждается договором по размещения рекламных материалов от 28.04.2015 №64, заключенным ООО «Вятская мясная компания» с ИП <...>., счетом от 25.11.2015 №1974 на размещение рекламы в газете «Округа» №50, платежным поручением от 25.11.2015 №5168, актом выполненных работ от 19.12.2015 №2014, пояснениями рекламодателя ИП <...> от 02.02.2016 (вх.№629 от 03.02.2016) о согласовании рекламы уполномоченным лицом ООО «Вятская мясная компания».

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

При этом Комиссия Кировского УФАС России учитывает, что котлеты относятся к товарам повседневного спроса и низкой ценовой категории, приобретение такого товара не предполагает высокой степени внимательности и осмотрительности со стороны покупателя, что создает вероятность неосознанного выбора в пользу товара конкурента.

II. Письмо правообладателя товарного знака №434434 – ООО «Фабрика замороженных продуктов» от 17.12.2015 №96 об отсутствии у любых лиц, помимо ООО «Русская провинция», прав на использование товарного знака «РУБАТКИ», что подтверждает незаконность его введения в гражданский оборот Ответчиком.

Соответственно, используя в предложении к продаже (статье) обозначение «РУБАТКИ классические», сходное до степени смешения с товарным знаком «РУБАТКИ», ООО «Вятская мясная компания» сознательно вводит в заблуждение покупателей на товарном рынке по оптовой 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 «Вятская мясная компания» (ИНН 7722865292) деятельности

по оптовой реализации продуктов из мяса и мяса птицы в географических границах города Кирова с использованием 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 «Вятская мясная компания» в результате таких 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 «Вятская мясная компания», а также перераспределения покупателей и поставщиков.

В результате незаконного использования товарного знака «РУБАТКИ» Ответчиком 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». 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.

Необходимо учитывать тот факт, что в случае если действия хозяйствующего субъекта создают возможность смешения его товара с товаром конкурента, то в результате такого смешения потребитель при приобретении товара ошибочно принимает новый товар за давно ему известный, ориентируясь на знакомый ему внешний вид, что вызывает отток потребительского спроса от товара конкурента к товару, оформленному с использованием элементов дизайна его упаковки, в том числе товарного знака (бренда).

Таким образом, использование Ответчиком обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком Заявителя, при осуществлении аналогичной деятельности, может привести к приобретению ООО «Вятская мясная компания» 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 «Вятская мясная компания» по введению в гражданский оборот 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 «Вятская мясная компания» преимущества над конкурентом ООО «Русская провинция» и причинить ему вред.

Следовательно, поведение Ответчика имеет целью получение преимуществ при осуществлении коммерческой деятельности за счет нарушения правил конкурентной борьбы между хозяйствующими субъектами.

При таких обстоятельствах использование в декабре 2015 г. (выход рекламной статьи в газете «Округа») 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 введения в гражданский оборот ООО «Вятская мясная компания», 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 «Вятская мясная компания» использует обозначение «РУБАТКИ классические», сходное до степени смешения 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» <...> ошибочно приобрела в магазине г. Кирова отличные по вкусу от оригинала котлеты в упаковке, идентичной размещенной на фотографиях в предложении к продаже Ответчика, приняв их за продукцию производства ООО «Русская провинция».

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» 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 «Вятская мясная компания» совершило намеренные действия, направленные на недобросовестную конкуренцию, не только использовав для своих товаров в предложении к продаже обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком конкурента, но и фактически осуществляя тот же вид экономической деятельности (оптовая реализация 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.

Материалами дела подтверждается, что использование ООО «Вятская мясная компания» в предложении к продаже 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 оптовой реализации продукции из мяса и мяса птицы в географических границах города Кирова, и негативно повлиять на деловую репутацию ООО «Русская провинция».

Из анализа представленных документов следует, что ООО «Вятская мясная компания» (ИНН 7722865292) 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 «Вятская мясная компания» (ИНН 7722865292).