

## РЕШЕНИЕ

по делу №5 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации

17 апреля 2017 года г. Ставрополь (дата оглашения резолютивной части)

24 апреля 2017 года (дата изготовления решения в полном объёме)

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Золина Г.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;

Никитина И.О. – член Комиссии, начальник отдела надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции;

Силичев М.В. – заместитель начальника отдела надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции;

Колесникова Ж.В. – старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело №5 по признакам нарушения АО «Молочный комбинат «Ставропольский» /355000, г. Ставрополь, ул. Доваторцев, 36, ИНН 2635001184, ОГРН 1022601963636, КПП 263501001, ОКАТО 07401368000, зарегистрировано в качестве юридического лица 11.09.1992 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю/ статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

В присутствии:

представителя АО «Молочный комбинат «Ставропольский» <.....> (доверенность от 15.02.2017 г. №2).

УСТАНОВИЛА:

Отделом надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции проведен анализ, на предмет законности использования различными хозяйствующими субъектами (продавцами молочной продукции) товарных знаков, правообладателем которых является АО «Молочный комбинат «Ставропольский» /355000, г. Ставрополь, ул. Доваторцев, 36, ИНН 2635001184, ОГРН 1022601963636, зарегистрировано в качестве юридического лица 11.09.1992 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю/.

Согласно информации, представленной АО «Молочный комбинат «Ставропольский», следует, что комбинат является правообладателем ряда товарных знаков удостоверенных свидетельствами Роспатента. Среди указанных знаков имеется товарный знак (свидетельство №560995) в виде изображения коровы на белом фоне обрамленном полукругом синего цвета и надписями, сверху: открытое акционерное общество и знак R в кружке, снизу: молочный

комбинат Ставропольский (МКС). Рядом содержится надпись выполненная синим цветом: фирменный магазин. Все данные изображения и надписи расположены на желтом прямоугольнике. Класс МКТУ 35 – услуги магазинов по розничной, оптовой продаже продуктов питания; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров.

АО «Молочный комбинат «Ставропольский» осуществляет поставку молочной продукции ряду контрагентов. Поставка осуществляется на основании договоров на поставку продовольственных товаров, разработанных обществом. В соответствии с пунктом 6.1 договоров, заключаемых до 2017 года, покупатель имел право использовать в рекламных целях изображение продукции АО «МКС», надпись: «Фирменный магазин» и логотип АО «МКС».

В соответствии с частью 1 статьи 1484 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.

В соответствии с частью 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 1490 ГК РФ:

1. Договор об отчуждении исключительного права на товарный знак, лицензионный договор, а также другие договоры, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на товарный знак, должны быть заключены в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора.

2. Отчуждение и залог исключительного права на товарный знак, предоставление по договору права его использования, переход исключительного права на товарный знак без договора подлежат государственной регистрации в порядке, установленном статьей 1232 настоящего Кодекса.

Из анализа базы данных Роспатента, в которой содержатся сведения о регистрации товарных знаков и фактов отчуждения исключительного права на товарный знак, лицензионных договорах, а также других договорах, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на товарный знак следует, что в отношении товарного знака №560995 каких – либо договоров не зарегистрировано. Исключительное право на товарный знак №560995 принадлежит АО «Молочный комбинат «Ставропольский».

Исходя из вышеизложенного, следует вывод о том, что АО «Молочный комбинат «Ставропольский» не предоставляло кому-либо прав на использование товарных знаков в установленном законом порядке.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. «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.

В соответствии со статьей 14.8. Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции наряду с предусмотренными статьями 14.1 - 14.7 настоящего Федерального закона.

По факту нарушения статьи 14.8. Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» Ставропольским УФАС России 13.12.2016 г. АО «Молочный комбинат «Ставропольский» /355000, г. Ставрополь, ул. Доваторцев, 36, ИНН 2635001184, ОГРН 1022601963636, зарегистрировано в качестве юридического лица 11.09.1992 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю/ было выдано предупреждение о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В ответ на предупреждение АО «Молочный комбинат «Ставропольский» сообщило, что устранило нарушение путем прекращения предоставления контрагентам права пользования товарными знаками, т.е. пункт 6.1. исключен из текста договора. В адрес Ставропольского УФАС России представлена копия измененного договора поставки на 2017 г. Следует отметить, что указанное действие фактически не повлекло прекращения использования контрагентами АО «МКС» надписи: «Фирменный магазин» и товарных знаков АО «МКС».

Указанные обстоятельства, согласно пункта 1 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», послужили основанием для возбуждения дела о признаках нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно части 5.1. статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с п. 10.6 Порядка проведения анализа в отношении дел, возбужденных по статьям 14.1-14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

определение временного интервала исследования товарного рынка;

определение продуктовых границ;

определение географических границ;

определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке.

Для анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке в качестве исходной информации антимонопольным управлением были использованы данные:

- предоставленные АО «МКС»
- ранее проведенных Ставропольским УФАС исследований;
- классификаторов и иных нормативно-правовых актов;
- решение Совета Евразийской экономической комиссии от 9 октября 2013 г. №67 о техническом регламенте таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции» (далее технический регламент);
- информации, находящейся в открытом доступе сети интернет.

В ходе проведения анализа состояния конкуренции были установлены следующие обстоятельства:

Продуктовые границы товарного рынка

Продуктовыми границами товарного рынка, будут являться границы производства и оптовой реализации молока и молочной продукции.

Географические границы товарного рынка

Географическими границами рынка производства и оптовой реализации молока и молочной продукции будут являться границы Ставропольского края.

Состав хозяйствующих субъектов.

К наиболее крупным предприятиям, осуществляющим производство и оптовую реализацию молока и молочной продукции, расположенным на территории Ставропольского края относятся:

- АО «Сыродел»;
- ОАО «Молоко» г. Нефтекумск;
- АО «Молочный комбинат Ставропольский»;
- ОАО «Буденновскмолпродукт»;
- ООО «Пятигорский молочный комбинат»;
- ООО «Молоко» г. Новоалександровск;
- ООО «Бригантина+».

Кроме того, в розничных торговых сетях, расположенных на территории Ставропольского края, реализуется молоко и молочная продукция, произведенная в других регионах, такими предприятиями как: ЗАО МКК «Кореновский», ООО «Молочная компания», АО фирма «Агрокомплекс им. Ткачева» и др.

Деятельность хозяйствующих субъектов на одном товарном рынке с учетом

продуктовых и географических границ является обстоятельством, свидетельствующим о наличии конкурентных отношений между этими субъектами.

Таким образом, можно сделать вывод о наличии конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами – участниками рынка производства и оптовой реализации молока и молочной продукции, соответственно, о наличии конкурентных отношений между АО «Молочный комбинат Ставропольский» и другими хозяйствующими субъектами, осуществляющими производство и оптовую реализацию молока и молочной продукции на территории Ставропольского края.

На рассмотрение дела состоявшемся 23.03.2017 г. представитель АО «МКС» пояснила, что комбинатом заключаются договоры поставки молочной продукции с оптовыми покупателями (контрагентами) для последующей реализации продуктов в розницу. В текстах договоров имелись ссылки на возможность использования в рекламе товара логотипа предприятия, фирменного названия. Также АО «МКС» является владельцем сайта: <http://mokostav.com> с двумя доменными именами: <http://mokostav.ru>, <http://мокостав.рф>, на котором размещается информация о деятельности комбината, адреса магазинов, в которых реализуется продукция АО «МКС». Использование контрагентами товарных знаков АО «МКС» не противоречит закону.

23.03.2017 г. было изготовлено заключение об обстоятельствах дела №5. Указанное заключение получено АО «МКС» 03.04.2017 г.

На рассмотрении дела, состоявшемся 17 апреля 2017 года, представитель АО «МКС» не признал нарушение и пояснил следующее.

В соответствии со статьей 1487 ГК РФ, не является нарушением исключительного права на товарный знак использование этого товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия.

Принцип исчерпания прав означает, что правообладатель не может препятствовать использованию знака применительно к тем товарам, которые были введены в гражданский оборот им самим либо с его согласия, т.е. он не может осуществлять свое право дважды в отношении одних и тех же товаров, поставляемых на российский рынок.

Проанализировав материалы дела, Комиссией установлено следующее.

АО «Молочный комбинат «Ставропольский» является производителем молока и молочной продукции.

АО «Молочный комбинат «Ставропольский» является правообладателем ряда товарных знаков, удостоверенных свидетельствами Роспатента. Среди указанных знаков имеется товарный знак (свидетельство №343721, дата регистрации 11.02.2008 г.) в виде изображения коровы на белом фоне, обрамлённый полукругом синего цвета. Сверху имеется надпись: «Открытое акционерное общество», снизу имеется надпись: «молочный комбинат «Ставропольский» МКС. Классы МКТУ: 29 – сырные продукты; молоко; продукты молочные; сыры; масло сливочное; спреды;

крем сливочный; таини (тесто из зёрен кунжута); масла растительные; 30 – мороженое; горчица; пудинги; бисквиты; блины и т.д.; 31 – добавки кормовые; корма для животных; корма для откармливания животных в стойле; корма укрепляющие для животных; 32 – напитки на основе молочной сыворотки; 39 – доставка товаров; перевозка грузовым автотранспортом; расфасовка товаров; упаковка товаров; услуги транспортные; экспедиция грузов. Также, среди указанных знаков, имеется товарный знак (свидетельство №560995, дата регистрации 29.12.2015 г.) в виде изображения коровы на белом фоне обрамленном полукругом синего цвета и надписями, сверху: открытое акционерное общество и знак R в кружке, снизу: молочный комбинат Ставропольский (МКС). Рядом содержится надпись выполненная синим цветом: фирменный магазин. Все данные изображения и надписи расположены на желтом прямоугольнике. Класс МКТУ 35 – услуги магазинов по розничной, оптовой продаже продуктов питания; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров.

На территории Ставропольского края АО «МКС» имеет более 60 – ти контрагентов. Магазины и отделы контрагентов оформлены в едином стиле: используется цветовое жёлто - синее сочетание (которое использует АО «МКС» для оформления здания комбината и которое использовано в зарегистрированных товарных знаках принадлежащих комбинату), на фасадах магазинов размещаются товарные знаки (свидетельства №343721 и №560995), логотип АО «МКС» и словосочетание «фирменный магазин» или «молочный магазин» в сочетании с каким – либо номером.

В договорах на поставку продовольственных товаров, заключаемых до 2017 года, АО «МКС» предоставляло покупателям право пользоваться в рекламных целях изображение продукции АО «МКС», надпись: «Фирменный магазин» и логотип АО «МКС» (п. 6.1 договора). После вынесения предупреждения №43 о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, АО «МКС» исключило п.6.1 из текста договора поставки на 2017 г.

АО «МКС» является владельцем сайта с доменными именами mokostav.com, mokostav.ru, мокостав. рф. На данном сайте размещена информация о деятельности комбината, каталог продукции АО «МКС», имеется раздел «Магазины с фирменными отделами МКС». После возбуждения Ставропольским УФАС России настоящего дела, данный раздел был переименован в «Магазины с отделами по продаже продукции МКС».

В соответствии с пунктом 1 статьи 1484 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.

В соответствии с пунктом 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 1487 ГК РФ, не является нарушением исключительного права на товарный знак использование этого товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия.

Следует отметить, что контрагенты АО «МКС» используют товарные знаки в качестве средства индивидуализации предпринимательской деятельности (оформление магазинов и торговых отделов), а не как средство индивидуализации товаров АО «МКС», либо их использование в целях рекламирования выпускаемой АО «МКС» продукции. Данное обстоятельство имеет особо важное значение в рамках рассматриваемого дела.

В соответствии со статьей 1490 ГК РФ:

1. Договор об отчуждении исключительного права на товарный знак, лицензионный договор, а также другие договоры, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на товарный знак, должны быть заключены в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора.

2. Отчуждение и залог исключительного права на товарный знак, предоставление по договору права его использования, переход исключительного права на товарный знак без договора подлежат государственной регистрации в порядке, установленном статьей 1232 настоящего Кодекса.

Из анализа базы данных Роспатента, в которой содержатся сведения о регистрации товарных знаков и фактов отчуждения исключительного права на товарный знак, лицензионных договорах, а также других договорах, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на товарный знак следует, что в отношении товарных знаков №560995, №343721 каких – либо договоров или фактов перехода исключительного права на товарные знаки без договора не зарегистрировано. Исключительные права на товарные знаки №560995, №343721 принадлежат АО «Молочный комбинат «Ставропольский».

Таким образом, договоры об отчуждении исключительного права на товарные знаки, лицензионные договоры, а также другие договоры, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на товарные знаки АО «МКС» на сегодняшний день не заключило. АО «МКС» не предпринято мер направленных на запрет или прекращение использования контрагентами товарных знаков комбината для индивидуализации своей деятельности (использование товарных знаков на вывесках магазинов), либо мер, направленных на передачу прав на использование товарных знаков в установленном законом порядке.

В данном случае АО «Молочный комбинат «Ставропольский» заинтересован в массовом использовании контрагентами товарных знаков общества. Действия АО «Молочный комбинат «Ставропольский» направлены на получение необоснованного конкурентного преимущества. Массовое использование в своей деятельности контрагентами АО «Молочный комбинат «Ставропольский», для индивидуализации своей деятельности (оформление вывесок магазинов, торговых отделов), зарегистрированных товарных знаков общества, в совокупности с надписью «фирменный магазин» или «молочный магазин» (а также какого - либо номера), формирует у потребителей устойчивое представление о наличии в

Ставропольском крае фирменной сети магазинов «Молочного комбината «Ставропольский» (наличие розничных точек продаж АО «Молочный комбинат «Ставропольский»). При этом, согласно информации, предоставленной АО «Молочный комбинат «Ставропольский» следует, что общество самостоятельно не осуществляет розничную реализацию молочной продукции.

Кроме того, в отсутствие государственной регистрации права пользования товарными знаками, стороны уходят от уплаты государственной пошлины, в свою очередь товарный знак приобретает популярность и узнаваемость среди потребителей и соответственно повышает свою коммерческую ценность.

Также необходимо отметить, что продукция АО «Молочный комбинат «Ставропольский» также реализуется и иными предприятиями (например, ЗАО «Тандер» - сеть магазинов «Магнит»), не использующими товарные знаки молочного комбината. Наличие на вывеске предприятия товарного знака АО «Молочный комбинат «Ставропольский» и надписи «фирменный магазин» или «молочный магазин» №..., побуждает потребителя (с большей долей вероятности) приобрести молочную продукцию именно в «фирменном магазине», в том числе в надежде приобрести данную продукцию по наименьшей цене.

Следует отметить, что рынок молочной продукции в Ставропольском крае является конкурентно развитым и на данном рынке представлена продукция различных производителей. Как мировой, так и российский опыт подтверждают, что объединение магазинов в единую сеть — самый эффективный путь развития розничной торговли. Наличие фирменной сети магазинов, позволяет более эффективно конкурировать на рынке определенного товара.

На основании изложенного следует вывод о том, что действия АО «Молочный комбинат «Ставропольский» направлены на получение преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности на рынке молока и молочной продукции, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам путем перераспределения спроса на молоко и молочную продукцию.

При таких обстоятельствах действия АО «Молочный комбинат «Ставропольский» следует рассматривать как акт недобросовестной конкуренции.

В соответствии со статьей 14.8. Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции наряду с предусмотренными статьями 14.1 - 14.7 настоящего Федерального закона.

Таким образом, действия АО «Молочный комбинат «Ставропольский», направленные на предоставление права пользования контрагентам для индивидуализации своей деятельности (на фасадах магазинов и оформлении торговых точек) товарными знаками (сходными до степени смешения изображениями), удостоверенными свидетельствами Роспатента, в том числе товарного знака по свидетельству №560995, принадлежащими АО «Молочный комбинат «Ставропольский», без государственной регистрации, а также в отсутствие запрета на указанное использование контрагентами товарных знаков

комбината, являются актом недобросовестной конкуренции, так как направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности перед конкурентами и способны нанести убытки хозяйствующим субъектам – конкурентам путем перераспределения спроса на товарном рынке производства и реализации молока и молочной продукции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,  
Комиссия

РЕШИЛА:

Признать АО «Молочный комбинат «Ставропольский» /355000, г. Ставрополь, ул. Доваторцев, 36, ИНН 2635001184, ОГРН 1022601963636, КПП 263501001, ОКАТО 07401368000, зарегистрировано в качестве юридического лица 11.09.1992 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю/ нарушившим статью 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Выдать АО «Молочный комбинат «Ставропольский» /355000, г. Ставрополь, ул. Доваторцев, 36, ИНН 2635001184, ОГРН 1022601963636, КПП 263501001, ОКАТО 07401368000, зарегистрировано в качестве юридического лица 11.09.1992 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю/ предписание о прекращении нарушения статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение изготовлено в полном объеме 24.04.2017 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Примечание.

За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.