

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела №А-71/14-15 о нарушении

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

"09" сентября 2015

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), в составе:

Врио. председателя комиссии:

<...> временно исполняющий обязанности заместителя
руководителя – заместитель начальника отдела
взаимодействия с государственными органами,
аналитической работы и рекламы;

Члены Комиссии:

<...> специалист-эксперт отдела взаимодействия с
государственными органами, аналитической работы
и рекламы;

<...> главный специалист-эксперт естественных монополий
и финансовых рынков;

рассмотрев дело №А-71/14-15 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Федеральный закон "О защите конкуренции") со стороны ООО «ФПК» (456612, Челябинская область, г. Копейск, ул. Кемеровская д. 5)

при участии представителя ООО «Башкирская содовая компания» - <...> по доверенности №01.03.01-08/188 от 29.05.2015.

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан рассмотрено обращение Открытого акционерного общества «Башкирская содовая компания» (вх. № 5302 от 21.04.2015), по вопросу использования в деятельности ООО «ФПК» обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком, принадлежащим ОАО «Башкирская содовая компания» на законных основаниях.

По мнению заявителя, ОАО «Башкирская содовая компания» (правопреемник ОАО «Сода», Республика Башкортостан г. Стерлитамак) занимает доминирующее положение на товарном рынке гидрокарбоната натрия NaHCO_3 (питьевая сода,

пищевая сода, бикарбонат натрия, натрий двууглекислый) в географических границах Российской Федерации.

Для индивидуализации указанного товара ОАО «Башкирская содовая компания» зарегистрировало исключительные права на товарный знак (знак обслуживания) за № 533463 в качестве изображения на упаковке товара в определенной цветовой гамме, что подтверждается свидетельством Роспатента от 02.02.15 с приоритетом товарного знака с 27.03.13.

В январе 2015 года было установлено, что ОАО «Продтовары» (ИНН 0268010010, адрес: 453104, РБ, г. Стерлитамак ул. Профсоюзная д. 15) через сети розничной продажи «Семерочка» и «Темле» реализует соду пищевую в мягкой упаковке. На упаковке имеются сведения об изготовителе товара: ООО «ФПК» Россия, 456612, Челябинская область, г. Копейск, ул. Кемеровская д. 5.

В этот же период времени в магазинах г. Стерлитамака был выявлен факт реализации соды пищевой (натрий двууглекислый), расфасованной в полиэтиленовые пакеты массой 300 гр. по заказу ООО «РегионТорг» (Россия, 456501, Челябинская область, с. Кременкуль, ул. Гагарина 53-А), ООО «Пищевые технологии» (Челябинская область, г. Челябинск, ул. Кирова д.130).

Согласно заключениям патентной экспертизы № 397/1, №2 397/2 от 23.03.15, подготовленным ООО «Первая фирма Патентных поверенных» по заказу ОАО «Башкирская содовая компания», словесное обозначение, изобразительные элементы и комбинированное обозначение, используемые на упаковках ООО «ФПК» и ООО «РегионТорг», сходны до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которого является ОАО «Башкирская содовая компания».

При этом, ОАО «Башкирская содовая компания» согласие на использование в какой-либо форме собственного товарного знака третьим лицам не предоставляло.

Результаты лабораторного исследования закупленных образцов соды пищевой показали, что указанная продукция по химическому составу соответствует требованиям ГОСТ 2156-76, 1 сорт, однако имеет посторонние включения, что не соответствует требованиям нормативной документации по показателю «внешний вид».

Таким образом, использование третьими лицами товарных знаков, сходными до степени смешения с товарным знаком ОАО «Башкирская содовая компания» может негативно отразиться на финансово-хозяйственной деятельности последнего в связи с изменением отношения потребителя к производимой им продукции.

Кроме того, действия третьих лиц по незаконному использованию товарного знака, зарегистрированного за ОАО «БСК», свидетельствуют о получении ими конкурентных преимуществ при реализации соды пищевой, поскольку использование товарного знака ставшего широко известным продукта создает условия для оттока покупателей у ОАО «БСК», тем самым причиняют ему убытки.

Согласно ст. 1225 Гражданского кодекса РФ товарный знак относится к результатам интеллектуальной деятельности и охраняется законом. Право на

товарный знак удостоверяется свидетельством (п.1 ст. 1477, ст. 1481 Гражданского кодекса РФ).

В силу пунктов 1, 3 ст. 1484 Гражданского кодекса РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак). В частности, путем размещения товарного знака на товарах, его упаковках. 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.

Никаких соглашений по предоставлению прав на средства индивидуализации ООО «ФПК» не заключало, а равно не передавало ООО «ФПК» иным образом право использования фирменного наименования. Таким образом, данные действия ООО «ФПК» содержат признаки нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135 "О защите конкуренции", в части того что: не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе:

- продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

04.06.2015 представитель ООО «Башкирская содовая компания» <...>, пояснила позицию по рассматриваемому делу. Представителем ООО «Башкирская содовая компания» заявлено ходатайство об ознакомлении с материалами дела. Ходатайство удовлетворено.

На рассмотрении дела 13.07.2015 представитель ООО «Башкирская содовая компания» заявило ходатайство о приобщении документов (фототаблицы с чеками) к материалам дела копии документов, подтверждающих предложение к реализации и продажу пищевой соды в магазинах, с использованием товарного знака ОАО «Башкирская содовая компания» (вх.9586 от 13.07.2015). Ходатайство удовлетворено.

Из ООО «ФПК» поступил ответ на запрос, согласно ответу (вх.9529 от 13.07.15) «ООО «ФПК» осуществляет переработку давальческого сырья в материалы заказчиков на основании договоров толлинга (копия прилагается).

Спорный продукт «Сода пищевая (натрий двууглекислый)» был расфасован ООО «ФПК» из сырья и в упаковку предоставленных ООО Торговый дом «Магия Вкуса». Готовый продукт был передан Давальцу на основании Договора толлинга между ООО «ФПК» и ООО Торговый дом « Магия вкуса» от 15 сентября 2013г. (пункты 8.4., 8.5. данного договора):

«Давалец гарантирует Переработчику, что поставляемые им сырье и материалы являются его собственностью и не зависят от претензий третьих лиц (или не обременены правами третьих лиц). Также Переработчик не несет ответственности за предоставленную информацию на упаковке, не имеет полномочий вносить изменения в дизайн упаковки. Осуществляет только переработку сырья Давальца

и фасовку в материалы, предоставленные Давальцем.

Давалец гарантирует Переработчику, что передаваемое для производства сырье, материалы, упаковка не нарушает прав и законных интересов третьих лиц в части прав на объекты интеллектуальной собственности. В случае нарушения настоящего пункта Давалец несет ответственность перед третьими лицами».

ООО «ФПК» не размещает рекламу продукции, не заказывает макеты, не заключает договора на поставку упаковки, а так же не производит оплату упаковки и ее макетов, не реализует готовый продукт «Сода пищевая».

ООО «ФПК» заявило ходатайство о рассмотрении дела без их участия в связи с трудным материальным положением организации, невозможностью оплаты транспортных, суточных расходов на представителя. Ходатайство удовлетворено.

Из ООО Торговый дом «Магия вкуса» поступил ответ на запрос, согласно ответу (Вх. 11180 от 11.08.2015):

«03.08.2015 г нами получены материалы по делу №А-71/14-15. Так же 19.06.2015г. нами получены уведомление от ООО «ФПК» (копия прилагается) и определение по делу № А71/14-15 от 13.07.2015 г.

На основании этих документов ООО ТД «Магия вкуса», произведены следующие действия, направленные на добровольное устранение предполагаемого нарушения антимонопольного законодательства и его последствий:

Приказ Директора ООО ТД «Магия вкуса» о прекращении размещения в производство ООО «ФПК» заказов на продукцию «Сода пищевая»;

Приказ Директора ООО ТД «Магия вкуса» о разработке нового дизайна упаковки «Сода пищевая»;

Приказ Директора ООО ТД «Магия вкуса» об утилизации упаковочного материала и произведенной в нее готовой продукции «Сода пищевая»;

Утилизирована спорная упаковка «Сода пищевая»;

Утилизирована готовая продукция в спорной упаковке «Сода пищевая»;

Разработан новый макет «Сода пищевая». К пояснениям так же приложен договор поставки химической продукции №220 заключенный между ООО «Челябхимпродукт» и ООО Торговый дом «Магия вкуса».

Из ООО «Пищевые технологии» поступил ответ на запрос, согласно ответу (Вх. 11430 от 14.08.2015):

«12 апреля 2011 года между ООО «Пищевые технологии» и ООО «Регион Торг» заключен договор №1 на оказание услуг по переработке давальческого сырья.

В соответствии с данным договором исполнитель (ООО «Пищевые технологии») обязуется своими силами и средствами оказать услуги по переработке давальческого сырья и изготовлению готовой продукции, а Заказчик (ООО «Регион Торг») обязуется принять результаты переработки и произвести оплату за выполненные работы в соответствии с условиями настоящего договора (п. 1.1.).

Сырьё, передаваемое Заказчиком на переработку, а также продукция, полученная в результате переработки сырья, являются собственностью Заказчика (п. 1.2.).

В 2014 г. ООО «Регион Торг» по акту приёма передачи передало, а ООО «Пищевые технологии» приняло на переработку давальческое сырьё «бикарбонат натрия» в количестве 3000 кг., а также упаковку (плёнка «сода пищевая 300 г с графическим изображением) для переработки (фасовки) в объёме 25 кг и гофрокороб №33 в количестве 200шт,

В соответствии с заявкой Заказчика данное сырьё было расфасовано в указанную плёнку, готовый продукт «сода пищевая» ГОСТ 2156-76, по акту приёма передачи готовая продукция была передана Заказчику ООО «Регион Торг» в 2014 г.

Изменений в дизайн представленной упаковки ООО «Пищевые технологии» не вносило.

Реализацией готовой продукции ООО «Пищевые технологии» не занимается.

Дополнительно сообщаем, что после сентября 2014 года ООО «Регион Торг» заявок на переработку сырья по указанному выше договору не направляло.»

17.08.2015 представитель ООО «Башкирская содовая компания» <...>, пояснила позицию по рассматриваемому делу. Представителем ОАО «Башкирская содовая компания» заявлено ходатайство об ознакомлении с материалами дела. Ходатайство удовлетворено. Представитель ООО «ФПК» - <...> подтвердил позицию, изложенную в отзыве (вх.9529 от 13.07.15) на определение по делу №А-71/14-15 от 13.07.2015.

07.09.2015 из ООО «Сапсан-регион» поступил ответ на запрос, согласно ответу (Вх. 12701 от 07.09.2015):

«01.10.2012г. между ООО «Сапсан-регион» и ООО «Регион Торг» (ИНН 7438029630) был заключен договор поставки товара (соды). 20.03.2014г. между ООО «Сапсан-регион» и ООО «Регион Торг» было подписано дополнительное соглашение к договору поставки об изменении наименования ООО «Регион Торг» на ООО «Федеральная Бакалейная Компания». 03.06.2015г. ООО «Сапсан-регион» заключило договор поставки товара (соды) с ООО «ФБК» (ИНН 7460021718). Надлежащее качество товара определяется Декларацией о соответствии от 09.09.2013г., согласно которого изготовителем является ООО «Пищевые технологии» (ОГРН 1027402911645). В период времени с 28.01.2015г. по 28.05.2015г. ООО «Федеральная Бакалейная Компания» реализовало ООО «Сапсан-регион» «Соду пищевую 300г» 12000 штук на сумму 116780 рублей.

В период времени с 04.06.2015г. по 13.07.2015г. ООО «ФБК» реализовало ООО «Сапсан-регион» «Соду пищевую 300г» 12000 штук на сумму 116780 рублей. В период времени с 05.01.2015г. по 31.07.2015г. ООО «Сапсан-регион» реализовало «Соду пищевую 300г» 12990 штук.»

08.09.2015 из ОАО «Башкирской содовой компании» поступил ответ на запрос, согласно ответу (Вх. 12724 от 08.09.2015):

«Во исполнение п.14 Определения об отложении рассмотрения дела №А-71/14-15 о

нарушении антимонопольного законодательства от 29.08.15
исх.№ 10658 сообщая следующее: ООО «Челябхимпродукт» (454014 г. Челябинск пр. Победы д. 328 кв. 35, 454004 г. Челябинск ул. Братьев Кашириных д. 161 кв. 16) является грузополучателем натрия двууглекислого ГОСТ 2156-76 по договору поставки № БК005.04.14.СБ/2014 от 01.04.2014, заключенному между ОАО «Башкирская содовая компания» (Поставщик, грузоотправитель) и ООО Торговый дом «Башкирская химия» (покупатель). Поставка продукции в адрес указанного контрагента производится на основании договора поставки № TD188/0267-14 от 01.04.2014, заключенному между ООО Торговый дом «Башкирская химия» (поставщик) и ООО «Челябхимпродукт» (покупатель).»

На рассмотрении дела 09.09.2015 представитель ООО «Башкирская содовая компания» <...>., пояснила позицию по рассматриваемому делу. Представителем ООО «Башкирская содовая компания» заявлено ходатайство об ознакомлении с материалами дела. Ходатайство удовлетворено.

После рассмотрения дела 09.09.2015 поступил ответ из ОАО «Продтовары» (Вх. №12869 от 09.09.2015), согласно ответу: продукция «Сода пищевая» реализовывалась в сети магазинов ОАО Продтовары в период с 25.06.2014 по 05.12.2014, общее количество 18780шт (3380 кг мягкая упаковка по 180г). Поставщиком продукции «Сода пищевая» являлось ООО Торговый дом «Магия вкуса».

По состоянию на 09.09.2015 информация запрошенная от хозяйствующих субъектов - ООО «Магазин № 29 хоз.товары» (г. Стерлитамак ул. Полевая д. 7а.);

ООО «Регион Торг» (Россия, 456501, Челябинская область, с.Кременкуль, ул.Гагарина 53-А); ООО «Натуральные продукты» (г. Стерлитамак ул. Фестивальная д.7.); ООО «Арбат» (г. Стерлитамак ул. Тукаева д. 15; ООО «Челябхимпродукт» (454014 г. Челябинск пр. Победы д.328 кв.35)) в Управление не поступала.

Исследовав имеющиеся материалы по делу, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к выводу о невозможности вынесения решения по делу на данном заседании Комиссии в связи с необходимостью получения дополнительных запрошенных материалов (информации) от ООО «Магазин № 29 хоз. товары» (г. Стерлитамак ул. Полевая д. 7а.); ООО «Регион Торг» (Россия, 456501, Челябинская область, с. Кременкуль, ул. Гагарина 53-А); ООО «Натуральные продукты» (г. Стерлитамак ул. Фестивальная д.7.); ООО «Арбат» (г. Стерлитамак ул. Тукаева д. 15.); ООО «Челябхимпродукт» (454014 г. Челябинск пр. Победы д.328 кв.35).

В соответствии с частями 1, 5 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Отложить рассмотрение дела №А-71/14-15 о нарушении антимонопольного законодательства.
2. Назначить рассмотрение дела №А-71/14-15 на «01» октября 2015 года в 11

часов 00 минут местного времени, рассмотрение дела состоится по адресу: РБ, г. Уфа, ул. Пушкина, 95, ком. 523.

3. ОАО «Продтовары» (453103, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, проспект Ленина, 28) исключить из лиц располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах.

4. ООО «Сапсан-Регион» (г. Стерлитамак ул. Железнодорожная 1) исключить из лиц располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах.

5. ООО «Челябхимпродукт» (454014 г. Челябинск пр. Победы д.328 кв.35) представить в срок до «01» октября 2015 следующие документы и материалы: сведения о поставке соды пищевой (натрия двууглекислого) серийный выпуск по ГОСТ 2156-76 ООО Торговому дому «Магия вкуса» и иным хозяйствующим субъектам, с приложением копий подтверждающих документов, письменные пояснения по рассматриваемому вопросу, а также другие, необходимые для рассмотрения дела документы и материалы.

6. ООО «РегионТорг» (Россия, 456501, Челябинская область, с.Кременкуль, ул.Гагарина 53-А представить в срок до «01» октября следующие документы и материалы: сведения о реализации «Соды Пищевой» в 2015 году, копии договоров с производителями, сведения о субъектах торговли, куда поставлена «Сода пищевая», письменные пояснения по рассматриваемому вопросу, а также другие, необходимые для рассмотрения дела документы и материалы.

7. ООО «Натуральные продукты» (г. Стерлитамак ул. Фестивальная д.7.); представить в срок до «01» октября 2015 следующие документы и материалы: сведения о реализации продукции «Сода пищевая» в 2015 году, сведения о поставщиках продукции «Сода пищевая», с приложением копий подтверждающих документов, письменные пояснения по рассматриваемому вопросу, а также другие, необходимые для рассмотрения дела документы и материалы.

8. ООО «Магазин № 29 хоз. товары» (г. Стерлитамак ул. Полевая д. 7а.);

представить в срок до «01» октября 2015 следующие документы и материалы: сведения о реализации продукции «Сода пищевая» в 2015 году, сведения о поставщиках продукции «Сода пищевая», с приложением копий подтверждающих документов, письменные пояснения по рассматриваемому вопросу, а также другие, необходимые для рассмотрения дела документы и материалы.

9. ООО «Арбат» (г. Стерлитамак ул. Тукаева д. 15.) представить в срок до «01» октября 2015 следующие документы и материалы: : сведения о реализации продукции «Сода пищевая» в 2015 году, сведения о поставщиках продукции «Сода пищевая», с приложением копий подтверждающих документов, письменные пояснения по рассматриваемому вопросу, а также другие, необходимые для рассмотрения дела документы и материалы.

10. ООО Торговый Дом "Магия Вкуса" (Челябинская область, Челябинск, улица Кирова, 130,офис 2), представить в срок до «01» октября 2015 следующие документы и материалы: письменные пояснения по рассматриваемому вопросу, а также другие, необходимые для рассмотрения дела документы и материалы.

11. ООО «ФПК» (ИНН 7430021220, Россия, 456612, Челябинская область, г. Копейск, ул. Кемеровская д. 5) представить в срок до «01» октября 2015г. следующие документы и материалы: письменные пояснения по существу рассматриваемого вопроса, а также иные материалы, имеющие отношение к рассматриваемому вопросу.

12. Открытое акционерное общество «Башкирская содовая компания» (ОГРН 1020202079479. ИНН 0268008010, 453110, г. Стерлитамак, ул. Техническая, д.32) представить в срок до «01» октября 2015 г. следующие документы и материалы:

письменные пояснения по существу рассматриваемого вопроса, а также иные материалы, имеющие отношение к рассматриваемому вопросу.

С материалами дела можно ознакомиться в управлении Федеральной антимонопольной службе по Республике Башкортостан, контактные телефоны 272-35-29, 273-27-10.

Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела, не заверенные нотариально, должны быть заверены подписью руководителя и печатью юридического лица.

Явка ООО «ФПК» (ИНН 7430021220, Россия, 456612, Челябинская область, г. Копейск, ул. Кемеровская д. 5) или его представителя (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Врио. Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>