

## РЕШЕНИЕ

г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена «20» декабря 2017 года

В полном объеме решение изготовлено «26» декабря 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 23-08нк/2017 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:	<...>	заместителя руководителя – начальника - отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
	<...>	главного специалиста-эксперта отдела - контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	<...>	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и - недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 23-08нк/2017, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Асабин» (далее – ООО ТД «Асабин», Ответчик) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии:

- директора ООО ТД «Асабин» - <...>;
- учредителя ООО ТД «Асабин» - <...>;
- представителя ООО ТД «Асабин» по доверенности – <...>.

### УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России из Прокуратуры Челябинской области (далее – Прокуратура) перенаправлено заявление Общества с ограниченной ответственностью «Зауральские напитки» (далее – ООО «Зауральские напитки», Заявитель) о недобросовестных конкурентных действиях ООО ТД «Асабин», выразившиеся во введении в оборот товара с незаконным

использованием товарного знака по свидетельству № 226213, правообладателем которого является Заявитель.

Из заявления следует, что 06 июля 2017 года в адрес группы Заявителя в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в социальной сети «ВКонтакте» в сообществе «Питьевая вода «Свежесть», г. Курган» поступило сообщение под заголовком «Легитимность воды» следующего содержания: «<...>, добрый день я нахожусь в Миассе. Мы заказываем Вашу воду, но хотел бы узнать что поставщики действительно привозят Вашу воду, а не наливают из под крана. Нам поставляет воду ИП Асабин в городе Миасс, вывеска у них Власов ключ», к которому были приложены фотоматериалы бутылей, в которых поставляется вода, а также сканированный оригинал счета-фактуры от 30.06.2017 № 12483, согласно которому ООО ТД «Асабин» поставлена вода питьевая столовая бутылированная 19л в адрес Индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>).

Заявитель указывает, что между ним и ООО ТД «Асабин» договорные и (или) иные правоотношения по вопросу поставки продукции, производимой ООО «Зауральские напитки», или по вопросу предоставления прав пользования товарным знаком по свидетельству № 226213, отсутствуют.

По мнению Заявителя, продукция, поставляемая ООО ТД «Асабин» с использованием на упаковках (бутылях) товарного знака, принадлежащего Заявителю, может являться контрафактной, а действия ООО ТД «Асабин» являются актом недобросовестной конкуренции.

По запросу Челябинского УФАС России ИП <...> представлены документы и письменные пояснения, согласно которым между ИП <...> и ООО ТД «Асабин» в целях приобретения питьевой воды заключен договор поставки товаров № 455 от 19 апреля 2017 года (далее – Договор № 455), в рамках которого ООО ТД «Асабин» поставлено 50 баллонов воды. В подтверждение поставки представлены копии счетов-фактур № 6880 от 14 июня 2017; № 12483 от 30.06.2017; № 14616 от 07.08.2017.

Также ИП <...> указала, что документальных сведений о марке бутылированной воды не имеет

ООО ТД «Асабин» по запросу Челябинского УФАС России представлены письменные пояснения и на заседании Комиссии пояснено, что ООО ТД «Асабин» осуществляет продажу питьевой воды артезианской первой категории качества в ПЭТ-бутылках объемом 19 л производства Общества с ограниченной ответственностью «Национальная водная компания «Ниагара» (далее – ООО НВК «Ниагара») на основании договора № Зп-035 поставки товара от 09.01.2017 (далее – Договор № Зп-035). Реализацию воды в ПЭТ-бутылках иных производителей ООО ТД «Асабин» не осуществляет, что подтверждается результатами проверки, проведенной Территориальным отделом Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Челябинской области в городе Миассе и городе Карабаше, городе Чебаркуле, Чебаркульском и Уйском районах (далее – ТО Управления Роспотребнадзора) в отношении ООО ТД «Асабин», в подтверждение чего представлены Протокол осмотра принадлежащих юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю помещений, территорий и находящихся там вещей и документов от 10 ноября 2017 года и Постановление № 223/1 по делу об административном

правонарушении от 16 ноября 2017 года ТО Управления Роспортебнадзора.

В апреле 2017 года в адрес ООО ТД «Асабин» с предложением поставки бутылированной воды производства ООО НВК «Ниагара» обратился <...> (далее – <...>), представившийся представителем ИП <...> После чего сотрудником ООО ТД «Асабин» составлен Договор № 455, переданный <...>? как представителю ИП <...>, для подписания.

ООО ТД «Асабин» указывает, что после подписания Договора № 455 и произведения оплаты им в течение нескольких месяцев в адрес ИП <...> поставлена бутылированная вода.

По факту отсутствия в счет-фактурах сведений о сертификате соответствия, а также наименовании поставленной в адрес ИП <...> бутылированной воды ООО ТД «Асабин» указало, что при заполнении ответственным сотрудником допущена техническая ошибка, что также подтверждается объяснительной бухгалтера ООО ТД «Асабин» от 20 ноября 2017 года; указанное лицо привлечено к дисциплинарной ответственности.

Из пояснений ООО ТД «Асабин» также следует, что ОМВД России по г. Миассу Челябинской области по заявлению генерального директора ООО «Завральские напитки» в отношении ООО ТД «Асабин» проведена доследственная проверка, в ходе которой установлено, что Общество не производит, приобретает, хранит, перевозит в целях сбыта или сбывает немаркированный товар и продукцию, которые подлежат обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия, а также, что ООО ТД «Асабин» не осуществляет использование товарного знака, знака обслуживания, наименования без разрешения правообладателя.

По мнению ООО ТД «Асабин», в его действиях отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

*Рассмотрев заявление и представленные материалы, Челябинское УФАС России приходит к следующим выводам.*

Материалами дела установлено, что Заявитель зарегистрирован в качестве юридического лица 10 октября 2001 года Администрацией города Курган; основным видом деятельности является производство пива, к дополнительным видам деятельности, в том числе относится производство минеральных вод; торговля оптовая соками, минеральной водой и прочими безалкогольными напитками; торговля розничная прочая в неспециализированных магазинах; торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах и иные.

ООО ТД «Асабин» зарегистрировано в качестве юридического лица 10 декабря 2014 года Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 23 по Челябинской области; основным видом деятельности является торговля оптовая напитками, к дополнительным, в том числе относятся деятельность агентов по оптовой торговле пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями; торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах; торговля розничная напитками в специализированных магазинах и иные.

Согласно пункту 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с пунктом 5 названной статьи хозяйствующий субъект – индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Из пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что конкуренция – соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В силу положений пунктов 4, 5, 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции ООО «Зауральские напитки» и ООО ТД «Асабин» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность, в том числе по производству материалов, применяемых в медицинских целях, то есть являются конкурентами по отношению друг к другу.

ООО «Зауральские напитки» является правообладателем зарегистрированного Федеральной службой по интеллектуальной собственности товарного знака «Зауральские напитки» по свидетельству № 226213 в отношении 32 и 33 классов МКТУ, в том числе в отношении воды минеральные (напитки).

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК 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 пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, указанными в законе.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

при выполнении работ, оказании услуг;

на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Таким образом, Заявитель обладает исключительным правом на использование зарегистрированного товарного знака по свидетельству № 226213, в том числе правом нанесения их на упаковки товаров.

Согласно части 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

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 возникает вероятность смешения (часть 3 статьи 1484 ГК РФ).

Действие исключительного права на товарный знак распространяется на всю территорию Российской Федерации (статья 1479 ГК РФ).

В статьях 1252, 1515 ГК РФ установлена ответственность за незаконное использование чужого товарного знака.

По смыслу перечисленных правовых норм, подлежащим запрету незаконным использованием товарного знака является использование лицом обозначения:

сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком правообладателя;

в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров;

в отсутствие разрешения правообладателя.

В качестве доказательства незаконного использования товарного знака «Зауральские напитки» по свидетельству № 226213 Заявителем представлены переписка в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в социальной сети «В контакте» в сообществе «Питьевая вода «Свежесть, г. Курган», копия счет-фактуры № 12483от 30 июня 2017 года, а также фотоматериалы тары поставленной воды, представленные автором сообщений в социальной сети «Вконтакте».

Вместе с тем, из представленных фотоматериалов невозможно сделать вывод о дате, времени, месте и лице, осуществившем фотосъемку, фотоматериалы не содержат сведений о том, что поставщиком указанной продукции являлся ООО ТД «Асабин». Кроме того, представленная счет-фактура также не может являться подтверждением введения в гражданский оборот ООО ТД «Асабин» бутылированной воды с использованием товарного знака «Зауральские напитки» по свидетельству № 226213 без разрешения правообладателя, поскольку указанная счет-фактура не содержит сведений, индивидуализирующих поставленную бутылированную воды, в том числе сведений о наименовании продукции, сертификатах соответствия, производителе и иные.

Кроме того, ООО ТД «Асабин» в материалы дела представлены материалы проверок, проведенных государственными органами, подтверждающие что ООО ТД «Асабин» не использует при осуществлении своей деятельности товарный знак, правообладателем которого является Заявитель, что также свидетельствую об отсутствии в действиях ООО ТД «Асабин» нарушения Закона о защите конкуренции.

Иных материалов, указывающих на использование ООО ТД «Асабин» товарного знака «Зауральские напитки» по свидетельству № 226213, Заявителем не представлено, у Челябинского УФАС России отсутствуют, в связи с чем, доводы ООО «Зауральские напитки» об использовании его товарного знака ООО ТД «Асабин» не находят документального подтверждения.

В силу пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

#### **РЕШИЛА:**

прекратить рассмотрение дела № 23-08нк/2017 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении ООО «ТД «Асабин», в связи с отсутствием в рассматриваемых Комиссией действиях

нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.