

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «24» июля 2017 г.
В полном объеме решение изготовлено «02» августа 2017 г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Оберемок Виктория Викторовна - заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

«...» – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

«...» - главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

«...» – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 458/2016 по признакам нарушения ООО «ГОСТ ЧАЙ» (юридический адрес: 354000, Краснодарский край, г. Сочи, пер. Морской, 14/10, оф. 56; ИНН: 2320224349; ОГРН: 1142366012557) пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 458/2016 ответчика ООО «ГОСТ Чай» - «...»

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 458/2016 заявителя – ООО «Добрыня-Русь»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление ООО «Добрыня-Русь» (вх. № 9488 от 16.09.2016 г.) о признаках нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «ГОСТ Чай», выразившихся в имитации упаковки чая «Краснодарский букет чай черный байховый с мятой и брусникой», исключительным авторским правом на который обладает ООО «Добрыня-Русь», при реализации своей продукции в упаковке чая «Краснодарский ручной сбор чай черный байховый «Волшебный трюфель», способной вызвать смешение с упаковкой заявителя с признаками нарушения п.2 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Из заявления ООО «Добрыня-Русь» (вх.№ 9488 от 16.09.2016 г.) и дополнений к заявлению (вх.№ 10363 от 12.10.2016 г.) следует, что 02 июля 2014 г. между ООО «Добрыня Русь» (Заказчик) и ООО «Добрыня-Дар» (Исполнитель) был заключен договор № 02/07/14 на разработку дизайна упаковки чая товарной марки «Краснодарский букет».

В соответствии с п.1.1 вышеуказанного договора Исполнитель обязуется выполнить работы по разработке вариантов дизайна упаковки чая товарной марки «Краснодарский букет» с учетом представленной Заказчиком информации о продукции, которая будет помещена в указанную упаковку, а также иной информации, которая должна быть размещена на упаковке, а Заказчик обязуется принять выполненные Исполнителем работы и оплатить их на условиях и в порядке, указанных в настоящем договоре.

В соответствии с п. 1.3 вышеуказанного договора по окончании работ дизайн упаковки оформляется в виде эскиза, который является объектом авторского права и должен давать полное представление о внешнем виде упаковки.

В соответствии с п.2.5 вышеуказанного договора все исключительные имущественные права интеллектуальной собственности на варианты дизайна, который будет разрабатываться по настоящему договору и которые будут выбраны Заказчиком, передаются Заказчику.

04 августа 2014 г. ООО «Добрыня-Дар» по заказу ООО «Добрыня-Русь» был изготовлен дизайн упаковки «Краснодарский букет», о чем свидетельствует Акт об исполнении обязательств и отчуждении исключительных прав, подписанный ООО «Добрыня-Русь» и ООО «Добрыня-Дар».

Согласно п.1 вышеуказанного акта Исполнитель (ООО «Добрыня-Дар») создал и передал Заказчику (ООО «Добрыня-Русь»), а Заказчик принял исключительные права на дизайн-макет упаковки чая товарной марки «Краснодарский букет».

Согласно п.4 вышеуказанного акта стороны договорились, что в рамках договора № 02/07/14 на разработку дизайна упаковки от 02.07.2014 г. исключительные права на дизайн-макет упаковки чая товарной марки «Краснодарский букет» переданы на всевозможные цветовые гаммы и размеры данного дизайна.

Таким образом, исключительными имущественными правами на дизайн упаковки черного байхового чая товарной марки «Краснодарский букет» обладает ООО «Добрыня-Русь».

27 ноября 2014 г. между ООО «Добрыня-Русь» и Дочерним предприятием «ИМЭКС» ООО «Издательство «Весна» был заключен контракт № 13 по изготовлению упаковки чая товарной марки «Краснодарский букет» 50 гр. из картона тиражом 150 000 штук согласно утвержденному дизайну упаковки. С данного момента ООО «Добрыня-Русь» начало фасовать чай черный байховый в новом дизайне упаковке для чая «Краснодарский букет».

Кроме того, к заявлению (вх.№ 9488 от 16.09.2016 г.) ООО «Добрыня-Русь» был приложен договор поставки № 128 от 24.02.2015 г., заключенный ООО «Добрыня-Русь» и ИП «...» и товарная накладная № 496 от 11.03.2015 г., подтверждающие факт поставки чая «Краснодарский букет» в дизайне упаковки, разработанном ООО «Добрыня-Дар» и используемом для реализации черного байхового чая ООО «Добрыня-Русь».

22.04.2016 г. Заявитель выявил факт реализации на прилавках магазина и в сети Интернет чая черного байхового с наименованием «Краснодарский ручной сбор», производителем которого является ООО «ГОСТ Чай». По мнению Заявителя, в действиях ООО «ГОСТ Чай», выразившихся в имитации упаковки чая «Краснодарский букет чай черный байховый с мятой и брусникой», исключительным авторским правом на который обладает ООО «Добрыня-Русь», при

реализации своей продукции в упаковке «Краснодарский ручной сбор чай черный байховый «Волшебный трюфель», способной вызвать смешение с упаковкой заявителя, содержатся признаки нарушения п.2 ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Кроме того, к заявлению (вх.№ 9488 от 16.09.2016 г.) ООО «Добрыня-Русь» было приложено заключение по результатам сравнительного исследования на установление тождества или сходства до степени смешения упаковок (дизайна) продукции – чая «Краснодарский Ручной сбор», произведенного ООО «ГОСТ Чай», с оформлением упаковок (дизайна) продукции чая «Краснодарский букет», произведенного ООО «Добрыня-Русь» от 25.08.2016 г., составленное патентным поверенным «...» согласно которому упаковка чая «Краснодарский ручной сбор чай черный байховый «Волшебный трюфель», производителем которой является ООО «ГОСТ Чай» и упаковка чая «Краснодарский букет чай черный байховый с мятой и брусникой», производителем которой является ООО «Добрыня Русь», являются сходными до степени смешения. Сравнимые упаковки ассоциируются между собой в целом, несмотря на некоторые отличия. Общее восприятие в большой степени допускает возможность их смешения потребителями.

Из письменных объяснений и документов, представленных ООО «Добрыня-Русь» (вх.№ 10363 от 12.10.2016 г.; вх.№ эл./п. 7379 от 31.10.2016 г.; вх.№ 7380 от 31.10.2016 г.) по запросу Краснодарского УФАС России (исх.№ 20449/7 от 27.09.2016 г.), следует, что ООО «Добрыня-Русь» осуществляет поставку «Краснодарский букет чай черный байховый с мятой и брусникой» в большинство регионов Российской Федерации, в том числе и Краснодарский край, что подтверждено договором поставки № 48 от 18.07.2014 г.; договором поставки № 90 от 30.09.2014 г.; договором поставки № 49 от 18.07.2014 г.; договором поставки № 148 от 17.03.2015 г.; договором поставки от 01.01.2014 г.; товарной накладной № 2360 от 18.11.2015 г.; товарной накладной № 2711 от 25.12.2015 г.; товарной накладной № 2395 от 23.11.2015 г.; товарной накладной № 1826 от 08.09.2015 г.; товарной накладной 1938 от 23.09.2015 г.; товарной накладной № 1000 от 11.05.2015 г.; товарной накладной № 550 от 23.03.2016; товарной накладной № 1083 от 25.05.2015 г.; товарной накладной № 526 от 12.03.2015 г.; товарной накладной № 550 от 23.03.2016 г.; товарной накладной № 845 от 26.04.2016 г.; товарной накладной № 2395 от 23.11.2015 г.; товарной накладной № 791 от 17.04.2015 г. и т.д.

Из документов и материалов, представленных ООО «ГОСТ Чай»

(вх.№11529 от 14.11.2016 г.; вх.№ эл./п. 8177 от 25.11.2016 г.; вх.№ эл./п. 8241 от 28.11.2016 г.) по запросам Краснодарского УФАС России (исх.№ 22403/7 от 20.10.2016 г.; исх.№ 25317/7 от 24.11.2016 г.) следует, что ООО «ГОСТ Чай» чай «Краснодарский ручной сбор чай черный байховый «Волшебный трюфель» производится на основании декларации о соответствии № RU Д-RU.АГ79.В.22528 от 24.06.2015 г. и поставка чая в упаковке Краснодарский ручной сбор чай черный байховый «Волшебный трюфель» осуществляются ООО «ГОСТ Чай» во все регионы Российской Федерации. В качестве подтверждения реализации чая в упаковке «Краснодарский ручной сбор чай черный байховый «Волшебный трюфель» в Краснодарском крае ООО «ГОСТ Чай» был представлен договор поставки №001-2014 от 10.10.2014 и товарная накладная № 89 от 25.07.2016 г. (в деле).

ООО «Добрыня-Русь» и ООО «ГОСТ-Чай» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке по производству кофе и чая и оптовой торговли кофе, чаем, какао и пряностями (ОКВЭД 10.83; ОКВЭД: 46.37), в том числе на территории Краснодарского края, что подтверждается выписками из ЕГРЮЛ, документами представленными сторонами (в деле).

По результатам рассмотрения заявления ООО «Добрыня-Русь» (вх.№ 9488 от 16.09.2016 г.) приказом Краснодарского УФАС России от 16.12.2016 г. № 741 в отношении ООО «ГОСТ ЧАЙ» было возбуждено дело № 458/2016 по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Определением Краснодарского УФАС России от 21.12.2016 г. о назначении дела № 458/2016 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, дело № 458/2016 назначено к рассмотрению на 16.02.2017 г. в 11.00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 16.02.2017 г. об отложении рассмотрения дела № 458/2016 рассмотрение дела было назначено на 12.04.2017 г. в 11.00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 12.04.2017 г. об отложении рассмотрения № 458/2016 рассмотрение дела было назначено на 31.05.2017 г. в 11.00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 31.05.2017 г. об отложении рассмотрения дела № 458/2016 рассмотрение дела было назначено 04.07.2017 г. в 15.00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 04.07.2017 г. об отложении рассмотрения дела № 458/2016 рассмотрение дела было назначено на 24.07.2017 г. в 15.00 часов.

Изучив представленные на рассмотрение дела № 458/2016 документы и материалы, Комиссия Краснодарского УФАС России установила следующее.

03.11.2016 г. (исх.№ 23572/7) Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности было направлено письмо о даче письменной консультации о наличии или либо отсутствии сходства до степени смешения упаковки чая «Краснодарский букет» чай черный байховый с мятой и брусникой» с упаковкой чая «Краснодарский ручной сбор» чай черный байховый «Волшебный трюфель».

26.12.2016 г. (вх.№ 13190) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (исх.№ 41-8232-12 от 07.12.2016 г.) с приложением справки.

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате проведенного исследования установлено, что упаковка чая «Краснодарский букет» чай черный байховый с мятой и брусникой» сходна до степени смешения с упаковкой чая «Краснодарский ручной сбор» чай черный байховый «Волшебный трюфель», поскольку они ассоциируются друг с другом в целом в силу сходства изобразительных элементов, сходного цветового сочетания, а также сходного композиционного расположения словесных и изобразительных элементов (в деле).

При рассмотрении дела № 458/2016 заявителем – ООО «Добрыня-Русь» были представлены дополнительные документы (вх.№ эл./п. 2553 от 06.04.2017 г.; вх.№ эл./п. 2579 от 06.04.2017 г.; вх.№ эл./п. 4437 от 29.05.2017 г.; вх.№ 5309 от 30.05.2017 г.), в том числе декларация о соответствии; свидетельство № 558020 на товарный знак «Краснодарский букет», правообладателем которого является ООО «Добрыня Русь», фотоматериалы витрин магазинов расположенных по адресу: г.Краснодар, ул. Суворова, 151; г. Геленджик; г.Сочи ул. Орджоникидзе, д.6, магазин «Спейс», кассовые и товарные чеки, подтверждающие факт введения в оборот на территории Краснодарского края ООО «ГОСТ ЧАЙ» чая черного байхового «Волшебный трюфель» в упаковке под названием «Краснодарский ручной сбор».

При рассмотрении дела № 458/2016 ответчиком ООО «ГОСТ ЧАЙ» были представлены письменные объяснения и документы (вх.№ 3419 от 11.04.2017 г.; вх.№ 5333 от 31.05.2017 г.; вх.№ 6559 от 29.06.2017 г.; вх.№ 7475 от 24.07.2017 г.), из которых следует, что в действиях ООО «ГОСТ ЧАЙ» отсутствуют признаки нарушения ч.2 ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции». Также указано, что чай черный байховый «Волшебный трюфель» в упаковке «Краснодарский ручной сбор» был введен на территории Краснодарского края 01.03.2016 г., что подтверждается товарной накладной № 17 от 01.03.2016 г. Также ответчиком, приложен приказ № 1 от 08.06.2017 г. «О выводе из производства чая черного байхового «Волшебный трюфель» в существующем дизайне упаковке», согласно которому производство чая черного байхового «Волшебный трюфель» в упаковке «Краснодарский ручной сбор» прекращено.

Краснодарское УФАС России, изучив представленные ООО «Добрыня-Русь», ООО «ГОСТ ЧАЙ», доказательства, материалы дела № 458/2016, признало позицию ООО «ГОСТ ЧАЙ» необоснованной по следующим основаниям.

ООО «Добрыня-Русь» и ООО «ГОСТ-Чай» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке по производству кофе и чая и оптовой торговли кофе, чаем, какао и пряностями (ОКВЭД 10.83; ОКВЭД: 46.37), в том числе на территории Краснодарского края, что подтверждается выписками из ЕГРЮЛ, документами представленными сторонами.

Комиссией Краснодарского УФАС России, в том числе с учетом справки, представленной ФИПС, в результате проведенного исследования установлено, что упаковка чая «Краснодарский букет» чай черный байховый с мятой и брусникой» сходна до степени смешения с упаковкой чая «Краснодарский ручной сбор» чай черный байховый «Волшебный трюфель», поскольку они ассоциируются друг с другом в целом в силу сходства изобразительных элементов, сходного цветового сочетания, а также сходного композиционного расположения словесных и изобразительных элементов.

В соответствии со ст. 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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.

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

В соответствии с п. 1 ст. 1233 ГК РФ правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Согласно Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ред. от 02.10.1979) (2) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

(3) В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Таким образом, с учетом справки, предоставленной ФИПС, Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что действия ООО «ГОСТ ЧАЙ», выразившиеся в имитации упаковки чая «Краснодарский букет чай черный байховый с мятой и брусникой», исключительным авторским правом на который обладает ООО «Добрыня-Русь», при реализации своей продукции в упаковке «Краснодарский ручной сбор чай черный байховый «Волшебный трюфель», способной вызвать смешение с упаковкой заявителя,

направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости могут причинить убытки хозяйствующим субъектам-конкурентам, в том числе ООО «Добрыня-Русь» нанести вред его деловой репутации.

Данные фактические обстоятельства подтверждены материалами дела № 458/2016 о нарушении антимонопольного законодательства.

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются 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 с пунктом 2 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 копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Таким образом, действиями Ответчика – ООО «ГОСТ ЧАЙ», выразившимися в имитации упаковки чая «Краснодарский букет чай черный байховый с мятой и брусникой», исключительным авторским правом на который обладает ООО «Добрыня-Русь», при реализации своей продукции в упаковке «Краснодарский ручной сбор чай

черный байховый «Волшебный трюфель», нарушены требования п.2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «ГОСТ Чай», выразившиеся в имитации упаковки чая «Краснодарский букет чай черный байховый с мятой и брусникой», исключительным авторским правом на которую обладает ООО «Добрыня-Русь», при реализации своей продукции в упаковке чая «Краснодарский ручной сбор чай черный байховый «Волшебный трюфель», способной вызвать смешение с упаковкой заявителя, актом недобросовестной конкуренции, противоречащим п.2 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание о прекращении нарушения п.2 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «ГОСТ Чай» не выдавать в связи с прекращением производства чая черного байхового в упаковке «Краснодарский ручной сбор» «Волшебный трюфель», сходной до степени смешения с упаковкой заявителя.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

_____ «...»

_____ «...»

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 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.