

18 марта 2020 года

г. Тула

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы Тульской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

**УСТАНОВИЛА:**

В январе-марте 2020г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступили заявления ООО «Авангард» (далее – Правообладатель) о нарушении его исключительных прав ООО «Премииум» (заявления от 22.01.2020г. (вх. 27.02.2020г. (вх.968)), ООО «Боярские сладости» (заявление от 27.02.2020г. (вх.969)), ООО «Сладкий край» (заявление от 04.03.2020г. (вх.1076)), ООО «Тульский пекарь плюс» (заявление от 06.03.2020г. (вх.1107)), путем использования обозначений:

«Печенье сдобное «Европейское» с семенами подсолнечника» (производитель ООО «Премииум»),

«печенье европейское с семенами подсолнечника» (производитель ООО «Боярские сладости»),

«печенье овсяное «Европейское» с подсолнечником» (производитель «Сладкий край»),

«Печенье сдобное «Европейское» с семечками» (производитель ООО «Тульский пекарь плюс»),

сходных до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «Европейское печенье», зарегистрированным ООО «Авангард» (свидетельство на товарный знак (знаком обслуживания) № 714112, заявка № 2018708094, приоритет от 02.03.2018г., срок действия по 02.03.2028г.), в наименовании мучных кондитерских изделий - печенья (сдобного овсяного).

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса РФ на товарный знак есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Статьей 1479 Гражданского кодекса РФ определено, что на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Согласно статье 1482 ГК РФ в качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации.

ООО «Авангард» зарегистрирован комбинированный товарный знак (знаком обслуживания) № 714112, содержащий словесное – «Европейское печенье» и изобразительное – мультипликационное изображение русской печи, держащей в руках батон, на заднем фоне (за печкой) изображение солнца с лучами, обозначения.

Статьей 1484 ГК РФ определено, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака.

знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым, не противоречащим за способом (исключительное право на товарный знак).

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

Другие лица не могут использовать соответствующие результаты интеллектуал деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя исключением случаев, предусмотренных ГК РФ. Использование резуль интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе использование способами, предусмотренными ГК РФ), если такое использов осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и вл ответственность, установленную ГК РФ, другими законами (часть 1 статьи 1229 ГК РФ

Частью 2 статьи 1484 ГК РФ предусмотрено, что исключительное право на това; знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или усл отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности, путем размещ товарного знака:

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

2) при выполнении работ, оказании услуг;

3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

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

5) др.

К свидетельству № 714112 на товарный знак (знак обслуживания) ООО «Аванг указан класс МКТУ и перечень товаров и/или услуг, в отношении которых он (това; знак) зарегистрирован - 30 – печенье.

Таким образом, ООО «Авангард» являясь правообладателем вышеуказан товарного знака (знака обслуживания), вправе по своему усмотрению использовать при производстве и реализации печенья.

В октябре – декабре 2019г. ООО «Авангард» выявлены факты незаконного использов ООО «Премиум», ООО «Боярские сладости», ООО «Сладкий край», ООО «Тул; пекарь плюс» обозначений, сходных до степени смешения с вышеуказанным това; знаком (знаком обслуживания) «Европейское печенье», принадлежащим Общест; наименованию мучных кондитерских изделий - печенья (сдобного, овсяного).

Согласно разъяснениям Федеральной службы по интеллектуальной собственности 28.02.2020г. (исх.41-10246-12, вх. 1051 от 02.03.2020г.), обозначение «Печенье сдо; «Европейское» с семенами подсолнечника» является сходным до степени смешен товарным знаком по свидетельству № 714112, поскольку ассоциируется с ним в цел

силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Европейск

Антимонопольный орган полагает, что и иные наименования печенья, производи ООО «Боярские сладости», ООО «Тулский пекарь плюс», ООО «Сладкий край», тс являются сходными до степени смешения с товарным знаком Правообладателя в фонетического и семантического тождества словесных элементов «Европейское»

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации котс товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате та использования возникнет вероятность смешении (часть 3 статьи 1484 ГК РФ).

Статьей 1515 ГК РФ определено, что лицо, нарушившее исключительное правс товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, обязано удалить товаг знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов, котог сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг, в том числ документации, рекламы, вывесок.

В соответствии с пунктом 16 Постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011г. № 1 некоторых вопросах применения особенной части Кодекса РФ об администрати правонарушениях» в статье 14 Закона о защите конкуренции приведен откп перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией.

При анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом дейс актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указа законоположения, но и положения статьи 10bis Парижской конвенции по охр промышленной собственности, в силу которых актом недобросовестной конкуре считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленн торговых делах.

Пунктом 2 статьи 10bis Парижской конвенции установлено, что подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешени отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельн конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способ дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торгог деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерче деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характ способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Подпунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О за конкуренции» установлено, что недобросовестной конкуренцией являются лк действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получк преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противор законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требова добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причи убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нан вред их деловой репутации.

ООО «Авангард» и ООО «Премиум», ООО «Боярские сладости», ООО «Сладкий край», ООО «Тульский пекарь плюс» являются конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одних товарных рынках:

- производство хлеба и мучных кондитерских изделий, тортов и пирогов длительного хранения (код ОКВЭД 10.71);

- производство сухарей, печенья и прочих сухарных хлебобулочных изделий, производство мучных кондитерских изделий, тортов, пирожных, пирогов и бисквитов предназначенных для длительного хранения (ОКВЭД 10.72);

- а также на иных товарных рынках, не имеющих отношения к рассматриваемым обстоятельствам (коды ОКВЭД 10.82.2; 46.36; 46.38.2; 49.41).

Пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию 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 или фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ним по степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках и использовании 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.

Представленные в Управление документы свидетельствуют о недобросовестных действиях ООО «Премиум», ООО «Боярские сладости», ООО «Сладкий край», ООО «Тульский пекарь плюс» выразившихся в производстве и введении в оборот товаров:

«Печенье сдобное «Европейское» с семенами подсолнечника» (производитель ООО «Премиум»),

«Печенье европейское с семенами подсолнечника» (производитель ООО «Боярские сладости»),

«Печенье овсяное «Европейское» с подсолнечником» (производитель ООО «Сладкий край»),

«Печенье сдобное «Европейское» с семечками» (производитель ООО «Тульский пекарь плюс»),

с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности – товарного знака (знака обслуживания) «Европейское печенье» по свидетельству № 71, принадлежащего их конкуренту – ООО «Авангард», вследствие чего вводят в заблуждение потребители данных товаров, а хозяйствующему субъекту причиняют убытки.

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от 18.03.2020г. № 37 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

признакам нарушения ООО «Премиум» (ИНН 7128013408, ОГРН 1177154028171, Тульская обл., Киреевский р-он, пос. Фатеево, д. 37, оф. 1, 301276), ООО «Боярские сладости» (ИНН 7130504298, ОГРН 1117154025427, Тульская обл., Ленинский р-он, пос. Барсуки Некрасова, д. 1, 301122), ООО «Тульский пекарь плюс» (ИНН 7105515384, ОГРН 1127174009630, г. Тула, Щегловская засека, д. 25, 300004), ООО «Сладкий край» (ИНН 7130502149, ОГРН 1097154009897, Тульская обл., р.п. Ленинский, ул. Гагарина, д. 7Б, 301131), пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» руководствуясь частью 13 статьи 44 вышеуказанного Закона,

#### **ОПРЕДЕЛИЛА:**

1. Назначить дело № 071/01/14.6-250/2020 к рассмотрению **на 10 часов 28 апреля 2020 года** по адресу: г. Тула, ул. Жаворонкова, д.2, каб.39

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве:

#### **ответчиков:**

- ООО «Премиум» (ИНН 7128013408, ОГРН 1177154028171, Тульская обл., Киреевский р-он, пос. Фатеево, д. 37, оф. 1, 301276);

- ООО «Боярские сладости» (ИНН 7130504298, ОГРН 1117154025427, Тульская обл., Ленинский р-он, пос. Барсуки, ул. Некрасова, д. 1, 301122);

- ООО «Тульский пекарь плюс» (ИНН 7105515384, ОГРН 1127174009630, г. Тула, Щегловская засека, д. 25, 300004);

- ООО «Сладкий край» (ИНН 7130502149, ОГРН 1097154009897, Тульская обл., Ленинский, ул. Гагарина, д. 7Б, 301131)

заявителя – ООО «Авангард» (ИНН 7107035390, ОГРН 1027100973316, г. Тула, ул. Павлова, д. 34-В, 300026).

**3. ООО «Премиум»** в срок **до 17 апреля 2020 года** представить следующие документальную информацию:

3.1. Копии документов, на основании которых ООО «Премиум» осуществило коммерческую деятельность (свидетельство, устав, др.).

3.2. Виды деятельности, осуществляемые Обществом, с указанием дохода по каждому из них, за 2019г., 3 мес. 2020г.

3.3. Со ссылками на нормативно-правовые акты, обосновать правомерность использования обозначения: «Печенье сдобное «Европейское» с семенами подсолнечника», сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «Европейское печенье», принадлежащим ООО «Авангард».

3.4. Копии переписки с ООО «Авангард» по вопросу использования обозначения сходного до степени смешения с его товарным знаком.

3.5. Письменные пояснения по признакам нарушения ООО «Премиум» пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

**4. ООО «Боярские сладости»** в срок **до 17 апреля 2020 года** представить следую документы и информацию:

4.1. Копии документов, на основании которых ООО «Боярские сладости» осуществле коммерческую деятельность (свидетельство, устав, др.).

4.2. Виды деятельности, осуществляемые Обществом, с указанием дохода по каж, из них, за 2019г., 3 мес. 2020г.

4.3. Со ссылками на нормативно-правовые акты, обосновать правомерн использования обозначения: «Печенье европейское с семенами подсолнечни сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживис «Европейское печенье», принадлежащим ООО «Авангард».

4.4. Копии переписки с ООО «Авангард» по вопросу использования обозначе сходного до степени смешения с его товарным знаком.

4.5. Письменные пояснения по признакам нарушения ООО «Боярские сладости» пун статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

**5. ООО «Тулский пекарь плюс»** в срок **до 17 апреля 2020 года** представить следую документы и информацию:

5.1. Копии документов, на основании которых ООО «Тулский пекарь п, осуществляет коммерческую деятельность (свидетельство, устав, др.).

5.2. Виды деятельности, осуществляемые Обществом, с указанием дохода по каж, из них, за 2019г., 3 мес. 2020г.

5.3. Со ссылками на нормативно-правовые акты, обосновать правомерн использования обозначения: «Печенье сдобное «Европейское» с семечками», сход до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «Европей пейченье», принадлежащим ООО «Авангард».

5.4. Копии переписки с ООО «Авангард» по вопросу использования обозначе сходного до степени смешения с его товарным знаком.

5.5. Письменные пояснения по признакам нарушения ООО «Тулский пекарь п, пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

**6. ООО «Сладкий край»** в срок **до 17 апреля 2020 года** представить следую документы и информацию:

6.1. Копии документов, на основании которых ООО «Сладкий край» осуществле коммерческую деятельность (свидетельство, устав, др.).

6.2. Виды деятельности, осуществляемые Обществом, с указанием дохода по каж, из них, за 2019г., 3 мес. 2020г.

6.3. Со ссылками на нормативно-правовые акты, обосновать правомерн использования обозначения: «Печенье овсяное «Европейское» с подсолнечни (производитель «Сладкий край», сходного до степени смешения с товарным знк (знаком обслуживания) «Европейское печенье», принадлежащим ООО «Авангард».

6.4. Копии переписки с ООО «Авангард» по вопросу использования обозначения сходного до степени смешения с его товарным знаком.

6.5. Письменные пояснения по признакам нарушения ООО «Сладкий край» пункта статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

**7. ООО «Авангард» в срок до 17 апреля 2020 года представить следующие документальную информацию:**

7.1. Перечень хозяйствующих субъектов, которым Правообладателем предоставлено исключительное право использования товарного знака (знака обслуживания), свидетельству № 714112.

7.2. Копии документов, свидетельствующих о том, что действия ООО «Премиум», («Боярские сладости», ООО «Сладкий край», ООО «Тулский пекарь плюс» причиняют (могут причинить) ущерб Обществу, при отсутствии документов, письменные пояснения с обоснованием возможности причинения вреда (ущерба).

7.3. При наличии, письменные пояснения по признакам нарушения ООО «Премиум», ООО «Боярские сладости», ООО «Сладкий край», ООО «Тулский пекарь плюс» пункта статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Явка заявителя, ответчиков по делу или их представителей (с доверенностями на участие в рассмотрении дела) **обязана**

**Примечание:**

1. С материалами дела можно ознакомиться в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Тульской области контактный телефон: 8 (4872) 36-49-58.

2. Полномочия сторон должны быть подтверждены соответствующими документами.

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

4. Информация, составляющая в соответствии с Федеральным законом «О коммерческой тайне» коммерческую тайну, должна иметь гриф «Коммерческая тайна» с указанием ее обладателя (для юридических лиц – полное наименование и место нахождения).

5. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» коммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы государственной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные, осуществляющие функции указанных органов или организации (их должностные лица), в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны представлять в антимонопольный орган мотивированному требованию документы, объяснения в письменной или устной форме, информацию (в том числе информацию составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну), необходимые антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями для рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства. Непредставление в территориальный антимонопольный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию антимонопольного органа, а равно представление в территориальный антимонопольный орган заведомо недостоверных сведений (информации) влечет административную ответственность, предусмотренную статьей 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере штрафа на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Председатель Комиссии