

Заявитель:  
Некоммерческое партнерство  
Адвокатское бюро  
... и партнеры  
ул. Русаковская, д. 13,  
г. Москва, 107140

Ответчик:  
ООО «Фреш М»  
ул. 4-я Промышленная, д. 4,  
офис 9, Промышленная зона  
Кирилловская,  
г. Новороссийск,  
Краснодарский край, 353991

Заинтересованное лицо:  
ООО «Бондюэль Кубань»  
ул. Крайняя, д. 18, корпус Б,  
ст. Новотитаровская, Динской  
район, Краснодарский край,

353211

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «02» апреля 2018 г.

г.

Краснодар В полном объеме решение изготовлено «13» апреля 2018 г.

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

...

рассмотрев дело № 258/2017 по признакам нарушения ООО «Фреш М» (юридический адрес: 353991, Краснодарский край, г. Новороссийск, Промышленная зона Кирилловская, ул. 4-я Промышленная, д. 4, офис 9; ИНН 2315987585; ОГРН 1162315050600) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции»),

в присутствии представителя заявителя НП «Адвокатское бюро ... и партнеры» и заинтересованного лица ООО «Бондэль-Кубань» по доверенности ..;

в присутствии представителя ответчика ООО «Фреш М» по доверенности ...;

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление Некоммерческого партнерства «Адвокатское бюро «... и партнеры» (исх. № 1190 от 15.03.2017г., вх. № 2972 от 30.03.2017г.) в интересах компании «Бондюэль С.А.С.» (Франция) на действия ООО «Фреш М» (юридический адрес: 353991, Краснодарский край, г. Новороссийск, Промышленная зона Кирилловская, ул. 4-я Промышленная, д. 4, офис 9; ИНН 2315987585; ОГРН 1162315050600), осуществляющего деятельность по реализации консервированных пищевых продуктов с признаками недобросовестной конкуренции, выразившейся в использовании на этикетке товара «кукуруза сладкая» обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 236818, № 241185, № 484518, № 484519,

правообладателем которых является компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция).

Из заявления следует, что заявителем 18.01.2017г. в магазине ООО «Лерик-2000» (г. Москва) были приобретены банки с консервированной кукурузой, маркированные обозначениями, сходными, по мнению заявителя, до степени смешения с товарными знаками компании «Бондюэль С.А.С.».

В качестве доказательств использования сходных обозначений на товаре «консервированная кукуруза» к заявлению приложены копии кассового чека, фотоматериалов с изображением товара «кукуруза сладкая», заключения патентного поверенного ..., содержащие выводы о сходстве обозначений, используемых на упаковке товара «кукуруза сладкая» консервированная и товарными знаками по свидетельствам на товарные знаки № 236818, № 241185, № 484518, № 484519, правообладателем которых является компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция).

Правообладатель компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция) вводит в оборот на территории Российской Федерации указанные товарные знаки посредством ООО «Бондюэль Кубань».

На приложенных к заявлению фотоматериалах изображена банка консервированной кукурузы с использованием обозначения «M.R.S. «кукуруза сладкая» и указанием адреса производителя: Фуджиан Хингуанг Фудз Ко.ЛТД город Чжанчжоу, провинция Фуцзянь, страна происхождения: Китай, Импортер: ФРЕШ М ООО 353900, Россия, Краснодарский край, г. Новороссийск, с. Кирилловка, ул. Красная, д. 108, оф. 35.

Заявитель считает, что в действиях ООО «Фреш М» содержится недобросовестная конкуренция, поскольку общество вводит в оборот товар «консервированная кукуруза сладкая», на этикетке которого используются обозначения, сходные до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам на товарные знаки № 236818, № 241185, № 484518, № 484519, правообладателем которых является компания «Бондюэль С.А.С.».

По результатам рассмотрения заявления Некоммерческого партнерства «Адвокатское бюро «... и партнеры» приказом Краснодарского УФАС России от 30.06.2017г. № 206 в отношении ООО «Фреш М» было возбуждено дело № 258/2017 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В соответствии с п. 1.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010г. № 220 по делам, возбужденным по признакам нарушения [статей 14.1 - 14.8](#) Федерального закона «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными [пунктом 10.6](#) указанного Порядка.

Целью проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке является установления конкурентных отношений между ООО «Фреш М» и ООО «Бондюэль Кубань» на товарном рынке по реализации консервированных пищевых продуктов.

Для анализа состояния конкуренции на товарном рынке в качестве исходных данных использованы материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 258/2017, информация, размещенная на федеральном информационном ресурсе [egrul.nalog.ru](http://egrul.nalog.ru).

Согласно выписки из ЕГРЮЛ, свидетельства о регистрации ЮЛ, устава ООО «Фреш М», общество зарегистрировано в качестве юридического лица 16.02.2016г.

ООО «Фреш М» осуществляет деятельность по оптовой торговле фруктами и овощами (ОКВЭД 46.31), деятельность агентов по оптовой торговле пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями (ОКВЭД 46.17) в том числе на территории Краснодарского края.

Согласно контракту, заключенному между ООО «Фреш М» и HENAN SHIJIXIANG EDIBLE MUSHROOM CO LTD (Китай) № СН-1107/2016 от 11.07.2016 на поставку товаров согласно спецификациям, паспорту сделки от 20.07.2016г., деклараций на товары (консервированной кукурузы, грибов), INVOICE от 06.08.2016г., декларации соответствия ЕАЭС № RU Д-СН.ПЩ01.В.17764 от 26.12.2016г., ООО «Фреш М» осуществляет реализацию на территории Российской Федерации консервированных пищевых продуктов, в том числе, консервированную кукурузу, изготовителем которой является HENAN SHIJIXIANG EDIBLE MUSHROOM CO LTD (Китай).

Из представленных ООО «Фреш М» документов следует, что согласно контракту, заключенному между ООО «ФРЕШ М» и FUJIAN UNION STRONG FOODSTUFFS CO.LTD (Китай) № СН-1207/2016 от 12.07.2016 на поставку товаров согласно спецификациям, паспорту сделки от 25.07.2016г. №16070010/2225/0008/2/1, деклараций на

товары (консервированной кукурузы) от 24.11.2016г., от 11.01.2017г., приходных ордеров № 839 от 24.11.2016.г, № 963 от 11.01.2017г., дата первой поставки консервированной кукурузы со спорными обозначениями на этикетке «кукурузы сладкая M.R.S.» - 24.11.2016г. (вх. № 1727 от 20.02.2018г.).

Также из документов следует, что полная реализация продукции - консервированная «кукурузы сладкая» произведена ООО «Фреш М» 13.03.2017г.

За период с 24.11.2016г. по 1 квартал 2017г. ООО «Фреш М» осуществляло поставки, в том числе в адрес контрагентов: ООО «РТК» (договор поставки № 094 от 24.11.2016г.), ООО «Шанс» (договор поставки № 01/2017 от 01.02.2017г.), ООО «ПИКНИК» (договор поставки № 10/11 от 10.11.2016г.), ООО «М.Р.С Групп» (договор поставки № 58 от 19.08.2016г.).

Факт недобросовестной конкуренции, по мнению заявителя НП «Адвокатское бюро «... и партнеры», действующего в интересах компании «Бондюэль С.А.С.», выявлен в момент приобретения консервированной кукурузы 18.01.2017г. в магазине ООО «Лерик-2000» по адресу: г. Москва, ул. Шипиловская, д. 53, корп.2.

Таким образом, временной интервал определен с момента первой поставки ООО «Фреш М» продукции консервированной кукурузы с использованием на этикетке обозначений, которые, по мнению заявителя являются сходными до степени смешения с товарными знаками правообладателя компании «Бондюэль С.А.С.» - с 24.11.2016года по 1 квартал 2017 года.

Заявителем представлены документы, свидетельствующие о том, что товарные знаки по свидетельствам на товарные знаки № 241185 и № 236818 используются правообладателем компанией «Бондюэль С.А.С.» на территории Российской Федерации путем заключения лицензионного договора № РД 0019857 от 21.03.2007г. с ООО «Бондюэль Кубань» (юридический адрес: 353202, Краснодарский край, Динской район, ст. Новотитаровская, ул. Крайняя, 18Б; ИНН 2310060010, ОГРН 1022301618239).

Согласно лицензионному договору № РД 0019857 от 21.03.2007г., лицензиар компания «Бондюэль С.А.С.» предоставляет лицензиату ООО «Бондюэль Кубань» неисключительную лицензию на использование, в том числе товарных знаков по свидетельствам на товарные знаки № 241185 и № 236818 в отношении всех товаров и

услуг на всей территории Российской Федерации.

09.10.2017г. в Краснодарское УФАС России Некоммерческого партнерства «Адвокатское бюро «... и партнеры» поступило заявление об уточнении заявленных требований (вх. № 9756 по эл. почте, а также вх. № 10995, № 10996 от 18.10.2017г.), из которого следует, что компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция) является правообладателем международного товарного знака № 1128410 и представлена копия согласия от 01.09.2016г. правообладателя международного товарного знака № 1128410, а также товарных знаков по свидетельствам № 236818, № 241185 Компании «Бондюэль С.А.С.» о предоставлении ООО «Бондюэль Кубань» разрешения на территории Российской Федерации на производство консервированных овощей, для которых зарегистрированы товарные знаки, в том числе на использование их на упаковках готовой продукции, размещение на этикетках консервированной продукции, применение товарных знаков в документации, использование товарных знаков в рекламе, на выставках, ярмарках, сети Интернет и пр. (в деле).

Лицензиат ООО «Бондюэль Кубань» является одной из компаний, входящих в группу Бондюэль.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ ООО «Бондюэль Кубань» зарегистрировано в качестве юридического лица 22.03.2000г.

Основной вид деятельности общества торговля оптовая консервированными овощами, фруктами и орехами (ОКВЭД 46.31.2), дополнительный вид деятельности переработка и консервирование овощей (кроме картофеля) и грибов (ОКВЭД 10.39.1) и согласно выписки из ЕГРЮЛ, общество осуществляет с 29.10.2015г.

Ответчик ООО «Фреш М» согласно выписке из ЕГРЮЛ зарегистрировано в качестве юридического лица 16.02.2016г. и осуществляет деятельность по оптовой торговле фруктами и овощами (ОКВЭД 46.31), деятельность агентов по оптовой торговле пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями (ОКВЭД 46.17), в том числе на территории Краснодарского края с момента регистрации.

Таким образом, продуктовые границы товарного рынка - реализация, хранение и поставка консервированных пищевых продуктов.

ООО «Фреш М» (ответчик) осуществляет реализацию на территории Российской Федерации консервированных пищевых продуктов, в том числе, консервированную кукурузу, изготовителем которой является HENAN SHIJIXIANG EDIBLE MUSHROOM CO LTD (Китай), в том числе на территории Краснодарского края.

ООО «Бондюэль Кубань» являясь одной из компаний, входящих в группу «Бондюэль» и действующей на основании лицензионного договора, заключенного с компанией «Бондюэль С.А.С.», осуществляет реализацию консервированных пищевых продуктов, в том числе, консервированную кукурузу на территории Российской Федерации, в том числе на территории Краснодарского края.

Таким образом, географические границы товарного рынка – территория Российской Федерации (г. Москва, Краснодарский край).

В рамках дела № 258/2017 состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке по торговле, хранению и поставкам консервированных пищевых продуктов устанавливается фактическими конкурентными отношениями между ООО «Фреш М» и ООО «Бондюэль Кубань», посредством которого правообладатель компания «Бондюэль С.А.С.» вводит в оборот на территории Российской Федерации, в том числе Краснодарского края, указанные товарные знаки.

Определением Краснодарского УФАС России от 14.07.2017г. о назначении дела № 258/2017 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, дело № 258/2017 было назначено к рассмотрению на 14.08.2017г. в 11.00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 14.08.2017г. (исх. № 19807/7) об отложении рассмотрения дела № 258/2017 рассмотрение дела было назначено на 18.10.2017г. в 11.00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 18.10.2017г. (исх. № 27653/7) об отложении рассмотрения дела № 258/2017 рассмотрение дела было назначено на 28.11.2017г. в 11.00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 28.11.2017г. (исх. № 31993/7) об отложении рассмотрения дела № 258/2017 рассмотрение дела было назначено на 25.01.2018г. в 11.00 часов.

Определением Краснодарского УФАС России от 25.01.2018г. (исх. № 1460/7) об отложении рассмотрения дела № 258/2017

рассмотрение дела было назначено на 02.03.2018г. в 11.00 часов.

В соответствии с ч. 1 ст. 48 Федерального закона «О защите конкуренции» перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Согласно п. 3 ч. 1.1 ст. 47 Федерального закона «О защите конкуренции» комиссия обязана отложить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае принятия заключения об обстоятельствах дела.

02.03.2018г. в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела № 258/2017 комиссией было вынесено определение об отложении рассмотрения дела и назначении рассмотрения дела № 258/2017 на 02.04.2018г. в 15.00 часов.

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела № 258/2017 в порядке ст. 48 Федерального закона «О защите конкуренции» на момент вынесения решения по делу № 258/2017 02.04.2018г. ООО «Фреш М» были представлены возражения на заключение об обстоятельствах дела № 258/2017 (вх. № 3307), из которых следует, что ответчик не согласен с выводами комиссии об установлении в действиях ответчика нарушения п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку ООО «Бондюэль Кубань» не обладает правом на обращение в контролирующие органы с требованием о привлечении к административной ответственности, в деле отсутствует какая-либо информация о регистрации лицензионных договоров между правообладателем компанией «Бондюэль С.А.С.» и ООО «Бондюэль Кубань» на момент совершения правонарушения, а также подачи заявления. Письмо правообладателем компании «Бондюэль С.А.С.» о предоставлении согласия (разрешения) на использование ООО «Бондюэль Кубань» товарного знака № 1128410 не является доказательством передачи исключительных прав, поскольку не соблюдены условия регистрации.

Рассмотрев материалы дела № 258/2017, а также дополнения и возражения, представленные сторонами, Комиссия Краснодарского УФАС России установила следующее.

Компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция) является правообладателем товарных знаков по свидетельствам на товарные

знаки (знаки обслуживания):

- № 241185 приоритет от 24.10.2001г., зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 25.03.2003г. по классам МКТУ: 31, 35, 39, 42;

- № 236818 приоритет от 24.10.2001г., зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 28.01.2003г. по классам МКТУ: 30, 31, 35, 39, 42;

- № 484518 приоритет от 14.07.2011г., зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 08.04.2013г. по классам МКТУ: 29, 30, 31, 35;

- № 484519 приоритет от 14.07.2011г., зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 08.04.2013г. по классам МКТУ: 29, 30, 31, 35.

В качестве доказательств введения в оборот товара с использованием товарных знаков по свидетельствам на товарные знаки № 241185 и № 236818 заявителем представлены копии деклараций о соответствии ЕАЭС № RU Д-RU.АЯ83.В.01579 от 01.03.2017г., ЕАЭС № RU Д-RU.АЯ83.В.01580 от 01.03.2017г., ТС № RU Д-RU.АЯ83.В.00227 от 04.03.2014г., ЕАЭС № RU Д-RU.АЯ83.В.01531 от 01.02.2017г., договора № ГК/5232/11 от 01.10.2011г., заключенного между ООО «Бондюэль Кубань» и ЗАО «Тандер» на поставку продукции, товарных накладных № 3597489 от 07.02.2017г., счет-фактуры № 170022292 от 07.02.2017г., лицензионного договора № РД 0019857 от 21.03.2007г., дополнительного соглашения от 25.06.2008г. к лицензионному договору № РД 0019857 от 21.03.2007г., дополнительного соглашения № 2 от 03.01.2011г. к лицензионному договору № РД 0019857 от 21.03.2007г., фотоматериалов оригинальной продукции консервированной кукурузы Бондюэль.

Заявителем представлены документы, свидетельствующие о том, что товарные знаки по свидетельствам на товарные знаки № 241185 и № 236818 используются правообладателем компанией «Бондюэль С.А.С.» на территории Российской Федерации путем заключения лицензионного договора № РД 0019857 от 21.03.2007г. с ООО «Бондюэль Кубань» (юридический адрес: 353202, Краснодарский край, Динской район, ст. Новотитаровская, ул. Крайняя, 18Б; ИНН 2310060010, ОГРН 1022301618239).

Согласно лицензионному договору № РД 0019857 от 21.03.2007г., лицензиар компания «Бондюэль С.А.С.» предоставляет лицензиату ООО «Бондюэль Кубань» неисключительную лицензию на использование, в том числе товарных знаков по свидетельствам на товарные знаки № 241185 и № 236818 в отношении всех товаров и услуг на всей территории Российской Федерации.

Лицензиат ООО «Бондюэль Кубань» является одной из компаний, входящих в группу Бондюэль.

ООО «Бондюэль Кубань» осуществляет деятельность по оптовой торговле консервированными овощами, фруктами и орехами (ОКВЭД 46.31.2), переработку и консервирование овощей (кроме картофеля) и грибов (ОКВЭД 10.39.1), в том числе на территории Краснодарского края.

Заявитель 18.01.2017г. в магазине ООО «Лерик-2000» (г. Москва) выявил факт введения в оборот товара «консервированная кукуруза» с использованием на этикетке обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам на товарные знаки № 236818, № 241185, № 484518, № 484519 (производитель: Фуджиан Хингуанг Фудз Ко.ЛТД город Чжанчжоу, провинция Фуцзянь, страна происхождения Китай, импортер ООО «Фреш М» (г. Новороссийск).

По запросу Краснодарского УФАС России ООО «Фреш М» представило копии следующих документов: устава ООО «Фреш М», свидетельства о регистрации ООО «Фреш М», контракта № СН-1107/2016 от 11.07.2016, заключенного между HENAN SHIJIXIANG EDIBLE MUSHROOM CO LTD и ООО «Фреш М» на поставку товаров согласно спецификациям, паспорта сделки от 20.07.2016г., деклараций на товары, INVOICE от 06.08.2016г., декларации соответствия ЕАЭС № RU Д-СН.ПЩ01.В.17764 от 26.12.2016г., контракта № СН-0709/2016 от 07.09.2016г., паспорта сделки от 14.09.2016г., деклараций на товары, от 23.11.2016г., декларации соответствия ЕАЭС № RU Д-СН.ПЩ01.В.14642 от 21.11.2016г., контракта № СН-1010/2016 от 10.10.2016г., договора поставки товаров № 01207 от 01.02.2017г., заключенного между ООО «ФРЕШ М» и ООО «Шанс», счет-фактуры № 280204 от 28.02.2017г., договора поставки № 58 от 19.08.2016г., заключенного между ООО «Фреш М» и ООО «М.Р.С. Групп», счет-фактуры № 10307 от 01.03.201г., № 300103 от 30.01.2017г., № 110103 от 11.01.2017г. и др.

ООО «Фреш М» осуществляет деятельность по оптовой торговле

фруктами и овощами (ОКВЭД 46.31), деятельность агентов по оптовой торговле пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями (ОКВЭД 46.17) в том числе на территории Краснодарского края.

Заявитель считает, что в действиях ООО «Фреш М» содержится недобросовестная конкуренция, поскольку общество вводит в оборот товар «консервированная кукуруза сладкая», на этикетке которого используются обозначения, сходные до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам на товарные знаки № 236818, № 241185, № 484518, № 484519, правообладателем которых является компания «Бондюэль С.А.С.».

ООО «Фреш М» и ООО «Бондюэль Кубань», посредством которого правообладатель вводит в оборот на территории Краснодарского края указанные товарные знаки, являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке, в том числе по торговле, хранению и поставкам фруктов, овощей, консервированных пищевых продуктов на территории Краснодарского края, что подтверждается выписками из ЕГРЮЛ и представленными документами.

Определением о назначении дела № 258/2017 к рассмотрению от 14.07.2017г., а также определением об отложении рассмотрения дела № 258/2017 от 14.08.2017г. у заявителя были запрошены документы, свидетельствующие о введении правообладателем Компания «Бондюэль С.А.С.» в оборот товара с использованием товарных знаков по свидетельствам на товарные знаки № 484518, 484519 на территории Российской Федерации, в том числе на территории Краснодарского края с приложением соответствующих доказательств (договоры поставки, лицензионные договоры, товарные накладные, счета, платежные документы, фотоматериалы продукции, факты реализации продукции – 2-3 факта). Указанная информация запрашивалась ранее при рассмотрении заявления Некоммерческого партнерства «Адвокатское бюро «Шевырев и партнеры».

Запрашиваемые управлением документы заявителем представлены не были.

09.10.2017г. в Краснодарское УФАС России Некоммерческого партнерства «Адвокатское бюро «... и партнеры» поступило заявление об уточнении заявленных требований (вх. № 9756 по эл. почте, а также вх. № 10995, № 10996 от 18.10.2017г.), из которого следует, что компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция) является

правообладателем международного товарного знака № 1128410 (дата регистрации 25.06.2012г., МКТУ 29, 30, 31, 32; дата приоритета 17.02.2012г.), а также товарных знаков по свидетельствам на товарные знаки № 236818, № 241185. В связи с выявленным заявителем фактом 18.01.2017г. в магазине ООО «Лерик-2000» (г. Москва) введения в оборот товара «консервированная кукуруза» с использованием на этикетке обозначений, сходных до степени смешения с международным товарным знаком № 1128410 а также с товарными знаками по свидетельствам на товарные знаки № 236818, № 241185 заявитель просит признать действия ООО «Фреш М» по использованию обозначений, сходных до степени смешения с указанными товарными знакам актом недобросовестной конкуренции.

Также заявителем представлена копия согласия от 01.09.2016г. правообладателя международного товарного знака № 1128410, а также товарных знаков по свидетельствам № 236818, № 241185 Компании «Бондюэль С.А.С.» о предоставлении ООО «Бондюэль Кубань» разрешения на территории Российской Федерации на производство консервированных овощей, для которых зарегистрированы товарные знаки, в том числе на использование их на упаковках готовой продукции, размещение на этикетках консервированной продукции, применение товарных знаков в документации, использование товарных знаков в рекламе, на выставках, ярмарках, сети Интернет и пр. (в деле).

В соответствии с п. 1 ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются помимо прочего товарные знаки и знаки обслуживания.

Согласно п. 2 указанной статьи ГК РФ интеллектуальная собственность охраняется законом.

В соответствии с п. 1 ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 указанной статьи.

Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Согласно п. 3 ст. 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 ст. 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.

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.

С целью установления наличия либо отсутствия сходства до степени смешения комбинированного обозначения, используемого ООО «Фреш М» на упаковке консервированной продукции «кукуруза сладкая» с товарными знаками по свидетельствам № 236818, № 241185, № 484518, № 484519 30.05.2017г., а также 14.08.2017 г. Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности было направлено письмо о даче письменной консультации о наличии сходства до степени смешения обозначения, используемого ООО «Фреш М» на упаковке при реализации продукции с товарными знаками по свидетельствам на товарные знаки № 236818, № 241185, № 484518, № 484519.

19.09.2017г. (вх. № 9834) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС) (исх. № 41-8228-12 от 08.09.2017г.) с приложением справки (в деле).

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате

исследования, проведенного в отношении комбинированного обозначения, выполненного преимущественно в желтом и зеленом цветовом сочетании, состоящего из буквенных элементов «M.R.S», помещенных в овал, выполненный пунктиром, и изобразительных элементов в виде реалистичного изображения зерен кукурузы, листвы; в левой части овала помещено изображение зернышка кукурузы с листочком, выполненное в мультипликационной манере, установлено, что представленное обозначение не является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 236818, № 241185, № 484518, №484519, поскольку не ассоциируются с ними в целом.

В связи с уточнением заявителем требований при рассмотрении дела № 258/2017 Краснодарским УФАС России с целью установления наличия либо отсутствия сходства до степени смешения комбинированного обозначения, используемого ООО «Фреш М» на упаковке консервированной продукции «кукуруза сладкая» с международным товарным знаком по свидетельству № 1128410 18.10.2017г. Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности было направлено письмо о даче письменной консультации о наличии сходства до степени смешения обозначения, используемого ООО «Фреш М» на упаковке при реализации продукции с международным товарным знаком по свидетельству № 1128410.

28.11.2017г. (вх. № 12697) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС) (исх. № 41-10908-12 от 16.11.2017г.) с приложением справки (в деле).

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате исследования, проведенного в отношении комбинированного обозначения, выполненного преимущественно в желтом, оранжевом и зеленом цветовом сочетании, состоящего из буквенных элементов «M.R.S», помещенных в овалы, и изобразительных элементов в виде реалистичного изображения зерен кукурузы, листвы; в левой части овалов помещено изображение зернышка кукурузы с листочком, выполненное в мультипликационной манере, установлено, что представленное обозначение является сходным до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1128410, поскольку ассоциируется с ним в целом.

В соответствии со статьей 10.bis (Недобросовестная конкуренция)

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.

В соответствии с 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.

Согласно п. 1 ст. 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: незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования 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.

Для квалификации совершенного деяния в качестве недобросовестной конкуренции необходимо, чтобы лицо, совершившее данные действия, являлось хозяйствующим субъектом;

его действия противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости, были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; совершенные действия причинили или могли причинить убытки либо нанести вред деловой репутации другого хозяйствующего субъекта. В случае отсутствия хотя бы одного из вышеуказанных признаков действия хозяйствующего субъекта не могут быть квалифицированы как акт недобросовестной конкуренции.

Изучив доводы заявителя относительно использования ООО «Фреш М» обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 236818, № 241185, рассмотрев имеющиеся в деле документы и материалы, комиссия Краснодарского УФАС России считает, что действия ООО «Фреш М», связанные с использованием на упаковке при реализации консервированной продукции «кукуруза сладкая» комбинированного обозначения, выполненного преимущественно в желтом и зеленом цветовом сочетании, состоящего из буквенных элементов «M.R.S», помещенных в овал, выполненный пунктиром, и изобразительных элементов в виде реалистичного изображения зерен кукурузы, листы, содержащей в левой части овала изображение зернышка кукурузы с листочком, выполненное в мультипликационной манере, не могут быть квалифицированы как акт недобросовестной конкуренции, поскольку комбинированные элементы указанных товарных знаков и комбинированное обозначение, используемое ООО «Фреш М» на упаковке товара консервированной продукции «кукуруза сладкая» не являются сходными.

Таким образом, в действиях ООО «Фреш М», связанных с использованием на упаковке (жестяная банка) товара «консервированная кукуруза сладкая» вышеуказанного комбинированного обозначения, комиссия Краснодарского УФАС России установила отсутствие нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Доводы заявителя относительно использования ООО «Фреш М» при реализации продукции «консервированной кукурузы» обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 484518, № 484519 комиссией не рассматриваются, в связи с непредставлением заявителем доказательств использования и введения в оборот

правообладателем товарных знаков на территории Российской Федерации на момент подачи заявления и рассмотрения дела и учитывая уточненные требования заявителя.

Также, изучив уточненные требования заявителя и представленные в дело документы и материалы, Комиссия считает, что комбинированное обозначение, выполненное преимущественно в желто-зеленом цветовом сочетании, состоящее из буквенных элементов «M.R.S», помещенных в овалы, и изобразительных элементов в виде реалистичного изображения зерен кукурузы, листы; в левой части овалов помещено изображение зернышка кукурузы с листочком, выполненное в мультипликационной манере, и используемое ООО «Фреш М» на упаковке (жестяная банка) консервированной продукции «кукуруза сладкая» является сходным до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1128410, поскольку ассоциируется с ним в целом.

Международный товарный знак по свидетельству № 1128410, известен и узнаваем потребителями на рынке консервированных продуктов питания, поэтому действия ООО «Фреш М», выразившиеся в использовании на упаковке (жестяная банка) консервированной продукции «кукуруза сладкая» комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1128410, правообладателем которого является компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция), законным пользователем которого является ООО «Бондюэль Кубань», способны вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента ООО «Бондюэль Кубань» либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, и направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.

Использование ООО «Фреш М» на упаковке (жестяная банка) консервированной продукции «кукуруза сладкая» комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1128410 в период с 24.11.2016 года по 13.03.2017 года способно причинить убытки правообладателю товарного знака компании «Бондюэль С.А.С.» (Франция), а также законному пользователю товарного знака ООО «Бондюэль Кубань», в том числе, в виде упущенной выгоды.

Кроме того, покупатели, приобретая консервированную продукцию «кукуруза сладкая», которую импортирует и реализует

ООО «Фреш М» на территории Российской Федерации, полагают, что они приобретают указанную консервированную продукцию, изготавливаемую либо законным пользователем (лицензиатом), либо под контролем правообладателя компании «Бондюэль С.А.С.», что способствует увеличению потребителей в коммерческой деятельности ООО «Фреш М».

Поскольку товар «консервированная кукуруза сладкая», который вводит в оборот на территории Российской Федерации ООО «Фреш М» не является оригинальным продуктом правообладателя либо производимым под его контролем, у потребителей может сложиться негативное мнение о качестве продукта, что в свою очередь может нанести вред деловой репутации правообладателя товарного знака компании «Бондюэль С.А.С.» (Франция), а также законного пользователя товарного знака ООО «Бондюэль Кубань».

Следовательно, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях ответчика.

Изучив доводы ответчика, изложенные в возражении на заключение об обстоятельствах дела № 258/2017 (вх. № 3307 от 02.04.2018г.), комиссия Краснодарского УФАС России считает их необоснованными на основании следующего.

Заявителем по делу № 258/2017 является Некоммерческое партнерство «Адвокатское бюро «... и партнеры», действующее по доверенности и представляющее в территориальном антимонопольном органе интересы правообладателя товарных знаков компании «Бондюэль С.А.С.» (Франция).

ООО «Бондюэль Кубань» не подавало заявление в Краснодарское УФАС России о привлечении к административной ответственности ООО «Фреш М» по фактам, рассматриваемым комиссией в настоящем деле.

Согласно п. 2 ст. 1486 ГК РФ использованием товарного знака признается его использование правообладателем или лицом, которому такое право предоставлено на основании лицензионного договора в соответствии со статьей 1489 ГК РФ, либо другим лицом, осуществляющим использование товарного знака под контролем правообладателя, при условии, что использование товарного знака осуществляется в соответствии с п. 2 ст. 1484 ГК РФ.

Заявителем в материалы дела № 258/2017 представлена копия согласия от 01.09.2016г. правообладателя международного товарного знака № 1128410, а также товарных знаков по свидетельствам № 236818, № 241185 компании «Бондюэль С.А.С.» о предоставлении ООО «Бондюэль Кубань» разрешения на территории Российской Федерации на производство консервированных овощей, для которых зарегистрированы товарные знаки, в том числе на использование их на упаковках готовой продукции, размещение на этикетках консервированной продукции, применение товарных знаков в документации, использование товарных знаков в рекламе, на выставках, ярмарках, сети Интернет и пр. (в деле).

На основании изложенного, использование ООО «Бондюэль Кубань» международного товарного знака № 1128410 на основании разрешения правообладателя компании «Бондюэль С.А.С.» не противоречит нормам действующего законодательства.

Таким образом, комиссия Краснодарского УФАС России установила, что действия ООО «Фреш М», выразившиеся в незаконном использовании на упаковке (жестяная банка) консервированной продукции «кукуруза сладкая» комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1128410, правообладателем которого является компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция), пользователем которого является ООО «Бондюэль Кубань», способные вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащие законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, и которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту - конкуренту ООО «Бондюэль Кубань», а также правообладателю компания «Бондюэль С.А.С.», являются недобросовестной конкуренцией и нарушают пункт 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 4, пунктом 1 статьи 14.6, частью 1 статьи 39 и статьей 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

**РЕШИЛА:**

1. Признать действия ООО «Фреш М», выразившиеся в незаконном использовании на упаковке (жестяная банка) консервированной продукции «кукуруза сладкая» комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1128410, правообладателем которого является компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция), законным пользователем которого является ООО «Бондюэль Кубань», способные вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащие законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, и которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту - конкуренту ООО «Бондюэль Кубань», а также правообладателю компания «Бондюэль С.А.С.», нарушением пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Предписание о прекращении нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» не выдавать в связи с прекращением ООО «Фреш М» использования спорного обозначения при реализации консервированной продукции (кукуруза сладкая).

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения. Дела об обжаловании решения антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.