

ООО «Аква Русса»

пр. Обуховской обороны, д. 70, корп. 2, лит. А, пом. 1-Н, комната 457,
г. Санкт-Петербург, 192029

ул. Бассейная, Дом 21, Литер А, Помещение 36-Н Офис 1103 г. Санкт-Петербург, 196191

info@aguarussa.ru

mail@strkurort.ru

ул. Кооперативная, д. 7,
п. Демянск, Новгородская обл., 175310

info@dzmv.ru

АО «Курорт Старая Русса»

ул. Минеральная, д. 62,
г. Старая Русса, 175204

russa.amaks-kurort.ru

ООО Компания «Симпл»

ул. Степана Супруна, д. 3-5, корп. 1,
г. Москва, 125167

mail@strkurort.ru

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О
НАЗНАЧЕНИИ
ДЕЛА
№053/01/14.6-
180/2019
О
НАРУШЕНИИ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
К
РАССМОТРЕНИЮ

21 мая 2019 года

Великий Новгород

Председатель Комиссии Новгородского УФАС России по рассмотрению дела №053/01/14.6-180/2019 о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

В Управление из Прокуратуры Демянского района поступило заявление АО «Курорт Старая Русса» (**далее – Заявитель**), содержащее сведения о возможных признаках нарушения антимонопольного законодательства ООО «Аква Русса» и ООО Компания «Симпл», для рассмотрения по подведомственности в соответствии с полномочиями.

Из заявления следует, что АО «Курорт Старая Русса» является правообладателем товарного знака, включающего в себя обозначение - «курорт СТАРАЯ РУССА» и стилизованного изображения «Муравьевского фонтана» по Свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 661008 с датой приоритета товарного знака от 19 января 2017 года, срок действия регистрации до 17 января 2027. 09 июля 2018

года **Заявителю** стало известно, что ООО «Аква Русса» на бутылках с минеральной водой марки «Аqua Russa» (Аква Русса) /газированной/негазированной/стекло/объемом 1л., 0,5л. и 0,2л./ на верхней этикетке размещает графическое изображение «Муравьевского фонтана», идентичное охраняемому товарному знаку (знаку обслуживания) **Заявителя**.

Правовых оснований использовать указанное средство индивидуализации у ООО «Аква Русса» не имеется. В

соответствии с частью 1 статьи 1515 ГК РФ товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными. Согласно части 2 статьи 1515

ГК РФ правообладатель вправе требовать изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров, на которых размещены незаконно используемый товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение.

В силу части 3 статьи 1515 ГК РФ лицо, нарушившее исключительное право на товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, обязано удалить товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов, которыми сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг, в

том числе с документации, рекламы, вывесок.

В

определении товарного знака содержится требование к нему - он должен служить для отличия товаров одних юридических лиц от аналогичных или однородных товаров других юридических лиц.

Из информации, содержащейся на этикетке негазированной минеральной воды «Аква Русса», следует, что изготовителем является ООО «Аква Русса», место нахождения: 193312, Россия, Г. Санкт Петербург, Ул. Колонтай, д.28, к.1, литерА, помещение 5Н, фактический адрес: 175310, Россия, Новгородская область, п. Демянск, ул. Кооперативная, д.7, скважина №-85, п. Демянск, ТУ 9185-002- 01048109-2016, минерализация 0,2-0,8 г/л. Дистрибьютор в РФ: ООО «Компания «Симпл», 125167, г. Москва, ул. Степана Супруна, д.3-5, стр.1.

Изображение «Муравьевского фонтана» на верхней этикетке на бутылках с природной столовой гидрокарбонатной магниевно-кальциевой минеральной питьевой водой марки «Аqua Russa» (Аква Русса), добытой в п. Демянск, Новгородской области, вводит в заблуждение потребителя товара, являясь недостоверной информацией о типе, роде и назначении минеральной воды, поскольку минеральная вода АО «Курорт Старая Русса», добываемая по адресу: Новгородская область, г. Старая Русса, ул. Минеральная, д.62, является водой естественного происхождения, добывается из подземных минеральных источников, тип минеральной воды хлоридная натриево-кальциево-магниевая, с минерализацией 2,6-3,2 г/дм³ и хлоридная кальциево-магниевно-натриевая, с минерализацией 6,8-9,4 г/дм³, которая назначается лечащим врачом для профилактики и лечения заболеваний ЖКТ, обмена веществ, мочеполовых путей.

17.07.2018 в адреса ООО «Аква Русса» и ООО «Компания «Симпл» были направлены претензии с требованием об удалении графического изображения «Муравьевского фонтана» со всех этикеток на бутылках с минеральной водой /газированной/ негазированной/стекло/объемом 1л., 0,5л. и 0,2л., на которых незаконно используется указанный товарный знак. Претензии оставлены изготовителем и дистрибьютором без внимания.

Подтверждением является приложенное к заявлению фото бутылки с минеральной водой, марки «Аqua Russa» (Аква Русса), объемом 0,5 л., дата розлива 11.09.2018, на верхней этикетке размещено графическое изображение «Муравьевского фонтана», идентичное охраняемому товарному знаку Заявителя.

Кроме того, на официальном сайте изготовителя: www.aquarussa.com, на сайтах <http://ku.ca.ru/> [roductla ua-russa/voda-a ua-russa-akva-russa-1-0_1_ne az-stbut](http://roductla.ua-russa/voda-a-ua-russa-akva-russa-1-0_1_ne-az-stbut). размещена информация: в том числе: Лечебные свойства: улучшает обмен веществ, « ... минеральные воды Старой Руссы обрели популярность в лечебных и оздоровительных целях. Многие современники называли этот курорт «русский Баден-Баден», а его воду - целебной ... ».

Заявителю очевидно, что умышленные действия изготовителя способны создать ошибочное представление о свойствах и характеристиках товара либо его потребительских качествах или создать ситуацию, когда потребитель одного товара отождествляет его с товаром другого производителя.

Из ответа ООО «Аква Русса» следует, что оно производит минеральную воду с апреля 2015 года (АО «Курорт Старая Русса» имеет приоритет на товарный знак с 19 января 2017 года) и в этот же период был разработан дизайн этикетки (кольеретки) с использованием графического изображения «Муравьевского фонтана» (копия договора №41/17/04/2015 и спецификация к нему ООО «Аква Русса» представлены).

Однако, копию свидетельства (иное) на товарный знак, включающего в себя обозначение - «курорт СТАРАЯ РУССА» и стилизованного изображения «Муравьевского фонтана», ООО «Аква Русса» по запросу Управления не представило.

Из ответа ООО Компания «Симпл» следует, что оно не является производителем минеральной воды с этикеткой (кольереткой) с графическим изображением «Муравьевского фонтана», а лишь

осуществляет реализацию минеральной воды, производимой ООО «Технопарк БиоНова» по заказу ООО «Аква Русса».

Однако, Управлением установлено, что производителем минеральной воды с графическим изображением «Муравьевского фонтана», является ООО «Аква Русса».

ООО Компания «Симпл» не входит в одну группу лиц с изготовителем или заказчиком.

Согласно части 1 статьи 1225 Гражданского кодекса РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются, в том числе фирменные наименования, коммерческие обозначения. Согласно части 2 той же статьи, интеллектуальная собственность охраняется законом.

Согласно части 3 статьи 1250 Гражданского кодекса РФ отсутствие вины нарушителя не освобождает его от обязанности прекратить нарушение интеллектуальных прав, а также не исключает применение в отношении нарушителя мер, направленных на защиту таких прав.

Согласно части 1 статьи 1473 Гражданского кодекса РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица. Согласно части 2 той же статьи, фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

Согласно части 1 статьи 1474 Гражданского кодекса РФ юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках. Согласно части 3 той же статьи, не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

Согласно части 1 статьи 1538 Гражданского кодекса РФ юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

Согласно части 1 статьи 1539 Гражданского кодекса РФ правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое

обозначение), в том числе, путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории. Согласно части 2 той же статьи не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

Согласно части 6 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ, если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном настоящим Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Из ответа регистратора доменных имен ООО «НЕТФОКС» следует, что владельцем доменного имени www.aquarussa.com, является <Т...>/ Договор оферты (публичный договор) не требуется заключать в письменном виде, а только акцептируется регистрацией на сайте и поступлением оплаты.

<Т...>/ согласно выпискам из ЕГРЮЛ ООО «Аква Русса» и ООО Компания «Симпл» ни директором, ни учредителем не числится.

Установлено, что и в настоящее время на официальном сайте ООО «Аква Русса» продолжается размещение рекламы минеральной воды марки «Аqua Russa» (Аква Русса) /газированной/ негазированной/стекло/объемом 1л., 0,5л. и 0,2л./ имеющей на верхней этикетке графическое изображение «Муравьевского фонтана» идентичное охраняемому товарному знаку (знаку обслуживания) **Заявителя, о чем составлен акт**

фиксации. Установлено, что и в

настоящее время на официальном сайте ООО Компания «Симпл» продолжается размещение рекламы минеральной воды марки «Аqua Russa» (Аква Русса) /газированной/ негазированной/стекло/объемом 1л., 0,5л. и 0,2л./ имеющей на верхней этикетке графическое изображение «Муравьевского фонтана» идентичное охраняемому товарному знаку (знаку обслуживания) **Заявителя, о чем составлен акт**

фиксации. Кроме того, на сайте интернет-магазина

«Купец» при рекламировании минеральной воды марки «Аqua Russa» (Аква Русса) размещается информация следующего содержания: «Старая Русса известна своими лечебными грязевыми курортами и природными источниками минеральной воды. Старая Русса стала одним из тех мест, где зародилась культура лечебного паломничества. Aqua Russa – это уникальная природная вода, которая зародилась в экологически чистом месте». Аналогичная информация (реклама) распространяется и на сайте ООО «Аква Русса».

Таким образом, у потребителей могут возникать ассоциации о том, что минеральная вода марки «Аqua Russa» (Аква Русса) произведена в Старой Руссе и обладает всеми качествами минеральной воды, добываемой на курорте АО «Курорт Старая Русса».

В соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 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.

Из разъяснений ФАС России о применении статьи 14.6 Закона о защите конкуренции следует, что лицом, допустившим нарушение пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, следует признавать то лицо (хозяйствующий субъект), которое в данном случае заказывало производить минеральную воду марки «Аква Русса» (Аква Русса) /газированной/негазированной/стекло/объемом 1л., 0,5л. и 0,2л./ с размещением на верхней этикетке графического изображения «Муравьевского фонтана», идентичного охраняемому товарному знаку (знаку обслуживания)

Заявителя. Также из разъяснений ФАС России следует, что данное лицо (хозяйствующий субъект) не обязательно должно быть конкурентом **Заявителя**. Принимая во внимание письменные пояснения ООО «Аква Русса» о том, что оно производит минеральную воду с 2015 года и в этот же период был разработан дизайн этикетки (кольеретки) с использованием графического изображения «Муравьевского фонтана», то признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции следует признавать именно в действиях ООО «Аква Русса».

При изложенных обстоятельствах признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции в действиях ООО Компания «Симпл» отсутствуют. По аналогии с решением ФАС России от 17.07.2013 по делу о нарушении антимонопольного законодательства следует сделать вывод о том, что избрание ООО «Аква Русса» графического изображения «Муравьевского фонтана», идентичное охраняемому товарному знаку (знаку обслуживания) **Заявителя, направлено на использование репутации и известности данного товарного знака, причастности его потребителей к товарам (минеральной воде) АО «Курорт Старая Русса», что может повлечь перераспределение спроса от иных производителей товаров, аналогичных товарам АО «Курорт Старая Русса» – его конкурентов, в пользу товаров ООО «Аква Русса»,** в то время как указанные товары не могут обладать свойствами, присущими товарам Заявителя, и не связаны с достижениями в качестве и репутации марки, присущими товарам Заявителя, то есть преимущества ООО «Аква Русса» на рынке не могут быть признаны обоснованными.

Следовательно, недобросовестная конкуренция ООО «Аква Русса», выразившаяся во введении в оборот услуги с незаконным использованием средств индивидуализации такой услуги, создает преимущества для данного хозяйствующего субъекта в его деятельности по реализации минеральной воды марки «Аква Русса» (Аква Русса) на территории Российской Федерации и в Новгородской области.

Преимущество ООО «Аква Русса» имеет по отношению к хозяйствующим субъектам, которые также реализуют минеральную бутилированную воду на территории Российской Федерации и в Новгородской области. Нарушение произошло на федеральном рынке

по отношению к хозяйствующим субъектам, которые также реализуют минеральную бутилированную воду на территории Российской Федерации и в Новгородской области. Нарушение произошло на федеральном рынке

реализации

минеральной

воды.

Следует отметить, что хотя АО «Курорт Старая Русса» не осуществляет производство и реализацию минеральной бутилированной воды и не является участником рассматриваемого рынка, все же, рассматриваемые действия ООО «Аква Русса» могут приводить к убыткам у Заявителя, так как потребители, ошибочно полагая, что минеральная вода марки «Aqua Russa» (Аква Русса), является лечебной и/или идентичной минеральной воде курорта АО «Курорт Старая Русса», могут и не посещать курорт в Старой Руссе, а приобрести минеральную воду за пределами Новгородской области.

Использование чужого товарного знака допускается исключительно с разрешения правообладателя – ст. 1233 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть четвертая)» от 18.12.2006 №230-ФЗ (далее - Гражданский кодекс РФ).

ООО «Аква Русса» не получало от АО «Курорт Старая Русса» право на использование его средства индивидуализации при осуществлении деятельности на территории Российской Федерации и в Новгородской области. ООО «Аква Русса» вознаграждение АО «Курорт Старая Русса» за использование его товарного знака не выплачивало. Соответственно

ООО «Аква Русса» незаконно использует средство индивидуализации – товарный знак в виде графического изображения «Муравьевского фонтана», идентичное охраняемому товарному знаку (знаку обслуживания) **Заявителя**, на протяжении длительного периода в качестве коммерческого обозначения.

Действия ООО «Аква Русса» противоречат действующему законодательству, а именно статье 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, а также требованиям добросовестности, разумности и справедливости, поскольку являются «паразитарной» конкуренцией, представляющей собой использование коммерческой ценности средств индивидуальности другого хозяйствующего субъекта и его деловой репутации в целях привлечения спроса к вводимым в оборот товарам и (или) оказываемым

услугам.

На основании совокупности вышеуказанных обстоятельств Новгородское УФАС России пришло к выводу о наличии признаков нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции в действиях ООО «Аква Русса».

На основании изложенного издан приказ Управления от 21.05.2019 № 59/2019 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Аква Русса» по признакам нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции, Председатель комиссии по рассмотрению дела №053/01/14.6-180/2019 о нарушении антимонопольного законодательства

ОПРЕДЕЛИЛ:

1.
Назначить
дело
№053/01/14.6-
180/2019
к
рассмотрению

на
26
июня
2019
года

на
14
часов
30
минут
по
адресу:
Новгородская
область,
Великий
Новгород,
Воскресенский
бульвар,
Д.
3,
каб.
217.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела №053/01/14.6-180/2019 в качестве ответчика ООО «Аква Русса» (ИНН/ОГРН 7811170912\ 1157847058929, КПП 781001001 196191, Город Санкт-Петербург, Улица Бассейная, Дом 21, Литер А, Помещение 36-Н Офис 1103).

3. ООО «Аква Русса» на рассмотрение дела представить письменные мотивированные объяснения по факту, послужившему основанием для возбуждения настоящего дела.

4. ООО «Аква Русса» на рассмотрение дела представить следующие сведения (информацию).

4.1. Поясните, с какой целью ООО «Аква Русса» (далее – Общество) на бутилированной минеральной воде собственного производства марки - «Аgua Russa» размещает кольеретку содержащую стилизованное изображение «Муравьевского фонтана», а так же словесную часть наименования города – «Русса» где установлен Муравьевский фонтан при том, что для производства бутилированной минеральной воды используется вода из скважины №М70-85, находящейся на территории п. Демянск, Новгородской области.

4.2. Поясните письменно (с указанием следующих данных: организационно-правовой формы, наименования, юридического и почтового адресов, Ф.И.О. руководителя, контактного телефона), кто является правообладателем и/или администратором сайта в сети «Интернет» с доменным именем: <http://aquarussa.ru>.

4.3. Заверенную надлежащим образом копию документа, заявки на регистрацию доменного имени, договора (иное), на основании которого правообладателем и/или администратором сайта в сети «Интернет» с доменным именем <http://aquarussa.ru>. является хозяйствующий субъект (физическое лицо), указанный в пункте 2 настоящего запроса. Укажите регистратора доменного имени <http://aquarussa.ru>.

4.4. Заверенные надлежащим образом копии счетов-фактур, счетов на оплату услуг, оказанных регистратором доменных имен за обслуживание интернет-сайта с доменным именем <http://aquarussa.ru>. за ноябрь-декабрь 2018 года и первый квартал 2019 года.

4.5. Укажите лицо

(с указанием следующих данных: организационно-правовой формы, наименования, юридического и почтового адресов, Ф.И.О. руководителя, контактного телефона) которое заказывало размещение рекламы бутылированной минеральной воды марки - «Аqua Russa» с кольереткой содержащую стилизованное изображение «Муравьевского фонтана», а так же словесную часть наименования города – «Русса» на интернет сайтах: <http://ykurca.ru>. и <http://aquarussa.ru>.

4.6. Заверенные надлежащим образом копии договоров на изготовление и размещение рекламы бутылированной минеральной воды марки - «Аqua Russa» с кольереткой содержащую стилизованное изображение «Муравьевского фонтана», а так же словесную часть наименования города – «Русса» на интернет сайтах: <http://ykurca.ru>. и <http://aquarussa.ru>. в 2018 году и первый квартал 2019 года.

4.7. Укажите, кто являлся инициатором (с указанием следующих данных: организационно-правовой формы, наименования, юридического и почтового адресов, Ф.И.О. руководителя, контактного телефона) размещения информации о курорте города Старая Русса и его минеральной воде на интернет сайтах: <http://ykurca.ru>. и <http://aquarussa.ru>. При наличии договора с интернет-магазином «Укупка» представьте его копию.

4.8. Заверенную надлежащим образом копию свидетельства на товарный знак (знак обслуживания) правообладателем которого является ООО «Аква Русса» (в оригинальном цветном изображении).

5. Привлечь к участию в рассмотрении дела №053/01/14.6-180/2019 в качестве заявителя АО «Курорт Старая Русса» (ул. Минеральная, д. 62, г. Старая Русса, 175204).

6. Привлечь к участию в рассмотрении дела №053/01/14.6-180/2019 в качестве заинтересованного лица ООО Компания «Симпл» (ул. Степана Супруна, д. 3-5, корп. 1, г. Москва, 125167).

В соответствии с частью 1 статьи 43 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, имеют право, помимо прочего, представлять доказательства, давать пояснения в письменной форме, приводить свои доводы по вопросам, являющимся предметом рассмотрения дела.

Явка
лиц,
участвующих
в
деле
или
их
представителей
(с
доверенностью
на
участие
в
рассмотрении
дела)
обязательна.

Председатель Комиссии

О.С. Виниченко