

Резолютивная часть решения оглашена «08» ноября 2018г.

В полном объеме решение изготовлено «22» ноября 2018г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев 08.11.2018г. дело № 9-А/18 от 30.07.2018г. по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Н (ИНН , ОГРНИП) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии представителя ООО «Нарине» Б., в отсутствии – ИП Н.,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление ООО «Нарине» (вх. № 1675 от 30.05.2018г.) по факту использования товарного знака на упаковках, коробках, этикетках, имеющего сходство с товарным знаком, правообладателем которого является ООО «Нарине» (свидетельство на товарный знак №631034).

По итогам рассмотрения заявления, Управлением в действиях ИП Н установлены признаки нарушения части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в использовании при оформлении внешнего облика безалкогольных бальзамов (упаковках, коробках, этикетках) обозначений «словесный элемент «Безалкогольный» и /или словесные элементы «Горно-Алтайский» / «GORNO-ALTAJSKIJ», «Бальзам» / «BALSAM» и в виде натуралистического изображения оленя и дерева», схожих до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которого является ООО «Нарине».

Приказом УФАС по Республике Алтай от 30.07.2018г. № 68 было возбуждено дело № 9-А/18 по признакам нарушения ИП Н. части 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции. Рассмотрение данного дела назначено на 21.08.2018г. в 10:00 часов.

21.08.2018г. в адрес УФАС по РА поступило ходатайство ООО «Нарине» об отложении рассмотрения дела № 9-А/18 в связи с невозможностью явки представителя ООО «Нарине» на заседание Комиссии УФАС по РА.

На основании п. 1 ч. 1 ст. 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия отложила рассмотрение дела на 29.08.2018г.

29.08.2018г. продолжилось рассмотрение дела №9-А/18 от 30.07.2018г. На заседании комиссии присутствовал представитель ООО «Нарине» Б Ответчик ИП Н. на рассмотрение дела не явился (уведомлен надлежащим образом,

определение от 30.08.2018г. об отложении рассмотрения дела №9-А/18 было направлено ответчику посредством электронной почты).

На заседании комиссии УФАС по РА представитель ООО «Нарине» пояснил, что общество выявило продажу безалкогольных бальзамов в аптеках Республики Алтай, и попыталось связаться с ИП Н. Представители общества просили ИП Н. прекратить использовать товарный знак ООО «Нарине». Данный товарный знак приобретен у ОАО Совхоз-завод «Подгорный» в 2014 году (договор об отчуждении исключительного права на товарный знак и на единую технологию от 21.03.2014г.).

В соответствии с пунктами 2, 3 части 1 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия отложила рассмотрение дела №9-А/18 от 30.07.2018 года с целью истребования дополнительных доказательств. Рассмотрение дела назначено на 04 октября 2018 года на 10 часов 00 минут.

04.10.2018г. продолжилось рассмотрение дела №9-А/18 от 30.07.2018г. На заседании комиссии присутствовал представитель ООО «Нарине». Ответчик ИП Н. на рассмотрение дела не явился. Документы, запрашиваемые определением об отложении рассмотрения дела №9-А/18 от 09.10.2018г., не были представлены (уведомлен надлежащим образом заказным письмом № 80084128711129).

В соответствии с пунктом 3 части 1.1 статьи 47, частями 1, 3 статьи 48.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия отложила рассмотрение дела №9-А/18 от 30.07.2018г. Заседание комиссии назначено на 08.11.2018г. в 15.00 часов.

В рамках рассмотрения дела № 9-А/18 в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Комиссией УФАС по РА был **подготовлен аналитический отчет** по результатам анализа состояния конкуренции на рынке производства безалкогольных напитков, ароматизированных и/или с добавлением сахара, кроме минеральных вод Республики Алтай:

1) **Временной интервал** исследования определен периодом с 30.05.2018г. (дата поступления заявления в адрес УФАС по РА) по дату составления настоящего аналитического отчета;

2) Продуктовыми границами товарного рынка является производство безалкогольных напитков, ароматизированных и/или с добавлением сахара, кроме минеральных вод;

3) Географическими границами товарного рынка являются географические границы Республики Алтай;

4) **Состав хозяйствующих субъектов** определен 3 хозяйствующими субъектами, осуществляющими производство безалкогольных напитков, ароматизированных и/или с добавлением сахара, кроме минеральных вод, являющихся потенциальными конкурентами.

Анализ проведен в целях полного, объективного, всестороннего рассмотрения дела, в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или отсутствии нарушения антимонопольного законодательства на рынке производства

безалкогольных напитков Республики Алтай, рассматриваемом в рамках дела № 9-А/18 от 30.07.2018г. о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция - 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 пункту 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации к результатам интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальная собственность), относятся, в том числе фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

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

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных 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, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается ГК РФ.

В целях установления сходства изображения, используемого ИП Н. на упаковках, коробках, этикетках, с товарным знаком по свидетельству №631034, УФАС по РА направило запрос в Федеральную службу по интеллектуальной собственности.

Из ответа Федерального государственного бюджетного учреждения Федеральный институт промышленной собственности (ФИПС) Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 29.06.2017г. (вх. № 2048) следует, что в результате исследования, проведенного в отношении изобразительного товарного знака по свидетельству № 631034, установлено, что представленное на этикетках и на поверхностях коробок обозначение, включающее словесный элемент «Безалкогольный» и /или словесные элементы «Горно-Алтайский» / «GORNO-ALTAJSKIJ», «Бальзам» / «BALSAM», расположенное на этикетках и поверхностях коробок горизонтально либо вертикально, соответственно, и изобразительные элементы в виде натуралистического изображения оленя и дерева **является сходным до степени смешения** с товарным знаком по свидетельству №631034, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу сходства изобразительных элементов (олений, деревьев), а также сходства композиционного решения обозначений и их цветового сочетания.

Следовательно, ИП Н. при оформлении внешнего облика вышеуказанного бальзама незаконно использует обозначения, схожие до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которого является ООО «Нарине», поскольку ООО «Нарине» не предоставило ему право на использование указанных обозначений.

Исходя из положения пункта 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» следует, что для квалификации действий хозяйствующих субъектов как недобросовестная конкуренция необходимо наличие трех квалифицирующих признаков. Такие действия:

- должны быть направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- должны противоречить законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно правовой позиции, изложенной в постановлениях Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.07.2006 № 2979/06, от 17.04.2012 № 16577/11, в пункте 37 «Обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 23.09.2015, вывод о сходстве до степени смешения обозначений делается на основе восприятия не отдельных элементов, а общего впечатления, которое производят это обозначение

и товарный знак в целом на среднего потребителя соответствующих товаров или услуг.

В рамках рассматриваемого заявления Управлением был проведен опрос граждан в сети «Интернет» на сайте Алтайского республиканского УФАС России (<http://altr.fas.gov.ru/>) и на официальной странице в социальной сети «ВКонтакте» (https://vk.com/ufas_ra). Управлением был задан вопрос: «является ли, по Вашему мнению, оформление данных безалкогольных бальзамов «Горно-Алтайский» схожим?». Результаты опроса показали, что внешнее оформление данных бальзамов являются схожим (32 опрошенных), а 6 опрошенных не считают схожими внешнее оформление данных бальзамов.

Таким образом, Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что в действиях ИП Н., выразившихся в использовании при оформлении внешнего облика безалкогольных бальзамов (на упаковках, коробках, этикетках) обозначений «словесный элемент «Безалкогольный» и /или словесные элементы «Горно-Алтайский» / «GORNO-ALTAJSKIJ», «Бальзам» / «BALSAM» и в виде натуралистического изображения оленя и дерева», схожих до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которого является ООО «Нарине», на основании свидетельства №631034, зарегистрированного 22.09.2017г. с датой приоритета с 05.07.2016г., усматриваются признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

04.10.2018г. Комиссия УФАС по РА на основании пункта 3 части 1.1 статьи 47, частей 1, 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции отложила рассмотрение дела №9-А/18 от 30.07.2018г. в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела. Комиссия УФАС по РА назначила рассмотрение дела на 08.11.2018г. в 15:00 часов.

Заключение об обстоятельствах дела было получено ИП Н. по электронной почте 10.10.2018г., ООО «Нарине» по электронной почте 10.10.2018г.

Возражений на заключение об обстоятельствах дела от ИП Н., ООО «Нарине» в адрес УФАС по РА не поступало.

08.11.2018г. рассмотрение дела было продолжено. На заседании комиссии присутствовал представитель ООО «Нарине». Ответчик ИП Н. надлежащим образом уведомленный о дате, времени и месте, на рассмотрение дела не явился.

Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что ИП Н. при оформлении внешнего облика безалкогольных бальзамов (упаковках, коробках, этикетках) с использованием обозначений «словесный элемент «Безалкогольный» и /или словесные элементы «Горно-Алтайский» / «GORNO-ALTAJSKIJ», «Бальзам» / «BALSAM» и в виде натуралистического изображения оленя и дерева», схожих до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которого является ООО «Нарине», нарушил требования пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

При решении вопроса о выдаче предписания Комиссия УФАС по РА руководствовалась тем фактом, что ИП Н. не представлены доказательства, подтверждающие прекращение использования обозначений «словесный элемент «Безалкогольный» и /или словесные элементы «Горно-Алтайский» / «GORNO-ALTAJSKIJ», «Бальзам» / «BALSAM» и в виде натуралистического

изображения оленя и дерева» при оформлении внешнего облика безалкогольных бальзамов, на упаковках, коробках, этикетках.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях индивидуального предпринимателя Н. нарушение пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в использовании при оформлении внешнего облика безалкогольных бальзамов на упаковках, коробках, этикетках обозначений «словесный элемент «Безалкогольный» и /или словесные элементы «Горно-Алтайский» / «GORNO-ALTAJSKIJ», «Бальзам» / «BALSAM» и в виде натуралистического изображения оленя и дерева», схожих до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которого является ООО «Нарине» на основании свидетельства от 22.09.2017г. №631034.

2. Выдать ИП Н. предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, путем прекращения незаконного использования на упаковках, коробках, этикетках обозначений «словесный элемент «Безалкогольный» и /или словесные элементы «Горно-Алтайский» / «GORNO-ALTAJSKIJ», «Бальзам» / «BALSAM» и в виде натуралистического изображения оленя и дерева» схожих до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которого является ООО «Нарине».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Республике Алтай для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении лица, виновного в нарушении антимонопольного законодательства.

Решение и предписание по делу будет изготовлено в течение 10 рабочих дней.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 9-А/18

22 ноября 2018 года

г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 22.11.2018г. по делу № 9-А/18 от 26.07.2018г. о нарушении ИП Н. пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выразившемся в использовании на упаковках, коробках, этикетках, обозначений «словесный элемент «Безалкогольный» и /или словесные элементы «Горно-Алтайский» / «GORNO-ALTAJSKIJ», «Бальзам» / «BALSAM» и в виде натуралистического изображения оленя и дерева» схожих до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которых является ООО «Нарине»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ИП Н. прекратить нарушение антимонопольного законодательства путем прекращения незаконного использования на упаковках, коробках, этикетках, обозначений «словесный элемент «Безалкогольный» и /или словесные элементы «Горно-Алтайский» / «GORNO-ALTAJSKIJ», «Бальзам» / «BALSAM» и в виде натуралистического изображения оленя и дерева», схожих до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которого является ООО «Нарине».

ИП Н. представить в срок **до 20.02.2019г.** в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай доказательства об исполнении пункта 1 настоящего предписания.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа, статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.