

Генеральному директору

ООО «СПАР Тула»

....

ул. Маршала Жукова, д. 5, г. Тула, 300036

info@spartula.ru

Индивидуальному предпринимателю

Т.В. Кузнецовой

ул. Бутлерова, .... ,

г. Дзержинск, Нижегородская обл.,  
606032,

ул. Водозаборная, .... , г. Дзержинск,  
Нижегородская обл., 606007

beleonora@bk.ru

РЕШЕНИЕ

**г. Тула**

Резолютивная часть решения оглашена 21 мая 2021г.

В полном объеме решение изготовлено 4 июня 2021г.

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: .... – заместитель руководителя управления –

начальник отдела,

Члены комиссии: .... – главный специалист – эксперт,

.... – специалист – эксперт,

.... – специалист – эксперт,

рассмотрев дело № 071/01/14.6-1036/2020, возбужденное по признакам нарушения ООО «СПАР Тула» (ИНН 7104044982, ОГРН 1047100326503, г. Тула, ул. Маршала Жукова, д. 5, 300036) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом (определение об отложении и о продлении срока рассмотрения дела № 071/01/14.6-1036/2020 о нарушении антимонопольного законодательства от 05.05.2021г. (исх. 2/2377 от 05.05.2021г.), направленное заказной корреспонденцией в адрес ООО «СПАР Тула» - г. Тула, ул. Маршала Жукова, д. 5 (почтовый идентификатор 30099159090131), индивидуального предпринимателя Кузнецовой Т.В. – Нижегородская обл., г. Дзержинск, ул. Бутлерова, .... (почтовый идентификатор 30099159090148), Нижегородская обл., г. Дзержинск, ул. Водозаборная, д. .... (почтовый идентификатор 30099159090155), полученными лицами: Обществом – 11.05.2021г., предпринимателем Кузнецовой Т.В. 17.05.2021г. (корреспонденция, направленная по двум адресам))

#### **УСТАНОВИЛА:**

01.10.2020г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступило заявление (вх.6300) индивидуального предпринимателя Кузнецовой Т.В. о незаконном использовании ООО «СПАР Тула» обозначения «Дачные» в наименовании товаров - пельменей, производимых и реализуемых Обществом, которое является сходным до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «Дачные» (свидетельство № 524507, заявка № 20137262, приоритет товарного знака 15.04.2013г., зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ 10.10.2014г., срок действия регистрации истекает 15.04.2023г.), зарегистрированным в отношении товаров вареники, пельмени (30-ый класс МКТУ) и принадлежащим предпринимателю Кузнецовой Т.В.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса РФ на товарный знак, то 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 п

интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

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

Статьей 1484 Гражданского кодекса РФ установлено, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии с статьей 1229 Гражданского кодекса РФ любым, не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак).

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 Гражданским кодексом РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными Гражданским кодексом РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную Гражданским кодексом РФ, другими законами (часть 1 статьи 1229 Гражданского кодекса РФ).

Частью 2 статьи 1484 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности, путем размещения товарного знака:

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

5) др.

Предприниматель Кузнецова Т.В., являясь правообладателем вышеуказанного товарного знака (знака обслуживания), вправе по своему усмотрению

использовать его при производстве и реализации любых из вышеперечисленных товаров - вареников,пельменей.

Так, в рамках лицензионного договора от 20.02.2017г., заключенного между предпринимателем Кузнецовой Т.В. и ООО «Ларнета», последнему предоставлено право использовать товарные знаки, в том числе «Дачные», для производства изготавливаемой и сбываемой продукции по классам МКТУ перечню товаров и услуг, указанных свидетельствах, а также применять и (товарные знаки) на упаковке и таре производимой продукции, на сопроводительной и деловой документации и рекламе.

За использование товарного знака «Дачные» ООО «Ларнета» в соответствии условиями вышеуказанного договора оплачивает предпринимателю Кузнецово Т.В. ежемесячное лицензионное вознаграждение в размере 30 000 руб. (вк НДС).

22.11.2019г. к правообладателю – индивидуальному предпринимателю Кузнецовой Т.В. обратился (исх.97) ООО «Ларнета» с просьбой снизить в два раза лицензионное вознаграждение по товарному знаку «Дачные», в связи с его использованием иным хозяйствующим субъектом – ООО «СПАР Тула».

В приложениях к своему заявлению, направленному в адрес антимонопольного органа 01.10.2020 (вх.6300), индивидуальный предприниматель Кузнецова Т.В. приложила копии документов, свидетельствующие о производстве реализации ООО «СПАР Тула» пельменей с наименованием «Дачные»: товарные чеки № 241 от 21.01.2019г., № 239 от 07.08.2020г., кассовый чек № 230 от 21.01.2019г. фотографий упаковок пельменей «Дачные».

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 (часть статьи 1484 Гражданского кодекса РФ).

Статьей 1515 Гражданского кодекса РФ определено, что 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 соответствии с пунктом 16 постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011г. № 1 «О некоторых вопросах применения особенной части Кодекса РФ о административных правонарушениях» в статье 14 Закона о защите конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией.

При анализе вопроса о том, является ли конкретное совершаемое лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения, но и положения статьи 10bis Парижской конвенции

по охране промышленной собственности, в силу которых акты недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

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

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

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

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

Подпунктом 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» установлено, что 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 причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Индивидуальный предприниматель Кузнецова Т.В. и ООО «СПАР Тула» являются конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одних товарных рынках:

- производство продукции из мяса убойных животных и мяса птицы (код ОКВЭД 10.13);

- производство мясных (мясосодержащих) консервов (код ОКВЭД 10.13.3);

- торговля оптовая неспециализированная пищевыми продуктами, напитками табачными изделиями (код ОКВЭД 46.39).

Пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение 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

ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетка; 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.

Согласно устным и письменным пояснениям ООО «СПАР Тула» (вх. 6825 с 02.11.2020г., вх.145 от 15.0.2021г.) Общество использовало не товарный знак «Дачные», принадлежащий индивидуальному предпринимателю Кузнецовой Т.В. а условное торговое наименование полуфабрикатов – «пельмени дачные» указанное в Технических условиях ТУ 9214-042-52924334-09, разработанных ЗАО «Росмясомолпром» и введенных в действие 05.10.2009г.

Между тем, в представленных Декларациях о соответствии Евразийского экономического союза (регистрационный номер ЕАЭС N RU Д-RU.AE41.B02017 с 05.04.2017г. (действие декларации по 04.04.2020г. включительно) регистрационный номер ЕАЭС N RU Д-RU.AB31.B.04266/20 от 24.04.2020г. (действие декларации по 23.04.2023г. включительно), свидетельствующих о производстве (изготовлении) ООО «СПАР Тула» полуфабрикатов в тесте замороженных полуфабрикатов мясосодержащих: пельменей «Дачные» с 2017г., отсутствует какая – либо информация о производстве Обществом пельменей «Дачные» соответствии Техническими условиями ТУ 9214-042-52924334-09.

Ни одного документа, кроме копии 1-2 листа Технических условий ТУ 9214-042-52924334-09, подтверждающего факт производства и реализации ООО «СПАР Тула» продукции – пельменей «Дачные» с использованием вышеуказанных технических условий, последним не представлено.

Кроме того, согласно информации, представленной ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» Федеральной службы по интеллектуальной собственности (вх.791 от 19.02.2021г.), при маркировке продукции производители должны учитывать возможные исключительные права третьих лиц на охраняемые средства индивидуализации, так как технические условия устанавливают требования к продукции, ее качеству и безопасности процесса производства, однако не относятся к документам, отменяющим действие исключительных прав на средства индивидуализации.

Комиссия Управления отмечает, что факт указания ООО «СПАР Тула» на упаковках спорного товара – пельменей «Дачные» товарного знака «Тулский мясокомбинат ТМК», не освобождает Общество от соблюдения исключительных прав и интеллектуальной собственности третьих лиц, в рассматриваемых обстоятельствах индивидуального предпринимателя Кузнецовой Т.В.

Товарными накладными от 16.01.2019г. № СТЦш001889, от 05.08.2020г. № СТЦш02723 подтверждается факт поставки ООО «СПАР Тула» пельменей «Дачные» магазины торговой сети «СПАР Тула», расположенные в городах Новомосковск (ул. Трудовые резервы, д.27) и Алексин (ул. Мира, д. 20).

Документы, подтверждающие фактический объем производства и реализации (в натуральном и денежном выражении) ООО «СПАР Тула» пельменей «Дачные» последним не представлены.

03.03.2021г. лицам, участвующим в деле, направлено заключение о обстоятельствах дела № 071/01/14.6-1036/2020 (исх.2/1054 от 10.03.2021г.) согласно статье 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции».

Со стороны индивидуального предпринимателя Кузнецовой Т.В. в адрес Управления (Комиссии по рассмотрению настоящего дела) письменных пояснений, возражений, дополнительных доказательств не поступало.

15.04.2021г. от ООО «СПАР Тула» поступило ходатайство (вх.2046) об отложении рассмотрения настоящего дела, в связи с необходимостью предоставления дополнительных доказательств.

Вышеуказанное ходатайство Общества удовлетворено Комиссией: рассмотрение дела отложено на 06.05.2021г. (определение об отложении срока рассмотрения дела № 071/01/14.6-1036/2020 от 15.04.2021г. (исх.2/1985 с 20.05.2021г.).

Поскольку в соответствии с Указом Президента РФ В.В. Путина от 23.04.2021г. № 242 «Об установлении на территории РФ нерабочих дней в мае 2021г.» с 4 по 11 мая 2021 года были объявлены нерабочими днями на территории РФ, Комиссией рассмотрение дела, назначенного на 06.05.2021г., отложено на 21.05.2021г. (определение об отложении и о продлении срока рассмотрения дела № 071/01/14.6-1036/2020 о нарушении антимонопольного законодательства с 05.05.2021г. (исх.2/2377)).

13.05.2021г. от ООО «СПАР Тула» поступили документы (вх.2680):

- копия выписки из рекламного буклета ООО «СПАР Тула» за период с 03 по 11 июля 2013 года;

- копия выписки из рекламного буклета Общества за период с 14 по 27 августа 2013 года;

- копия выписки с сайта [www.MySLO.ru](http://www.MySLO.ru) электронной версии газеты «Слобода» № 27 (969) от 03 июля 2013г.,

свидетельствующие о производстве и реализации ООО «СПАР Тула» товара пельменей с наименованием «Дачные» до регистрации предпринимателем Кузнецовой Т.В. товарного знака (знака обслуживания) «Дачные».

Комиссия Управления отмечает, что данные доказательства Общества не могут являться основанием для переоценки обстоятельств, установленных антимонопольным органом в заключении по настоящему делу от 03.03.2021г. поскольку в соответствии с частью 1 статьи 1491 Гражданского кодекса РФ исключительное право на товарный знак действует в течение десяти лет с даты подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака

федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности либо в случае регистрации товарного знака по выделенной заявке с дат подачи первоначальной заявки.

Заявка индивидуальным предпринимателем Кузнецовой Т.В. подана 15 апреля 2013г., именно с этой даты действует исключительное право на товарный знак «Дачные», а ООО «СПАР Тула», исходя из документов, представленный 13.05.2021г. (вх.2/2377), использовало данное обозначение (наименование) производимой и реализуемой продукции в июле 2013г., т.е. уже в период действия исключительного права.

Важно отметить, что продолжительное использование Обществом обозначения (наименования) «Дачные» не наделяет ООО «СПАР Тула» исключительным правом на данное обозначение (наименование), порядок приобретения, а также владения, пользования и распоряжения исключительными правами определяется Гражданским кодексом РФ.

Пленум Верховного Суда РФ в своем постановлении от 04.03.2021г. № 2 «о некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судам антимонопольного законодательства», в пункте 30 разъяснил, что в силу запрета недобросовестной конкуренции хозяйствующие субъекты вне зависимости от их положения на рынке при ведении экономической деятельности обязаны воздерживаться от поведения, противоречащего законодательству и (или) сложившимся в гражданском обороте представлениям о добропорядочном разумном и справедливом поведении (статья 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, пункты 3, 4 статьи 1 Гражданского кодекса, пункты 7 и 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

При рассмотрении спора о нарушении запрета недобросовестной конкуренции должны быть установлены в совокупности:

- факт осуществления хозяйствующим субъектом действий, способных оказать влияние на состояние конкуренции;
- отличие избранного хозяйствующим субъектом способа конкуренции на рынке от поведения, которое в подобной ситуации ожидалось бы от любого субъекта преследующего свой имущественный интерес, но не выходящего за пределы осуществления гражданских прав и честной деловой практики;
- направленность поведения хозяйствующего субъекта на получение преимущества, в частности имущественной выгоды или возможности ее извлечения, при осуществлении экономической деятельности за счет иных участников рынка, в том числе посредством оказания влияния на выбор покупателей (потребителей), на возможность иных хозяйствующих субъектов конкурирующих добросовестно, извлекать преимущество из предложения товаров на рынке, на причинение вреда хозяйствующим субъектам-конкурентам иными подобными способами (например, в результате использования (умаления) чужой деловой репутации).

Для доказывания факта недобросовестной конкуренции необходимо установление как специальных признаков, определенных нормами статей 14.1 14.7 Закона, так и общих признаков недобросовестной конкуренции предусмотренных пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, статьей 1С bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности.

В рамках рассмотрения настоящего дела Комиссией установлена совокупность признаков недобросовестной конкуренции, определенных как антимонопольным законодательством (статьями 4, 14.6), так и Парижско конвенцией по охране промышленной собственности:

- ООО «СПАР Тула» и индивидуальный предприниматель Кузнецова Т.В., являются конкурентами, осуществляющими деятельность на одних товарных рынках;
- недобросовестные действия Общества по производству и введению в оборот товара – пельменей с использованием в их наименовании обозначения «Дачные», способны оказать влияние на состояние конкуренции;
- вышеуказанные действия ООО «СПАР Тула» не отвечают принципам добропорядочности, разумности и справедливости, противоречат обычаям делового оборота, поскольку направлены на получение преимуществ предпринимательской деятельности – оттоку контрагентов правообладателями использующих на законных основаниях товарный знак «Дачные», а также потенциальных потребителей товара -пельменей с наименованием «Дачные»;
- причиняют или способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту конкуренту – индивидуальному предпринимателю Кузнецовой Т.В, либо нанесет ущерб ее деловой репутации (причинение вреда);
- производство и реализация ООО «СПАР Тула» пельменей с наименованием «Дачные» способно вызвать смешение пельменями «Дачные», производство реализацию которых осуществляет правообладатель и ее контрагенты.

При таких обстоятельствах, Комиссия Управления, исследовав доказательства имеющиеся в материалах настоящего дела, заслушав пояснения, лиц участвующих в деле, приходит к выводу о том, что действия ООО «СПАР Тула» по использованию обозначения «Дачные» в наименовании производимой реализуемой им продукции – пельменей «Дачные», сходного до степен смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «Дачные», принадлежащим индивидуальному предпринимателю Кузнецовой Т.В., являются актом недобросовестной конкуренцией, поскольку противоречат положениям Гражданского кодекса РФ, Федерального закона «О защите конкуренции»: обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, принципам разумности, справедливости, вследствие чего потребители могут быть введен в заблуждение, а последнему причинены и/или могут быть причинены убытки и/или вред деловой репутации.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о нарушении ООО «СПА Тула» требований антимонопольного законодательства и полагает необходимыми

выдать ему предписание об устранении нарушений.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьям 49-50 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия

**РЕШИЛА:**

**1.** Признать ООО «СПАР Тула» (ИНН 7104044982, ОГРН 1047100326503, г. Тула, ул. Маршала Жукова, д. 5, 300036) нарушившим пункт 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании обозначения «Дачные» в наименовании производимой и реализуемой продукции – пельменей «Дачные», сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «Дачные», принадлежащим индивидуальному предпринимателю Кузнецовой Т.В. (свидетельство № 524507, заявка № 20137262, приоритет товарного знака 15.04.2013г., срок действия регистрации истекает 15.04.2023г.).

**2.** Выдать ООО «СПАР Тула» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции.

**3.** Материалы дела передать уполномоченному должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении ответственных лиц ООО «СПАР Тула» к административной ответственности по части 2 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии:

....

Члены Комиссии:

....

....

....

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

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