

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 054/01/14.4-248/2020

«15» июля 2020 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело № 054/01/14.4-248/2020, возбужденное по признакам нарушения АО «Производственно-коммерческая фирма «Новосибхлеб» (630063, город Новосибирск, улица Чехова, дом 276, кабинет 4, ОГРН: 1025401923315, Дата присвоения ОГРН: 09.12.2002, ИНН: 5405119483) ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в регистрации и использовании товарного знака (знака обслуживания) № 705005,

в присутствии:

- представителей АО «Новосибхлеб»: <...> (доверенность от 11.06.2020г.), <...> (доверенность № 22342/4 от 09.04.2020г.),
- представителя ОАО «Комбинат «Русский хлеб» - <...> (доверенность от 09.01.2020г.),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступили заявления ОАО «Комбинат «Русский хлеб» (вх. №№ 13574э, от 13.11.19; 13840, 13861 от 18.11.2019г.) по факту нарушения антимонопольного законодательства АО «Производственно-коммерческая фирма «Новосибхлеб» (ОГРН: 1025401923315), в части недобросовестной конкуренции.

Как указывает заявитель, в адрес ОАО «Комбинат «Русский хлеб» поступила досудебная претензия о прекращении незаконного использования товарного знака и нарушения прав правообладателя. Как следует из данной претензии АО «Производственно-коммерческая фирма «Новосибхлеб» является правообладателем исключительных прав на товарный знак (знак обслуживания) «ИРЭК», зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания 22 марта 2019г. (приоритет товарного знака 15 марта 2016 года, срок действия истекает 15 марта 2026 года). Данный факт подтверждается прилагаемым к претензии свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) №705005, выданным Федеральной службой по интеллектуальной собственности.

В связи с чем АО «Производственно-коммерческая фирма «Новосибхлеб»

уведомляет о запрете использования товарного знака «ИРЭК» и просит ОАО «Комбинат «Русский хлеб» прекратить нарушение исключительных прав на товарный знак.

Заявитель считает, что подобные действия со стороны АО «Производственно-коммерческая фирма «Новосибхлеб» являются актом недобросовестной конкуренции ввиду следующего.

ОАО «Комбинат «Русский хлеб» и АО «Производственно-коммерческая фирма «Новосибхлеб» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке по производству и реализации хлебобулочных и кондитерских изделий на территории Российской Федерации.

До даты подачи заявки на регистрацию товарного знака ОАО «Комбинат «Русский хлеб» уже производил и реализовывал продукцию - пряники «ИРЭК», был получен сертификат соответствия на продукцию №РОСС RU/AJ182.B01480 срок действия с 24.12.2001г., которое в дальнейшем подтверждалось.

Рецептура пряников «ИРЭК», а, следовательно, и наименование известно с 1986 года, указана в «Рецептуре на пряники», утвержденной Госагропром СССР Отдел Пищевой Промышленности Всесоюзный научно-исследовательский институт кондитерской промышленности.

Данную продукцию - пряники «ИРЭК», производят и реализуют на территории РФ и иные третьи лица:

ОАО «Кемерово хлеб», г. Кемерово, пр. Кузнецкий, 105; ОАО «Сарапульский хлебокомбинат» г. Сарапул, ул. Железнодорожная дом 20; ЗАО «Архангельскхлеб», г. Архангельск, ул. Мещерского дом 3; ОАО «Хлебокомбинат Тимашевского райпо», Краснодарский край, г. Тимашевск, ул. Гибридная, 2г; ООО «Пастарель», г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, 4; ОАО «Первый хлебокомбинат», г. Челябинск, ул. 3-го Интернационала дом 20, и другие производители.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России АО «Новосибхлеб» представлены пояснения и документы, согласно которым Акционерное общество «Производственно-коммерческая фирма «Новосибхлеб» является правообладателем исключительных прав на товарный знак (знака обслуживания) ИРЭК, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания 22 марта 2019 г. (приоритет товарного знака 15 марта 2016 года, срок действия истекает 15 марта 2026 года).

Согласно свидетельству на товарный знак, приоритет товарного знака правообладателя установлен 15 марта 2016 г., срок действия регистрации истекает 15 марта 2026 г. В соответствии с вышеназванным свидетельством на товарный знак, товарный знак правообладателя распространяется на Класс МКТУ и перечень товаров и/или услуг: 30-пряники.

Таким образом, на основании изложенного, руководствуясь статьей 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее также - «ГК РФ»), товарный знак правообладателя относится к охраняемому средству индивидуализации.

Вышеизложенные факты, обстоятельства, основания служат безусловным

доказательством наличия у правообладателя исключительных прав на товарный знак ИРЭК, используемый ОАО «Комбинат «Русский хлеб» в качестве наименования продукции «пряники ИРЭК».

Правообладателем товарного знака не предоставлено ОАО «Комбинат «Русский хлеб» права на введение продукции (товаров) в гражданский оборот на территории Российской Федерации, рекламы, производства информационных материалов, этикетки, упаковки и иного другого использования товарного знака «ИРЭК».

Как указывает АО «Новосибхлеб», рецептура и технологическая инструкция по производству пряника «ИРЭК» была утверждена 20 июля 1999 года. С этого же момента началось и его производство. Данная продукция успешно реализуется через торговые сети и в розничной торговле, с 2008 года по 2019 год продукции (пряники) под торговым знаком ИРЭК реализовано на сумму более 70 000 000 рублей.

В соответствии с п. 1. ст. 29 ФЗ «О бухгалтерском учете» первичные учетные документы, регистры бухгалтерского учета, бухгалтерская (финансовая) отчетность, аудиторские заключения о ней подлежат хранению экономическим субъектом в течение сроков, устанавливаемых в соответствии с правилами организации государственного архивного дела, но не менее пяти лет после отчетного года. Таким образом, срок хранения документов, подтверждающих изготовление и реализацию продукции под наименованием «ИРЭК», прошел, и данные документы были уничтожены в 2006 году, что подтверждается Актом об уничтожении первичных документов (за период с 1993 по 1999 годы) от 12.02.2006 года. Первичные документы за 2000-2007 гг. были уничтожены в 2012 году, что подтверждается Актом об уничтожении первичных документов (за период с 2000 по 2007 годы) от 06.06.2012 года.

В соответствии с Интернет-ресурсом web.archive.org, который фиксирует содержание различных сайтов на определенные даты, АО «Новосибхлеб» были сделаны скриншоты с официального сайта АО «Новосибхлеб» (www.novosibhlebb.ru) с указанием на товар «пряники «ИРЭК» на даты: 06.06.2004, 01.09.2006, 01.02.2008, 05.04.2008, 15.10.2011, 05.01.2014, 18.02.2015. Скриншоты подтверждают, что с 2004 г. на официальном сайте АО «Новосибхлеб» www.novosibhlebb.ru в разделе «Продукция» размещался товар «пряники «ИРЭК». Данное обстоятельство подтверждает, что АО «Новосибхлеб» производило и реализовывало данную продукцию в течение длительного времени.

Дополнительно в подтверждение производства и реализации продукции «пряники «ИРЭК» АО «Новосибхлеб» предоставлен Сертификат соответствия сроком действия с 20.06.2006 года по 19.06.2009 года и Сертификат соответствия сроком действия с 10.06.2009 года по 09.06.2012 года, в приложении к которым указана продукция Пряники «ИРЭК», а также указан изготовитель - ОАО «Новосибхлеб».

Таким образом, по мнению АО «Новосибхлеб» за длительный период реализации пряников «ИРЭК» у потребителей сформировалась связь между данным обозначением и АО «Новосибхлеб». Для закрепления прав на обозначение «ИРЭК», длительное время используемое АО «Новосибхлеб», был зарегистрирован товарный знак «ИРЭК» № 705005 в отношении товаров 30 класса МКТУ - пряники. После подачи заявки на регистрацию товарного знака «ИРЭК» № 705005 АО

«Новосибхлеб» также продолжило осуществлять производство и реализацию товаров под этим обозначением.

Рассмотрев представленные материалы, Новосибирским УФАС России возбуждено настоящее дело.

16.06.2020г. на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России представителем ОАО «Комбинат «Русский хлеб» приобщены распечатки сайтов различных компаний, осуществляющих производство и реализацию пряников под наименованием «ИРЭК» на территории Российской Федерации. 17.06.2020г. ОАО «Комбинат «Русский хлеб» представлен неполный письменный перечень компаний, которые, по мнению Общества, также могут осуществлять производство и реализацию пряников «ИРЭК». (вх. № 10812э).

Определением об отложении дела от 16.06.2020г. Комиссия Новосибирского УФАС России определила запросить документальные сведения о производстве и реализации продукции – пряники под наименованием «ИРЭК», у следующих лиц: ООО "КОМБИНАТ КОНДИТЕРСКИХ ИЗДЕЛИЙ "АГЕЕВСКИЙ"; ОАО "ВОЛЖСКИЙ ПЕКАРЬ"; ООО "ПАСТАРЕЛЬ"; Закрытое Акционерное Общество работников «Народное предприятие «Архангельскхлеб»; ООО "САРАПУЛЬСКИЙ ХЛЕБОКОМБИНАТ"; ООО "ТОРГОВЫЙ ДОМ "ЛЮБИНСКИЙ"; АО "ЧЕРЕПОВЕЦКИЙ ХЛЕБОКОМБИНАТ"; АО "ПЕРВЫЙ ХЛЕБОКОМБИНАТ"; ООО "ХЛЕБОКОМБИНАТ ТИМАШЕВСКОГО РАЙПО"; АО "БУРЯТХЛЕБПРОМ"; ООО "КОНДИТЕРСКАЯ КОМПАНИЯ "ДЫМКА"; ООО "ТОРГОВЫЙ ДОМ "ТАЛИЦА - ХЛЕБ"; АО "РЕЖЕВСКОЙ ХЛЕБОКОМБИНАТ".

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России следующие лица представили информацию о производстве и реализации пряников «ИРЭК», в том числе, в периоды с 2002г., 2004г., 2011г., 2017г.: ООО "ХЛЕБОКОМБИНАТ ТИМАШЕВСКОГО РАЙПО", АО "БУРЯТХЛЕБПРОМ", ОАО "ВОЛЖСКИЙ ПЕКАРЬ", АО "ПЕРВЫЙ ХЛЕБОКОМБИНАТ", ООО "ТОРГОВЫЙ ДОМ "ЛЮБИНСКИЙ".

Кроме того, АО "ПЕРВЫЙ ХЛЕБОКОМБИНАТ" представило сведения (вх. № 12671э от 13.07.20), что после получения уведомления от АО «Новосибхлеб» о регистрации права на товарный знак № 705005 – «ИРЭК», с требованием о прекращении безвозмездного использования указанного товарного знака, Обществом был осуществлен запрос документов в ФИПС в целях обжалования регистрационных действий, так как по мнению Общества, данное обозначение является общепринятым наименованием и в отношении указанного обозначения не может быть установлено исключительное право использования.

Закрытое Акционерное Общество работников «Народное предприятие «Архангельскхлеб» представило письмо (вх. № 12009э от 03.07.20), согласно которому продукции с наименованием «ИРЭК» выпускают столько, сколько существует ГОСТ на пряники "ИРЭК". Предприятие существует с 1932 года. Продукцию поставляет на территории Архангельской области. Никакой специальной рекламы этой продукции Общество не делало, поскольку она и так общеизвестна, как привычные всем пряники мятные, пряники молодежные, пряники комсомольские, масло сливочное или аналогичные традиционные продукты и в рекламе не нуждается.

Рассмотрев представленные материалы, Новосибирское УФАС России отмечает следующее.

В силу п. 7 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно п. 5 ст. 4 Закона «О защите конкуренции», хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Согласно представленным документам, АО «Новосибхлеб» и ОАО «Комбинат «Русский хлеб» осуществляют деятельность на одном товарном рынке, следовательно, являются конкурентами.

Согласно п.9 ст.4 Закона «О защите конкуренции», недобросовестная конкуренция - это 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, признаются недобросовестной конкуренцией.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного **права** на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

Согласно представленным сведениям, ОАО «Комбинат «Русский хлеб» зарегистрировано 22.11.2002г. Способ образования юридического лица: Создание юридического лица путем реорганизации до 01.07.2002. Дата регистрации до 1 июля 2002 года 20.05.1993. Сертификат соответствия, в том числе, на продукцию «*Изделия кондитерские пряничные: ирэк*» получено ОАО «Комбинат «Русский хлеб» 24.12.2001г. Также Обществом представлены счет-фактуры и товарные накладные, подтверждающие реализацию продукции под наименованием «ИРЭК» с 2009 года.

Таким образом, ОАО «Комбинат «Русский хлеб» длительное время использует в своей предпринимательской деятельности обозначение «ИРЭК».

Представленная заявителем Рецепттура на пряники (издания ГОСАГРОПРОМ СССР Отдел пищевой промышленности всесоюзный научно-исследовательский институт кондитерской промышленности; Москва – 1986г.) содержит рецепттуру № 23 – ПРЯНИКИ «ИРЭК». Данная рецепттура четко определяет состав пряников, наименование сырья и их пропорции. Наименование пряников как «ИРЭК» определено в указанной рецепттуре, что подтверждает факт того, что данный термин «ИРЭК» является общепринятым и этот термин вошел во всеобщее

употребление для определения конкретного вида товаров, а именно пряников с 1986 года.

Учитывая данные обстоятельства, а также представленные рядом других юридических лиц сведения о производстве и реализации на территории Российской Федерации пряников «ИРЭК», Новосибирское УФАС России приходит к выводу о широкой известности данного обозначения на территории Российской Федерации задолго до регистрации АО «Новосибхлеб» товарного знака (знака обслуживания) № 705005.

Таким образом, обозначение «ИРЭК» в качестве наименования пряников определенной рецептуры, известно среди потребителей вне зависимости от производителя данных пряников.

Кроме того, АО «Новосибхлеб» не представлено сведений об авторстве на данное обозначение, уникальной отличительной особенности зарегистрированного обозначения, либо о правопреемстве правообладателя обозначения «ИРЭК» времен СССР.

Новосибирское УФАС России также отмечает следующее. В дополнительных пояснениях от 07.05.2020г. (вх. № 7864), АО «Новосибхлеб» отмечает, что за пределами Новосибирской области пряники «ИРЭК», произведенные АО «Новосибхлеб», не реализовывались. Таким образом, у потребителей, проживающих за пределами Новосибирской области, не могло сложиться твердой ассоциации между наименованием продукции «ИРЭК» и АО «Новосибхлеб». Известность среди широкого круга потребителей данное обозначение получило благодаря совокупности действий по производству и реализации многих компаний. В то же время, зарегистрированный товарный знак имеет правовую охрану на всей территории Российской Федерации, что может затронуть интересы и ограничить в правах ряд других производителей, осуществляющих длительное время производство и реализацию пряников «ИРЭК».

Направленная в адрес заявителя претензия АО «Новосибхлеб» свидетельствует о намерении Общества учинить препятствия ОАО «Комбинат «Русский хлеб» в осуществлении предпринимательской деятельности, выраженных в запрете на использование обозначения «ИРЭК» что повлечет за собой исчезновение из ассортимента изготавливаемой ОАО «Комбинат «Русский хлеб» продукции определенного товара и, как следствие, приведет к убыткам последнего.

Также Новосибирское УФАС России принимает во внимание информацию, представленную АО "ПЕРВЫЙ ХЛЕБОКОМБИНАТ", о том, что Общество также получило уведомление от АО «Новосибхлеб» о регистрации права на товарный знак № 705005 – «ИРЭК», с требованием о прекращении безвозмездного использования указанного товарного знака.

Исходя из изложенного, АО «Новосибхлеб» знало или должно было знать о том, что третьи лица (третье лицо) на момент подачи заявки на регистрацию обозначения в качестве товарного знака законно использовали соответствующее обозначение для индивидуализации производимых и реализуемых ими товаров или оказываемых услуг без регистрации в качестве товарного знака, а также то, что такое обозначение приобрело известность среди потребителей.

Таким образом, из материалов дела следует, что приобретая исключительное право на товарный знак, АО «Новосибхлеб» имело намерение создать иным хозяйствующим субъектам препятствия в осуществлении предпринимательской деятельности.

Исходя из вышеизложенного, действия АО «Новосибхлеб» по приобретению товарного знака формально осуществлялись в соответствии с требованиями закона, но, тем не менее, противоречат требованиям добросовестности, разумности и справедливости, поскольку АО «Новосибхлеб» получило свидетельство на товарный знак, зарегистрировав обозначение, которое до даты подачи заявки на регистрацию указанного товарного знака и его приобретения, уже использовалось иными лицами, в том числе ОАО «Комбинат «Русский хлеб», при осуществлении предпринимательской деятельности на товарном рынке Российской Федерации.

Также АО «Новосибхлеб» после регистрации и получения прав на указанные товарные знаки, учинило препятствия в осуществлении предпринимательской деятельности ОАО «Комбинат «Русский хлеб», чем причинило заявителю убытки в виде юридических издержек, а также создало возможность наступления негативных последствий в виде упущенной выгоды, вследствие невозможности в будущем реализовывать товар под наименованием «ИРЭК», которое уже было узнаваемо потребителем, зарекомендовало себя на рынке определенным положительным образом.

Следовательно, в действиях АО «Новосибхлеб» усматриваются признаки нарушения ч.1 ст. 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившиеся в регистрации и использовании прав на товарный знак (знак обслуживания) № 705005.