

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАРАЧАЕВО-ЧЕРКЕССКОЙ РЕСПУБЛИКЕ**

369000, г. Черкесск,

тел. 26-63-56,

пр. Ленина, 38

факс (8782) 26-64-55

_____ № _____

на № _____ от _____

РЕШЕНИЕ

Оглашено: 19 марта 2019 г.

Изготовлено в полном объеме: 01 апреля 2019 г.

г. Черкесск

Комиссия Карачаево-Черкесского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии – А.С.Уракчиева – руководителя управления;

Членов Комиссии:

- С.М.Кумратова – начальника отдела защиты конкуренции и контроля органов власти;

- Л.М.Татаршаовой – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции и контроля органов власти;

- А.А. Шебзухова – специалиста-эксперта отдела контроля закупок,

в присутствии представителей ответчиков ООО

«Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» -
<...>(доверенность <...>)

представителя заявителя ООО «Тураково» (ОГРН 1105042003990)
- <...>(доверенность <...>)

представителя заинтересованного лица ООО «Тураково» (ОГРН
1185007003906)-<...>,

рассмотрев дело №18 по признакам нарушения ООО
Агроптицепредприятие «Черкесское» - птицекомбинат «Черкесский»
(369000, КЧР, г. Черкесск ул. Октябрьская 1 ИНН: 0901042969, ОГРН:
1020900508661), ст. 14.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ
«О защите конкуренции», выразившиеся в недобросовестной
конкуренции путем распространения дискредитирующей ООО
«Тураково» информации контрагентам

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 2 статьи 39 Федерального закона от 26 июля
2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон
о защите конкуренции) основанием для возбуждения и рассмотрения
дела о нарушении антимонопольного законодательства являются
заявления юридического лица или физического лица, указывающие
на наличие признаков нарушения антимонопольного
законодательства.

15.10.2018 г. в УФАС по КЧР поступила жалоба от «ООО
Тураково» (125047, г. Москва, Сергиево-Посадский район, г. Сергиев
Посад, дер. Тураково, д.116а ОГРН 1185007003906) на
неправомерные действия ООО «Агроптицепредприятие
«Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» (369000, КЧР, г. Черкесск
ул. Октябрьская 1 ИНН: 0901042969, ОГРН: 1020900508661),
выразившиеся в недобросовестной конкуренции путем
распространения дискредитирующей ООО «Тураково» информации
контрагентам.

Проанализировав материалы дела УФАС по КЧР установлено.

Федеральная служба по интеллектуальной собственности по
результатам рассмотрения возражения о предоставлении правовой
охраны товарному знаку по свидетельству №643269 поступившего
16.02.2018 года от ООО Агроптицепредприятие «Черкесское»-

птицекомбинат «Черкесский», вынесла Заключение от 07.09.2018 года, согласно которому (далее-решение Роспатента)) предоставление охраны Товарному знаку было признано недействительным частично в отношении 05 класса МКТУ «диетическое питание; детское питание», всех товаров 16, 9 и 30 классов МКТУ, услуг 35 класса МКТУ «продвижение товаров третьих лиц» оптовая и розничная продажа товаров» и всех услуг 39 класса МКТУ.

С 18.09.2018 года по 21.09.2018 года согласно представленным материалам ООО Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский», а именно юрисконсульт организации <...>, произвел рассылку электронных писем на почтовые адреса следующим контрагентам ООО «Тураково»: ООО «Гиперглобус», ООО «Астарта», ООО Юрий Польский мясокомбинат», ООО «КТЕНАНТА». В указанных письмах контрагентам ООО «Тураково» сообщалось, что «Использование обозначения «ИЗ ТУРАКОВО» на всех продуктах питания является незаконным с 2016 года, «Использование при производстве пельменей обозначений «ИЗ ТУРАКОВО», является незаконным, а указанные товары являются контрафактными». Таким образом, ООО Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» заявляет о контрафактности всей поставляемой ООО «Тураково» продукции с использованием обозначения «ИЗ ТУРАКОВО» начиная с 2016 года, а так же требовало изъять уже поставленную продукцию из оборота и предлагало заменить поставляющего якобы контрафактный товар ООО «Тураково» своими партнерами (ИП Перевертайлов Ю.Н.) .

Таким образом, ООО Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» сообщало контрагентам ООО «Тураково», что весь поставляемый с 2016 года товар с обозначением «ИЗ ТУРАКОВО», является контрафактным.

В материалах, приложенных к заявлению, имеются также доказательства о складывающемся мнении контрагентов о контрафактности всей продукции, производимой ООО «Тураково» (письмо ООО «Юрьев-Польский мясокомбинат от 24.09.2018 года №б/н).

В силу положения статьи 14.1 Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" не допускается недобросовестная конкуренция путем дискредитации, то есть распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки

хозяйствующему субъекту и (или) нанести ущерб его деловой репутации, в том числе в отношении качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей.

Согласно Письму ФАС России от 28.06.2018 N АД/48621/18 "О применении статьи 14.1 Федерального закона "О защите конкуренции" под ложностью информации понимается полное несоответствие распространяемой информации действительному положению дел.

Учитывая в совокупности все обстоятельства, УФАС по КЧР на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 30.10.2018 года выдало в отношении ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат Черкесский» (369000, КЧР, г. Черкесск ул. Октябрьская 1 ИНН: 0901042969, ОГРН: 1020900508661 предупреждение. Согласно которому ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат Черкесский» в срок до 15 ноября 2018г. было предложено:

1) прекратить распространение ложных и искаженных сведений о реализации ООО «Туракова» контрафактной продукции с нарушением интеллектуальных прав ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» с указанием на ложность и искаженность названной информации;

2) отозвать все письма и любую иную корреспонденцию содержащую сведения о реализации ООО «Тураково» контрафактной продукции.

16.11.2018 года от ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат Черкесский» (далее-птицекомбинат «Черкесский») в адрес антимонопольного органа поступили письменные возражения № 80 от 16.11.2018 года на предупреждение, к которым птицекомбинат Черкесский приложил копии документов. Так же птицекомбинат Черкесский не согласился с доводом заявителя о том, что птицекомбинат «Черкесский» намеренно распространяет искаженную информацию о контрафактности всех товаров ООО «Тураково», независимо от даты их производства и введения в оборот.

Руководствуюсь частью 8 статьи 39.1 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

29.11.2018 года Приказом №102А было возбуждено дело №18 по признакам нарушения ООО Агроптицепредприятие «Черкесское» - птицекомбинат «Черкесский» (369000, КЧР, г. Черкесск ул. Октябрьская 1) статьи 14.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Определением о назначении дела №18 о нарушении антимонопольного законодательства №3192-1/7 от 03.12.2018 года было определено назначить дело №18 к рассмотрению на 10 часов 00 минут 18.12.2018 года.

18.12.2018 года Комиссией УФАС по КЧР по рассмотрению дела №18 было определено отложить рассмотрение дела №18 на 30.01.2019 года в связи с необходимостью получения дополнительной информации.

В рамках рассмотрения дела 10.01.2019 года в УФАС по КЧР поступило ходатайство от ООО «Тураково» (ОГРН 1185007003906), согласно которому просит привлечь их в качестве заинтересованного лица по делу №18 возбужденному 29.11.2018 года, так как фактически согласно имеющимся данным ООО «Тураково» (ОГРН 1185007003906) является лицом осуществляющим реализацию продукции «ИЗ ТУРАКОВО».

30.01.2019 года Комиссия Карачаево-Черкесского УФАС России по рассмотрению дела №18 определила ходатайство ООО «Тураково» (ОГРН 1185007003906), о привлечении их в качестве заинтересованного лица по делу №18 удовлетворить, на основании пункта 3 части 1 статьи 42 Закона о защите конкуренции.

С учетом вышеизложенного Комиссий УФАС по КЧР так же было принято решение направить письмо в ФАС России с просьбой изложить свою позицию о наличии или отсутствии нарушения со стороны ООО Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский». Позиция ФАС изложена в письме №АК/10640/19 от 13.02.2019 года.

В соответствии с частью 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающее 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 распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим кодексом не предусмотрено иное.

Согласно части статьи 1484 Гражданского Кодекса РФ, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладатель), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в том числе, путем размещения товарного знака 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 (пункт 1 части статьи 1484 ГК РФ).

В силу положений абзаца части 1 статьи 1229 ГК РФ правообладатель может по своему усмотрению разрешить 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 настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется

без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Частью 3 статьи 1484 ГК РФ установлено, что 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 возникает вероятность смешения.

Таким образом, незаконным использованием товарного знака признается использование товарного знака или сходного с ним обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров без согласия правообладателя. Учитывая тот факт что ООО «Тураково» в период 06.04.2016 по 06.09.2018 являлось правообладателем товарного знака «ИЗ ТУРАКОВО» принятие Роспатентом решения о признании недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку не может свидетельствовать о том, что введенная в гражданский оборот до принятия такого решения продукция, на которой размещен товарный знак, является контрафактной.

Согласно разъяснениям, содержащимся в пункте 54 постановления Пленума Верховного суда РФ №5 и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ №29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действия части четвертой ГК РФ» решение Роспатента о признании недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку вступает в силу со дня его принятия, такое решение влечет аннулирование товарного знака и соответствующего исключительного права с момента подачи в Роспатент заявки на регистрацию товарного знака.

Соответственно, признание Роспатентом недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку влечет за собой аннулирование товарного знака и прекращение исключительного права правообладателя на использование товарного знака способами, указанными в статьях 1229 и 1484 ГК РФ.

При этом само по себе признание Роспатентом недействительным предоставление правовой охраны товарного

знака не означает, что в период действия правовой охраны товарного знака правообладатель не имеет права использовать товарный знак любым не противоречащим закону способом, в том числе размещать его на реализуемой им продукции.

Последующее принятие Роспатентом решения о признании недействительным предоставление правовой охраны товарного знака, не свидетельствует о незаконности предшествующих принятию такого решения действий правообладателя по использованию товарного знака при введении в оборот продукции. В этой связи, действия ООО «Тураково» по размещению товарного знака «ИЗ ТУРАКОВО» на продукции, совершенные в пределах срока предоставления правовой охраны указанному товарному знаку и до принятия Роспатентом решения о признании недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, являются законными.

Согласно п.25 Постановления Пленума Верховного суда РФ №5, Пленума Высшего Арбитражного суда РФ №29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части 4 ГК РФ материальный носитель может быть признан контрафактным только судом.

В свою очередь, сведения об установленных судами фактах реализации ООО «Тураково» контрафактной продукции с использованием товарного знака «Из Тураково» на дату осуществления ООО Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» рассылки вышеуказанных писем отсутствует.

Необходимо так же принимать во внимание, что при наличии двух действующих свидетельств на товарные знаки до признания в установленном статьей 1513 ГК РФ порядке недействительным свидетельства с более поздней датой приоритета действия обладателя этого свидетельства по использованию своего обозначения не могут быть расценены в качестве нарушения прав на товарный знак, зарегистрированный ранее (Постановление Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 15.12.2009 №10519/09 по делу №А63-2002/2008-С5-8).

Кроме всего, поскольку в рассылаемых сообщениях ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское» - птицекомбинат «Черкесский» (далее предприятие) не конкретизировало о каком из «Тураково» идет речь, то имеются основания полагать, что такими действиями

предприятие наносит вред деловой репутации как ООО Тураково ОГРН (1105042003990), так и ООО Тураково» (ОГРН 1185007003906).

Согласно части 1 статьи 48.1 «Закона о защите конкуренции» Комиссия УФАС по КЧР при установлении в действиях (бездействии) ответчика нарушения антимонопольного законодательства, составляет заключение об обстоятельствах дела.

Учитывая вышеизложенное, Комиссией УФАС по КЧР было принято решение об отложении дела на 19.03.2018г. для подготовки заключения об обстоятельствах дела.

Исследовав имеющиеся в деле материалы, исходя из фактических обстоятельств, сложившихся на момент рассмотрения дела, а также в связи с наличием в действиях ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» нарушения запрета, установленного пунктом 1 статьи 14.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которому не допускается недобросовестная конкуренция путем дискредитации, то есть распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту и (или) нанести ущерб его деловой репутации, в том числе в отношении качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей.

Руководствуясь статьей 23, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия УФАС по КЧР

РЕШИЛА:

1.Признать ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» (369000, КЧР, г. Черкесск ул. Октябрьская 1 ИНН: 0901042969, ОГРН: 1020900508661) нарушившим пункт 1 статьи 14.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

2. Выдать ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» (369000, КЧР, г. Черкесск ул. Октябрьская 1 ИНН: 0901042969, ОГРН: 1020900508661) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства:

2.1 Прекратить распространение ложных и искаженных сведений о реализации ООО «Туракова» контрафактной продукции с нарушением интеллектуальных прав ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» с указанием на ложность и искаженность названной информации;

2.2 Отозвать все письма и любую иную корреспонденцию содержащую сведения о реализации ООО «Тураково» контрафактной продукции;

3. Материалы данного дела направить уполномоченному должностному лицу для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии
Уракчиев

А.С.

Члены Комиссии

С.М.Кумратов

Л.М.Татаршаова

А.А.Шебзухов

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КАРАЧАЕВО-ЧЕРКЕССКОЙ РЕСПУБЛИКЕ

№ _____

на № _____ от _____

РЕШЕНИЕ

Оглашено: 19 марта 2019 г.

Изготовлено в полном объеме: 01 апреля 2019 г.

г. Черкесск

Комиссия Карачаево-Черкесского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии – А.С.Уракчиева – руководителя управления;

Членов Комиссии:

- С.М.Кумратова – начальника отдела защиты конкуренции и контроля органов власти;

- Л.М.Татаршаовой – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции и контроля органов власти;

- А.А. Шебзухова – специалиста-эксперта отдела контроля закупок,

в присутствии представителей ответчиков ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» - <...>(доверенность <...>)

представителя заявителя ООО «Тураково» (ОГРН 1105042003990) - <...>(доверенность <...>)

представителя заинтересованного лица ООО «Тураково» (ОГРН 1185007003906)-<...>,

рассмотрев дело №18 по признакам нарушения ООО Агроптицепредприятие «Черкесское» - птицекомбинат «Черкесский»

(369000, КЧР, г. Черкесск ул. Октябрьская 1 ИНН: 0901042969, ОГРН: 1020900508661), ст. 14.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в недобросовестной конкуренции путем распространения дискредитирующей ООО «Тураково» информации контрагентам

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 2 статьи 39 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции) основанием для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства являются заявления юридического лица или физического лица, указывающие на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства.

15.10.2018 г. в УФАС по КЧР поступила жалоба от «ООО Тураково» (125047, г. Москва, Сергиево-Посадский район, г. Сергиев Посад, дер. Тураково, д.116а ОГРН 1185007003906) на неправомерные действия ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» (369000, КЧР, г. Черкесск ул. Октябрьская 1 ИНН: 0901042969, ОГРН: 1020900508661), выразившиеся в недобросовестной конкуренции путем распространения дискредитирующей ООО «Тураково» информации контрагентам.

Проанализировав материалы дела УФАС по КЧР установлено.

Федеральная служба по интеллектуальной собственности по результатам рассмотрения возражения о предоставлении правовой охраны товарному знаку по свидетельству №643269 поступившего 16.02.2018 года от ООО Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский», вынесла Заключение от 07.09.2018 года, согласно которому (далее-решение Роспатента») предоставление охраны Товарному знаку было признано недействительным частично в отношении 05 класса МКТУ «диетическое питание; детское питание», всех товаров 16, 9 и 30 классов МКТУ, услуг 35 класса МКТУ «продвижение товаров третьих лиц» оптовая и розничная продажа товаров» и всех услуг 39 класса МКТУ.

С 18.09.2018 года по 21.09.2018 года согласно представленным материалам ООО Агроптицепредприятие «Черкесское»-

птицекомбинат «Черкесский», а именно юрисконсульт организации <...>, произвел рассылку электронных писем на почтовые адреса следующим контрагентам ООО «Тураково»: ООО «Гиперглобус», ООО «Астарта», ООО Юрий Польский мясокомбинат», ООО «КТЕНАНТА». В указанных письмах контрагентам ООО «Тураково» сообщалось, что «Использование обозначения «ИЗ ТУРАКОВО» на всех продуктах питания является незаконным с 2016 года, «Использование при производствепельменей обозначений «ИЗ ТУРАКОВО», является незаконным, а указанные товары являются контрафактными». Таким образом, ООО Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» заявляет о контрафактности всей поставляемой ООО «Тураково» продукции с использованием обозначения «ИЗ ТУРАКОВО» начиная с 2016 года, а так же требовало изъять уже поставленную продукцию из оборота и предлагало заменить поставляющего якобы контрафактный товар ООО «Тураково» своими партнерами (ИП Перевертайлов Ю.Н.) .

Таким образом, ООО Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» сообщало контрагентам ООО «Тураково», что весь поставляемый с 2016 года товар с обозначением «ИЗ ТУРАКОВО», является контрафактным.

В материалах, приложенных к заявлению, имеются также доказательства о складывающемся мнении контрагентов о контрафактности всей продукции, производимой ООО «Тураково» (письмо ООО «Юрьев-Польский мясокомбинат от 24.09.2018 года №б/н).

В силу положения статьи 14.1 Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" не допускается недобросовестная конкуренция путем дискредитации, то есть распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту и (или) нанести ущерб его деловой репутации, в том числе в отношении качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей.

Согласно Письму ФАС России от 28.06.2018 N АД/48621/18 "О применении статьи 14.1 Федерального закона "О защите конкуренции" под ложностью информации понимается полное

несоответствие распространяемой информации действительному положению дел.

Учитывая в совокупности все обстоятельства, УФАС по КЧР на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 30.10.2018 года выдало в отношении ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат Черкесский» (369000, КЧР, г. Черкесск ул. Октябрьская 1 ИНН: 0901042969, ОГРН: 1020900508661 предупреждение. Согласно которому ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат Черкесский» в срок до 15 ноября 2018г. было предложено:

1) прекратить распространение ложных и искаженных сведений о реализации ООО «Туракова» контрафактной продукции с нарушением интеллектуальных прав ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» с указанием на ложность и искаженность названной информации;

2) отозвать все письма и любую иную корреспонденцию содержащую сведения о реализации ООО «Тураково» контрафактной продукции.

16.11.2018 года от ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат Черкесский» (далее-птицекомбинат «Черкесский») в адрес антимонопольного органа поступили письменные возражения № 80 от 16.11.2018 года на предупреждение, к которым птицекомбинат Черкесский приложил копии документов. Так же птицекомбинат Черкесский не согласился с доводом заявителя о том, что птицекомбинат «Черкесский» намеренно распространяет искаженную информацию о контрафактности всех товаров ООО «Тураково», независимо от даты их производства и введения в оборот.

Руководствуюсь частью 8 статьи 39.1 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

29.11.2018 года Приказом №102А было возбуждено дело №18 по признакам нарушения ООО Агроптицепредприятие «Черкесское» -

птицекомбинат «Черкесский» (369000, КЧР, г. Черкесск ул. Октябрьская 1) статьи 14.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Определением о назначении дела №18 о нарушении антимонопольного законодательства №3192-1/7 от 03.12.2018 года было определено назначить дело №18 к рассмотрению на 10 часов 00 минут 18.12.2018 года.

18.12.2018 года Комиссией УФАС по КЧР по рассмотрению дела №18 было определено отложить рассмотрение дела №18 на 30.01.2019 года в связи с необходимостью получения дополнительной информации.

В рамках рассмотрения дела 10.01.2019 года в УФАС по КЧР поступило ходатайство от ООО «Тураково» (ОГРН 1185007003906), согласно которому просит привлечь их в качестве заинтересованного лица по делу №18 возбужденному 29.11.2018 года, так как фактически согласно имеющимся данным ООО «Тураково» (ОГРН 1185007003906) является лицом осуществляющим реализацию продукции «ИЗ ТУРАКОВО».

30.01.2019 года Комиссия Карачаево-Черкесского УФАС России по рассмотрению дела №18 определила ходатайство ООО «Тураково» (ОГРН 1185007003906), о привлечении их в качестве заинтересованного лица по делу №18 удовлетворить, на основании пункта 3 части 1 статьи 42 Закона о защите конкуренции.

С учетом вышеизложенного Комиссий УФАС по КЧР так же было принято решение направить письмо в ФАС России с просьбой изложить свою позицию о наличии или отсутствии нарушения со стороны ООО Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский». Позиция ФАС изложена в письме №АК/10640/19 от 13.02.2019 года.

В соответствии с частью 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающее 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 распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим кодексом не предусмотрено иное.

Согласно части статьи 1484 Гражданского Кодекса РФ, на имя

которого зарегистрирован товарный знак (правообладатель), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в том числе, путем размещения товарного знака 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 (пункт 1 части статьи 1484 ГК РФ).

В силу положений абзаца части 1 статьи 1229 ГК РФ правообладатель может по своему усмотрению разрешить 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 настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Частью 3 статьи 1484 ГК РФ установлено, что 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 возникает вероятность смешения.

Таким образом, незаконным использованием товарного знака признается использование товарного знака или сходного с ним обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров без согласия правообладателя. Учитывая тот факт что ООО «Тураково» в период 06.04.2016 по 06.09.2018 являлось правообладателем товарного знака «ИЗ ТУРАКОВО» принятие Роспатентом решения о признании недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку не может свидетельствовать о том, что введенная в гражданский оборот до принятия такого решения продукция, на которой размещен товарный знак, является контрафактной.

Согласно разъяснениям, содержащимся в пункте 54 постановления Пленума Верховного суда РФ №5 и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ №29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действия части четвертой ГК РФ» решение Роспатента о признании недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку вступает в силу со дня его принятия, такое решение влечет аннулирование товарного знака и соответствующего исключительного права с момента подачи в Роспатент заявки на регистрацию товарного знака.

Соответственно, признание Роспатентом недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку влечет за собой аннулирование товарного знака и прекращение исключительного права правообладателя на использование товарного знака способами, указанными в статьях 1229 и 1484 ГК РФ.

При этом само по себе признание Роспатентом недействительным предоставление правовой охраны товарного знака не означает, что в период действия правовой охраны товарного знака правообладатель не имеет права использовать товарный знак любым не противоречащим закону способом, в том числе размещать его на реализуемой им продукции.

Последующее принятие Роспатентом решения о признании недействительным предоставление правовой охраны товарного знака, не свидетельствует о незаконности предшествующих принятию такого решения действий правообладателя по использованию товарного знака при введении в оборот продукции. В этой связи, действия ООО «Тураково» по размещению товарного

знака «ИЗ ТУРАКОВО» на продукции, совершенные в пределах срока предоставления правовой охраны указанному товарному знаку и до принятия Роспатентом решения о признании недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, являются законными.

Согласно п.25 Постановления Пленума Верховного суда РФ №5, Пленума Высшего Арбитражного суда РФ №29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части 4 ГК РФ материальный носитель может быть признан контрафактным только судом.

В свою очередь, сведения об установленных судами фактах реализации ООО «Тураково» контрафактной продукции с использованием товарного знака «Из Тураково» на дату осуществления ООО Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» рассылки вышеуказанных писем отсутствует.

Необходимо так же принимать во внимание, что при наличии двух действующих свидетельств на товарные знаки до признания в установленном статьей 1513 ГК РФ порядке недействительным свидетельства с более поздней датой приоритета действия обладателя этого свидетельства по использованию своего обозначения не могут быть расценены в качестве нарушения прав на товарный знак, зарегистрированный ранее (Постановление Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 15.12.2009 №10519/09 по делу №А63-2002/2008-С5-8).

Кроме всего, поскольку в рассылаемых сообщениях ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское» - птицекомбинат «Черкесский» (далее предприятие) не конкретизировало о каком из «Тураково» идет речь, то имеются основания полагать, что такими действиями предприятие наносит вред деловой репутации как ООО Тураково ОГРН (1105042003990), так и ООО Тураково» (ОГРН 1185007003906).

Согласно части 1 статьи 48.1 «Закона о защите конкуренции» Комиссия УФАС по КЧР при установлении в действиях (бездействии) ответчика нарушения антимонопольного законодательства, составляет заключение об обстоятельствах дела.

Учитывая вышеизложенное, Комиссией УФАС по КЧР было принято решение об отложении дела на 19.03.2018г. для подготовки заключения об обстоятельствах дела.

Исследовав имеющиеся в деле материалы, исходя из фактических обстоятельств, сложившихся на момент рассмотрения дела, а также в связи с наличием в действиях ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» нарушения запрета, установленного пунктом 1 статьи 14.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которому не допускается недобросовестная конкуренция путем дискредитации, то есть распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту и (или) нанести ущерб его деловой репутации, в том числе в отношении качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей.

Руководствуясь статьей 23, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия УФАС по КЧР

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» (369000, КЧР, г. Черкесск ул. Октябрьская 1 ИНН: 0901042969, ОГРН: 1020900508661) нарушившим пункт 1 статьи 14.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

2. Выдать ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» (369000, КЧР, г. Черкесск ул. Октябрьская 1 ИНН: 0901042969, ОГРН: 1020900508661) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства:

2.1 Прекратить распространение ложных и искаженных сведений о реализации ООО «Туракова» контрафактной продукции с нарушением интеллектуальных прав ООО «Агроптицепредприятие «Черкесское»-птицекомбинат «Черкесский» с указанием на ложность и искаженность названной информации;

2.2 Отозвать все письма и любую иную корреспонденцию

содержащую сведения о реализации ООО «Тураково» контрафактной продукции;

3. Материалы данного дела направить уполномоченному должностному лицу для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

**Председатель Комиссии
Уракчиев**

А.С.

Члены Комиссии

С.М.Кумратов

Л.М.Татаршаова

А.А.Шебзухов