

РЕШЕНИЕ

«09» декабря 2014 года

г. Калуга

Резолютивная часть решения оглашена «26» ноября 2014 года.
В полном объеме решение изготовлено «09» декабря 2014 года.

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – заместителя руководителя Калужского УФАС России /...../, членов Комиссии – заместителя руководителя – начальника отдела Калужского УФАС России /...../ и специалиста – эксперта Калужского УФАС России /...../, с участием представителя ОАО «Черкизовский мясоперерабатывающий завод» /...../ (доверенность № 140/0514/ЧМПЗ от 27.05.2014г., паспорт <...> и представителя ОАО «Обнинский Колбасный Завод» /...../ (доверенность №14 от 20.11.2014г., паспорт),

рассмотрев дело № 05-94к/2014 по признакам нарушения ОАО «Обнинский колбасный завод» (Коммунальный проезд, д. 23, г. Обнинск, Калужская обл., 249030) пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

1. В адрес Калужского УФАС России поступило заявление ОАО «Черкизовский мясоперерабатывающий завод» (вх. № 5141 от 03.09.2014г.) на действия ОАО «Обнинский колбасный завод», выразившиеся в производстве и реализации колбасы варено – копченой с использованием в маркировке товара словесного обозначения «Имперская».

В результате проведения проверки было установлено, что в соответствии со свидетельством «Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания РФ № 242227 от 04.04.2003г.» правообладателем товарного знака «Имперская» в отношении товаров 29 класса МКТУ в том числе: мясо, мясо консервированное, мясные консервы, колбасные изделия, сосиски является ОАО «Черкизовский мясоперерабатывающий завод». Права на использования товарного знака иным хозяйствующим субъектам, в том числе ОАО «Обнинский колбасный завод» на основании договоров или иным способом ОАО «Черкизовский мясоперерабатывающий завод» не передавались.

Однако ОАО «Обнинский колбасный завод» осуществлял производство колбасы варено – копченой с использованием маркировки товара словесного обозначения «Имперская» и оптовую реализацию данного товара продовольственным магазинам, в том числе: «Праздничный» (ул. Советская, д. 5, г. Калуга, 248000), «Ферзиковское РАЙПО» (ул. Карпова, д. 26, п. Ферзиково, Калужская обл., 249000),

ООО «Виктория» (ул. Московская, д. 59а, г. Малоярославец, Калужская обл., 249000), «Елена» (ул. Базарная, д. 1, пос. Детчино, Калужская обл., 249000), «Сказка» (ул. Московская, д. 251, г. Калуга, 248000), «Рубин» (ул. Советская, д. 91, г. Калуга, 248000), что подтверждается фотографиями прилавков указанных магазинов, копией кассового и товарного чека, договорами поставки и устными пояснениями представителя ОАО «Обнинский колбасный завод».

В соответствии с ответом на претензию «Об устранении нарушения исключительных прав на товарный знак» (исх. № 1020 от 15.09.2014г.), направленную ОАО «Черкизовский мясоперерабатывающий завод», ОАО «Обнинский колбасный завод» признает, что имеет в ассортименте колбасу варено-копченую «Имперскую» и, учитывая тот факт, что ОАО «Черкизовский мясоперерабатывающий завод» является правообладателем указанного товарного знака просит рассмотреть возможность продажи права использования названия «Имперская» в продажах на территории Калужской области.

С учетом изложенного Калужским УФАС России 11.11.2014г. было возбуждено дело № 05-94к/2014 в отношении ОАО «Обнинский колбасный завод» по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. По результатам полного и всестороннего рассмотрения дела, Комиссией Калужского УФАС России установлено следующее.

В соответствии с уставом утвержденным Протоколом общего собрания акционеров № 19 от 14.05.2002г. ОАО «Обнинский колбасный завод» является открытым акционерным обществом, зарегистрированным Постановлением Администрации города Обнинск № 1911 от 29.12.1995г., основными видами деятельности которого является:

- Производство продуктов питания и товаров народного потребления;
- Организация общественного питания;
- Розничная торговля;
- Производство продукции производственно – технического назначения;
- Создание оптово – розничных торговых подразделений и предприятий, в том числе с правом реализации за иностранную валюту в соответствии с действующим законодательством;
- Организация и проведение выставок, выставок – продаж, ярмарок, аукционов, торгов, как в Российской Федерации, так и за ее пределами;
- Транспортировка грузов, в том числе по международным перевозкам, оказание услуг складского хозяйства, фрахтовые операции с речным и морским транспортом;
- Редакционно-издательская и полиграфическая деятельность;
- Подготовка кадров, организация и проведение конференций, семинаров, симпозиумов, деловых встреч, круизов, как в Российской Федерации, так и за ее пределами;
- Рекламная деятельность на всех видах рекламоносителей;
- Производство и переработка сельскохозяйственной продукции, продукции лесного хозяйства;
- Заготовка, обработка и реализация вторичного сырья и бытовых отходов;
- Маркетинговые, маклерские услуги;

- Экспортно-импортные операции и иная внешнеэкономическая деятельность в соответствии с действующим законодательством:

- Производство и реализация товаров детского ассортимента.

В соответствии с Приказом № 240/1 от 15.03.2013 «О вступлении в должность Генерального директора» на должность генерального директора Открытого акционерного общества «Обнинский колбасный завод» утвержден - /...../.

В соответствии со справкой «Сведения о периоде производства и выручке, полученной от реализации колбасы варено-копченой «Имперская», представленной в ходе рассмотрения дела 26.11.2014г. ОАО «Обнинский колбасный завод» установлено, что:

- ОАО «Обнинский колбасный завод» начал производство колбасы варено – копченой с использованием маркировки товара словесного обозначения «Имперская» и оптовую реализацию данного товара с августа 2011 года.

- размер выручки, полученной ОАО «Обнинский колбасный завод» за весь период производства составил 1214467 (один миллион двести четырнадцать тысяч четыреста шестьдесят семь) рублей.

В соответствии с договорами поставки ОАО «Обнинский колбасный завод» колбасы варено-копченой «Имперская» направлял для дальнейшей реализации следующим хозяйствующим субъектам:

- ИП /...../;

- ИП /...../;

- ИП /...../;

- ИП /...../;

- ООО «Карусель»

- ООО «Торнадо»;

- ООО «Колибри»;

- ИП /...../;

- ИП /...../;

- Ферзиковское РайПО;

- ООО «Виктория»;

- ИП /...../.

На основании представленной справки убытки, понесенные ОАО «Черкизовский мясоперерабатывающий завод» в результате действий ОАО «Обнинский колбасный завод» составляют 1214467 (один миллион двести четырнадцать тысяч четыреста шестьдесят семь) рублей.

3. Отношения, возникающие в связи с правовой охраной и использованием товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров, с 01.01.2008 регулируются частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

В соответствии с положениями статьи 1477 ГК РФ на товарный знак, то есть обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

В статье 1479 ГК РФ предусмотрено, что на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак).

Согласно статье 1484 ГК РФ 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.

В силу статей 1480, 1484 ГК РФ, правовая охрана товарного знака в Российской Федерации предоставляется на основании его государственной регистрации; владелец товарного знака имеет исключительное право пользоваться и распоряжаться товарным знаком, а также запрещать его использование другими лицами.

Использованием товарного знака является его размещение 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; при выполнении работ, оказании услуг; на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе; в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Из смысла статей 1484, 1515 ГК РФ следует, что нарушением исключительного права правообладателя (незаконным использованием товарного знака) является использование без разрешения правообладателя в гражданском обороте на территории Российской Федерации товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под

недобросовестной конкуренцией понимаются 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.

Из указанного определения следует, что для признания действий недобросовестной конкуренцией одновременно должны выполняться несколько условий, а именно:

- действия должны совершаться хозяйствующим субъектом;
 - действия должны быть направленными на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- действия должны противоречить положениям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- действия причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести вред их деловой репутации.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимущества в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность получить субъекту такие преимущества. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое позволяет увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий, то есть действия хозяйствующего субъекта могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующему субъекту увеличить получаемую прибыль либо предотвратить ее неизбежное снижение.

Термины «добропорядочность», «разумность», «справедливость» действующим законодательством не определены, в связи с чем указанные термины применяют в связи с их общим значением в русском языке. Так, термин «добропорядочный» обычно толкуется как приличный, достойный одобрения, порядочный, а термин «порядочный», в свою очередь – как честный и соответствующий принятым правилам поведения. Категории «разумность» и «справедливость» отражают различные моральные принципы.

Последним признаком недобросовестной конкуренции, указанным в ее определении, является причинение вреда другому хозяйствующему субъекту – конкуренту. Такой вред может выражаться в убытках, которые терпит конкурент, или в ущербе его деловой репутации. В соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса РФ под убытками кроме реального ущерба понимаются также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). При этом в обоих случаях для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется. Вместе с тем, из

пояснений ОАО «Черкизовский мясоперерабатывающий завод» следует, что ему причинен и материальный ущерб, поскольку ОАО «Обнинский колбасный завод» пользуется известным для потребителей названием колбасы варено – копченой с использованием маркировки товара словесного обозначения «Имперская».

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались [результаты](#) интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

В соответствии с частью 2 статьи 10.bis Парижской конвенции «По охране промышленной собственности» от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В соответствии с пункт 1 части 3 статьи 10.bis Конвенции запрещаются действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Согласно части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Таким образом, недобросовестной конкуренцией являются любые действия, противоречащие честным обычаям в промышленных и торговых делах. Учитывая, что действия ОАО «Обнинский колбасный завод» по использованию маркировки товара словесного обозначения «Имперская», принадлежащего ОАО «Черкизовский мясоперерабатывающий завод», противоречат честным обычаям в промышленных и торговых делах, то они являются актом недобросовестной конкуренции.

На основании всех вышеизложенных обстоятельств, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу о доказанности наличия нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пункта 1 части 3 статьи 10.bis Конвенции от 20.03.1883г. «По охране промышленной собственности» в действиях ОАО «Обнинский колбасный завод» (Коммунальный проезд, д. 23, г. Обнинск, Калужская обл., 249030).

Оснований для прекращения дела № 05-94к/2014 Комиссией установлено не было.

Учитывая все изложенные обстоятельства, установленные при рассмотрении дела, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьями 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «Обнинский Колбасный Завод» недобросовестной конкуренцией, то есть нарушающими часть 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», в том числе пункт 4 части 1 статьи 14 указанного закона и пункт 1 части 3 статьи 10.bis Конвенции от 20.03.1883г. «По охране промышленной собственности».

Председатель Комиссии:

/...../

2.

Члены Комиссии:

/...../

/...../

Выдать ОАО «Обнинский Колбасный Завод» предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства путем прекращения использования при производстве и реализации продукции результатов интеллектуальной деятельности принадлежащих иным хозяйствующим субъектам, а именно коммерческого обозначения схожего до степени смешения с товарным знаком «Имперская» принадлежащем ОАО «Черкизовский мясоперерабатывающий завод».

В соответствии со ст.52 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», решение и предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.