

ООО «Мясоптицекомбинат
«Каневской»
ул. Комсомольская, д. 31,
ст. Стародеревянковская,
Краснодарский край, 353720

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 484А/2018

29 октября 2018 г.

г.

Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарского УФАС России) ..., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 484А/2018, возбужденного в отношении должностного лица - заместителя начальника отдела маркетинга и рекламы ОАО «Сочинский мясокомбинат» З..., протоколом Краснодарского УФАС России № 484А/2018 от 15.10.2018г. об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции»), выразившегося в приобретении и использовании исключительных прав на товарный знак по свидетельству на товарный знак № 476066 в отношении товаров 29 класса МКТУ,

в отсутствие З... (заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие З... (вх. № 10422 от 25.10.2018г.),

в отсутствие представителя ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» (заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя потерпевшего (вх. № 10452 от 26.10.2018г.),

УСТАНОВИЛ:

Ранее по результатам рассмотрения дела № 240/2017 в отношении ОАО «Сочинский мясокомбинат» 26.03.2018г. Комиссией Краснодарского УФАС России было принято решение, которым установлен факт нарушения ОАО «Сочинский мясокомбинат» части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в приобретении и использовании исключительных прав на товарный знак № 476066 («салями Министерская») от 04.12.2012г. (дата приоритета 27.10.2011г.) в отношении товаров 29 класса МКТУ (изделия колбасные, а именно: салями), сходного до степени смешения с обозначением «салями Министерская», используемого ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» на продукции при производстве и реализации колбасных изделий ранее приобретения исключительных прав на вышеуказанный товарный знак.

Комиссия установила, что указанные действия ОАО «Сочинский мясокомбинат» по приобретению и использованию исключительного права на товарный знак по свидетельству на товарный знак № 476066, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости, могут причинить убытки хозяйствующему субъекту-конкуренту, нанести вред его деловой репутации, совершены ОАО «Сочинский мясокомбинат» с намерением воспользоваться репутацией конкурентов, а также с целью устранения присутствия конкурента ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» на рынке определенного товара.

Решение по делу № 240/2017 изготовлено в полном объеме 06.04.2018г.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении,

предусмотренным статьей 14.33 КоАП РФ, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решение Краснодарского УФАС России по делу № 240/2017 вступило в законную силу 06.04.2018г.

По данному факту материалы дела № 240/2017 были переданы уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ.

В связи с чем, протоколом Краснодарского УФАС России № 484А/2018 об административном правонарушении от 15.10.2018г. в отношении должностного лица заместителя начальника отдела маркетинга и рекламы ОАО «Сочинский мясокомбинат» З... было возбуждено дело об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ по факту нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в следующем.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» (ст. Стародеревянковская) (вх. № 2329 от 15.03.2017г.) на действия ОАО «Сочинский мясокомбинат» (юридический адрес: 354068, Краснодарский край, г. Сочи, ул. Донская, д. 5, ИНН 2320019558; ОГРН 1022302934554) с признаками недобросовестной конкуренции, выразившейся в приобретении и использовании исключительных прав на товарный знак № 476066 («салями Министерская») в отношении товаров 29 класса МКТУ (изделия колбасные, а именно: салями), сходного до степени смешения с обозначением «салями Министерская», используемого ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» на продукции при производстве и реализации колбасных изделий ранее приобретения исключительных прав на вышеуказанный товарный знак.

Из заявления ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» следует, что на дату подачи ОАО «Сочинский мясокомбинат» заявки на регистрацию товарного знака № 476066 от 04.12.2012г. (дата приоритета 27.10.2011г.) ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» уже производило и реализовывало колбасные изделия под наименованием «салями Министерская», сходным с товарным знаком № 476066, а также использовало указанное обозначение в документации, при этом ОАО «Сочинский мясокомбинат» после

регистрации товарного знака по свидетельству на товарный знак № 476066 были предприняты действия, направленные на запрещение использования данного обозначения хозяйствующим субъектом-конкурентом. Данные действия, по мнению заявителя, являются недобросовестной конкуренцией.

По результатам рассмотрения заявления ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» приказом руководителя Краснодарского УФАС России от 15.06.2017 г. № 194 в отношении ОАО «Сочинский мясокомбинат» было возбуждено дело № 240/2017 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации. 26.03.2018г. комиссией Краснодарского УФАС России было принято решение о признании действий ОАО «Сочинский мясокомбинат» нарушением ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции».

При рассмотрении дела № 240/2017 в соответствии с п. 1.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010г. № 220 по делам, возбужденным по признакам нарушения [статей 14.1 - 14.8](#) Федерального закона «О защите конкуренции», был проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке с особенностями, установленными [пунктом 10.6](#) указанного Порядка.

Целью проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке является установление конкурентных отношений между ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» и ОАО «Сочинский мясокомбинат» на товарном рынке по производству и реализации мясной продукции (колбасных изделий).

Для анализа состояния конкуренции на товарном рынке в качестве исходных данных использованы материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 240/2017, информация, размещенная на федеральном информационном ресурсе egrul.nalog.ru.

Временной интервал исследования товарного рынка был определен с момента регистрации ОАО «Сочинский мясокомбинат» товарного знака по свидетельству на товарный знак № 476066 - с 04.12.2012г. по IV квартал 2017 года.

Продуктовыми границами исследуемого товарного рынка являются производство и реализация мясной продукции (колбасных изделий) на территории Российской Федерации.

Географические границы исследуемого товарного рынка - территория Российской Федерации, в том числе Краснодарский край, Республика Крым, Ростовская области, Ставропольский край, Волгоградская область.

В рамках дела № 240/2017 состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке по производству и реализации мясной продукции (колбасных изделий), устанавливается фактическими конкурентными отношениями между заявителем ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» и ОАО «Сочинский мясокомбинат».

Нарушение антимонопольного законодательства выразилось в следующем.

ОАО «Сочинский мясокомбинат» является правообладателем товарного знака по свидетельству № 476066 от 04.12.2012г. (дата подачи заявки 27.10.2011г.) в отношении товаров 29 класса МКТУ (изделия колбасные, а именно: салями).

ОАО «Сочинский мясокомбинат» (ответчик) зарегистрировано в качестве юридического лица 04.11.1992г. Основным видом деятельности общества является производство соленого, вареного, запеченного, копченого, вяленого и прочего мяса (ОКВЭД 10.13.1), дополнительным видом деятельности общества является производство колбасных изделий (ОКВЭД 10.13.2).

ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» (заявитель) зарегистрировано в качестве юридического лица 15.10.2004г. Основным видом деятельности общества является производство мяса в охлажденном виде (ОКВЭД 10.11.1), дополнительным видом деятельности общества является производство колбасных изделий (ОКВЭД 10.13.2).

ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» и ОАО «Сочинский мясокомбинат» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке по производству и реализации мясной продукции (колбасных изделий, в том числе салями) на территории Российской Федерации, в том числе на территории Краснодарского края, Республики Крым, Ростовской области, Ставропольского края, Волгоградской области, что подтверждается представленными документами (вх. № 1243 от 08.02.2018г., вх. № 1399 от 12.02.2018г., вх. № 1400 от 12.02.2018г.) и выписками из ЕГРЮЛ.

По мнению ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской», ОАО

«Сочинский мясокомбинат» не является лицом, которое впервые разработало рецептуру и ввело в гражданский оборот товары 29 класса МКТУ и впервые индивидуализировавшим этикетки продукции с таким наименованием от аналогичных товаров, выпускаемых другими производителями. ТУ на данное колбасное изделие были разработаны ранее и применялись неограниченным кругом производителей. Большое количество производителей свободно и открыто использовало словесный термин «салями Министерская» в качестве наименования производимых и реализуемых ими колбасных изделий. Словесное обозначение «салями Министерская» в настоящее время, а также на дату приоритета товарного знака вошло во всеобщее употребление среди производителей, продавцов и потребителей как наименование варено-копченых колбас, поэтому не обладало и не обладает различительной способностью. Обозначение «салями Министерская» как наименование вида колбас, производимого и реализуемого различными предприятиями на территории Российской Федерации, не может быть использовано для индивидуализации товаров какого-либо конкретного производителя. Недобросовестное поведение ОАО «Сочинский мясокомбинат», зарегистрировавшего в качестве своей интеллектуальной собственности в виде товарного знака обозначение «салями Министерская», которое ранее использовалось им наравне с иными производителями в отношении 29 класса МКТУ, содержит действия по вытеснению конкурентов с рынка мясной продукции по производству колбасных изделий под таким наименованием.

Заявитель ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» считает, что действия ОАО «Сочинский мясокомбинат», выразившиеся в приобретении и использовании исключительных прав на товарный знак по свидетельству № 476066 в отношении 29 класса МКТУ (колбасные изделия), нарушают ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку обозначение «салями Министерская», используемое ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» при производстве и реализации колбасных изделий (салями), сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 476066, использовалось заявителем ранее даты приобретения ОАО «Сочинский мясокомбинат» исключительных прав на товарный знак по свидетельству № 476066 04.12.2012г.

Для квалификации действий лица по регистрации обозначения в качестве товарного знака как акта недобросовестной конкуренции, в качестве критерия недобросовестности лица может быть принято во внимание последующее (после регистрации) поведение

правообладателя, с том числе, связанное с действиями по вытеснению конкурентов с товарного рынка путем предъявления в суд требований о пресечении использования спорного обозначения.

В качестве доказательств использования ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» обозначения «салями Министерская» при производстве и реализации колбасных изделий до даты регистрации ОАО «Сочинский мясокомбинат» товарного знака по свидетельству № 476066 заявителем были представлены копии следующих документов: декларации о соответствии, в том числе, колбасы варено-копченой первого сорта «Салями Министерская» СанПиН и ГОСТ от 26.03.2010г., диплома победителя Регионального этапа Всероссийского конкурса Программы «100 лучших товаров России 2010 года» за высокое качество производимой продукции: Колбасы полукопченые и варено-копченые «Салями Министерская», ТУ 9213-002-17352460-09 на колбасы полукопченые и варено-копченые, утвержденные ООО «Интергео» от 15.02.2010г., диплома 8-й Российской агропромышленной выставки «Золотая осень» о награждении серебряной медалью, выданной ОАО «Мясокомбинат Новочеркасский» за колбасу варено-копченую «Салями Министерская» 2006г., договора поставки мясopодуKтов и колбасной продукции № 106 от 02.02.2010г., заключенного между ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» и ООО «Станица», товарной накладной ..., договора поставки мясopодуKтов и колбасных изделий ..., заключенного между ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» и ИП Г..., товарной накладной ..., договора поставки мясopодуKтов и колбасных изделий ..., заключенного между ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» и ООО «ТД «Каневские колбасы», товарной накладной № ..., договора поставки мясopодуKтов и колбасных изделий ..., заключенного между ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» и ЗАО «Племзавод «Воля» товарной накладной ..., приходно-кассового ордера ..., фотоматериалов с изображением колбасы «Салями Министерская» Сочинского МК, писем ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» в адрес руководителей мясopерерабатывающих предприятий от 21.02.2017г. и от 28.02.2017г., распечатки страниц Интернет сайтов с рекламой производителей колбасных изделий под наименованием «Салями Министерская», каталоги продукции ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской», прайс-листа, утвержденного генеральным директором ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» с ценами на колбасные изделия ..., в том числе на «Салями Министерская» в/к 215-00, прайс-листа с ценами на колбасные изделия ..., распоряжения ... об установлении цен на продукцию для

ООО «Солнечный круг», распоряжения ... об отпускных ценах, распоряжения ..., договора поставки мясопродуктов и колбасной продукции № ..., платежных поручений ... договора поставки мясопродуктов и колбасной продукции ..., товарных накладных № ..., договора поставки мясопродуктов и колбасной продукции ..., товарной накладной ... приходно-кассового ордера ..., фотоматериалы продукции, договора поставки ..., заключенного между ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» и ООО «Торговый дом ЗАО Племзавод «Воля» с приложениями, ... договора поставки мясопродуктов и колбасной продукции от ..., заключенного между ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» и ООО «Интер» с приложениями, договора поставки ... заключенного между ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» и ООО «Арго» с приложениями, каталоги продукции ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» 2009-2016 год, этикетки колбасной продукции с обозначением «Салями министерская», копия макета упаковки колбасной продукции, сертификата соответствия РОСС RU.АЯ09.Н05037, выданную ООО «Увинский мясокомбинат» от 02.02.2011г. на продукцию «салями Министерская», диплома № 2011180100803 за 2011 год, ТУ 9213-001-00422020-2014 на колбасы полукопченые и варено-копченые, утвержденные ЗАО Мясокомбинат «Тихорецкий» ..., соглашения о передаче во временное пользование технических условий ..., заключенного между ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» и ЗАО «Мясокомбинат «Тихорецкий» (вх. № 4103 от 22.04.2017г., вх. № 26.04.2017г., вх. № 5275 от 30.05.2017г., вх. № 5683 от 08.06.2017г.).

Также ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» представлены копии аннотированного каталога нормативной документации № 4 за 2015 год (НИИ Мичуринского филиала АНООВО Центросоюза Российской Федерации (стр. 75 - ТУ 274-12, стр. 83 - ТУ 324-08), аннотированного каталога выпуск № 2 за 2011 год (стр. 26 - ТУ 324-08), аннотированного каталога выпуск № 1 за 2012 год (стр. 34), заключения о соответствии вида деятельности ОАО «Казанский мясокомбинат» (на стр. 2 указана колбаса салями «Министерская», производимая по ТУ 9213-003-45575838-98 распечатка из сети Интернет от 20.10.2017г.), реестр санитарно-эпидемиологических заключений на проектную документацию (распечатка из Интернета от 25.10.2017г.) (вх. № 11358 от 25.10.2017г.), из которых следует, что обозначение «Салями Министерская» использовалось разными производителями в наименовании колбасной продукции при разработке технических условий на указанную продукцию еще задолго до даты регистрации ОАО «Сочинский мясокомбинат» товарного знака по свидетельству №

476066.

Также ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» представлены копии претензии ОАО «Мясокомбинат «Сочинский» от 07.02.2017г. и письма ОАО «Сочинский мясокомбинат» от 27.02.2017г. с требованием о прекращении использования товарного знака по свидетельству № 476066 при производстве и реализации колбасных изделий.

Из представленных ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» документов следует, что еще до даты приобретения ОАО «Сочинский мясокомбинат» исключительных прав на товарный знак по свидетельству № 476066 (04.12.2012г.) ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» законно и открыто использовало в своей деятельности обозначение «салями Министерская» при производстве и реализации колбасной продукции.

После регистрации ОАО «Сочинский мясокомбинат» товарного знака по свидетельству № 476066 общество, заведомо зная об использовании ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» обозначения «салями Министерская» при производстве и реализации колбасных изделий, направило в адрес ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» претензию о незаконном использовании ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» указанного обозначения при производстве мясной продукции, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 476066, с требованием прекратить использование зарегистрированного товарного знака.

По запросам Краснодарского УФАС России (исх. № 5944/7 от 27.03.2017г., исх. № 7638/7 от 13.04.2017г.) ОАО «Сочинский мясокомбинат» представило копии следующих документов и материалов (вх. № 3351 от 10.04.2017г., вх. № 4075 от 25.04.2017г.): свидетельства на товарный знак № 476066, свидетельства о регистрации ОАО «Сочинский мясокомбинат» от 04.11.1992г., устава ОАО «Сочинский мясокомбинат», ТУ 9213-006-00422072-99 на колбасы варено-копченые, утвержденные ОАО «Мясокомбинат «Сочинский» 31.08.1999г., сертификат соответствия № РОСС RU.AE15.B16142 с 15.05.2009г. по 14.05.2012г., декларации о соответствии ОАО «Сочинский мясокомбинат» от 01.02.2012г., 2-х страниц стандарта организации СТО 00422072-006-2015 колбасы варено-копченые ТУ утвержденные 01.09.2015г., декларации о соответствии от 15.09.2015г., справки-заключения о проверке охраноспособности товарного знака исх. № 05997 от 08.07.2010г., договора поручения № 08363-11 от 09.12.2008г. о приобретении и защите исключительных прав на

объекты интеллектуальной собственности, дополнительных соглашений к договору поручения № 13 от 24.10.2011г., № 15 от 07.11.2012г. о регистрации ТЗ «Салями Министерская», договора на поставку мясопродуктов ..., заключенного между ОАО «Сочинский мясокомбинат» и ФГУП «Объединенный санаторий «Русь», спецификации к договору ..., договора на поставку мясопродуктов от ..., заключенного между ОАО «Сочинский мясокомбинат» и ИП К., товарной накладной ... договора на поставку мясопродуктов.. товарной накладной ..., платежного поручения ..., договора на поставку колбасных изделий ..., договора на поставку мясопродуктов ... спецификации к договору ..., договора на поставку мясопродуктов ..., платежного поручения ..., товарной накладной ..., договора на поставку мясопродуктов ..., товарной накладной ... договора на поставку мясопродуктов ... товарной накладной № ..., квитанция ..., договора ..., товарной накладной ... товарной накладной № ..., платежного поручения .. договора ..., товарной накладной ... платежного поручения ... спецификации к договору ..., товарной накладной ... товарной накладной ..., квитанции ..., договора ..., кассового ордера .., товарной . каталог продукции 2013 года.

При рассмотрении дела № 240/2017 ОАО «Сочинский мясокомбинат» представило письменные пояснения (вх. № 7898 от 01.08.2017г.), из которых следует, что заявленные требования ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» о недобросовестной конкуренции в действиях ОАО «Сочинский мясокомбинат» являются необоснованными, поскольку претензии ОАО «Сочинский мясокомбинат» в отношении использования товарного знака «Салями Министерская» были заявлены в отношении изделия колбасного варено-копченого из мяса птицы весовое «салями Министерская», изготовленного по ТУ 9213-001-00422020-2014, в состав которого входит мясо птицы кусковое, шпик, мясо птицы механической обвалки и т.д., а не в отношении колбасы варено-копченой мясной, изготовленной по ТУ 9213-002-17352-2460-09, в состав которой входит говядина, шпик, соль, перец, тмин, чеснок, мускат и т.д. При этом ответчик считает, что ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» должен доказать факт производства и реализации колбасного изделия «салями Министерская» по ТУ 9213-001-00422020-2014 до даты регистрации ответчиком товарного знака по свидетельству № 476066.

Изучив указанный довод ОАО «Мясокомбинат «Сочинский», а также документы, представленные в дело, комиссия Краснодарского УФАС России при рассмотрении дела № 240/2017 посчитала его необоснованным на основании следующего.

Одним из обстоятельств, которые могут свидетельствовать о недобросовестном поведении лица, зарегистрировавшего товарный знак, может быть то, что это лицо знало или должно было знать о том, что третьи лица на момент подачи заявки на регистрацию обозначения в качестве товарного знака законно использовали соответствующее обозначение для индивидуализации производимых ими товаров или оказываемых услуг без регистрации в качестве товарного знака, а также то, что такое обозначение приобрело известность среди потребителей.

ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» осуществляет производство и реализацию колбасного изделия под наименованием «Салями Министерская» в течение длительного периода времени – в материалы дела представлены документы в период, начиная с 2007 года по 2017 год.

07.02.2017г. ОАО «Мясокомбинат «Сочинский» направило ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» претензию с требованием о прекращении использования товарного знака по свидетельству № 476066 («салями Министерская») при производстве и реализации колбасных изделий в названии продукции.

Указанная претензия ОАО «Мясокомбинат «Сочинский» не содержит требование о прекращении использования ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» товарного знака по свидетельству № 476066 («салями Министерская») при производстве и реализации колбасных изделий в названии продукции только в отношении продукции производимой по ТУ 9213-001-00422020-2014, а содержит требование о прекращении использования товарного знака по свидетельству № 476066 («салями Министерская») в названии продукции.

Кроме того, для установления факта недобросовестной конкуренции при приобретении и использовании исключительных прав на средство индивидуализации товара не требуется доказывать факт использования спорного обозначения по каким-либо специальным критериям до момента подачи заявки на регистрацию обозначения в качестве товарного знака (например, по составу продукции).

С целью установления наличия либо отсутствия сходства до степени смешения обозначения «салями Министерская», используемого ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» при производстве и реализации колбасных изделий с товарным знаком по

свидетельству № 476066, 30.05.2017 г., Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности было направлено письмо о даче письменной консультации о наличии сходства до степени обозначения «салями Министерская», используемого ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» при производстве/реализации продукции под наименованием «салями Министерская» на упаковке товара, в документации с товарным знаком по свидетельству на товарный знак № 476066.

13.07.2017г. (вх. № 7088) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС) (исх. № 41-5772-12 от 03.07.2017г.) с приложением справки.

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате проведенного исследования установлено, что представленные обозначения 1 - 3 являются сходными до степени смешения с указанным товарным знаком по свидетельству № 476066, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества и графического сходства общих словесных элементов «Салями Министерская»/ «САЛЯМИ МИНИСТЕРКАЯ» и «Салями Министерская».

Учитывая данное обстоятельство, комиссией был сделан вывод о том, что обозначение, которое ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» использует при производстве/реализации колбасной продукции, сходно с товарным знаком по свидетельству № 476066.

В соответствии со статьей 10.bis (Недобросовестная конкуренция) Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ред. от 02.10.1979) (2) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

(3) В частности, подлежат запрету:

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

Согласно смыслу [статьи 10.bis](#) Парижской конвенции для квалификации регистрации товарного знака как акта недобросовестной конкуренции оценке подлежит честность такой регистрации, которая не может быть установлена без учета цели регистрации товарного знака. В связи с этим при рассмотрении

вопроса о добросовестности регистрации товарного знака исследованию могут подлежать как обстоятельства, связанные с самой регистрацией, так и последующее поведение правообладателя, из которого может быть установлена цель такой регистрации.

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» 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 и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

В соответствии с п.п. 6 п. 2 ст. 1512 ГК РФ предоставление правовой охраны товарному знаку может быть оспорено и признано недействительным полностью или частично в течение всего срока действия правовой охраны, если действия правообладателя, связанные с предоставлением правовой охраны товарному знаку или сходному с ним до степени смешения другому товарному знаку, признаны в установленном порядке злоупотреблением правом либо недобросовестной конкуренцией.

Одним из обстоятельств, которые могут свидетельствовать о недобросовестном поведении лица, зарегистрировавшего товарный знак, может быть то, что это лицо знало или должно было знать о том, что третьи лица на момент подачи заявки на регистрацию обозначения в качестве товарного знака законно использовали соответствующее обозначение для индивидуализации производимых ими товаров или оказываемых услуг без регистрации в качестве товарного знака, а также то, что такое обозначение приобрело известность среди потребителей.

Кроме того, если до даты приоритета товарного знака спорное обозначение использовалось третьими лицами (например,

конкурентном, в том числе наравне с последующим правообладателем), регистрация товарного знака могла быть произведена исключительно с целью устранения присутствия третьих лиц на рынке определенного товара. Такая регистрация не соответствует основной функции товарного знака по индивидуализации товаров правообладателя.

В соответствии с п. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление [доминирующим положением](#) на рынке.

Краснодарским УФАС России установлено, что ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» на момент подачи заявки на регистрацию обозначения «салями Министерская» в качестве товарного знака открыто и законно использовало указанное обозначение при производстве и реализации колбасной продукции (салями).

Обозначение «салями Министерская» приобрело известность среди потребителей не в результате деятельности ОАО «Мясокомбинат «Сочинский», поскольку указанное обозначение использовалось в наименовании колбасной продукции, в документации, а также при разработке технических условий разными производителями на протяжении длительного периода времени ещё до даты подачи заявки на регистрацию товарного знака по свидетельству на товарный знак № 476066 (ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской», ООО «Увинский мясокомбинат», ОАО «Казанский мясокомбинат»).

Также при рассмотрении дела № 240/2017 комиссией было установлено, что ОАО «Сочинский мясокомбинат» не является лицом, которое впервые ввело в оборот спорное обозначение. В материалах дела № 240/2017 имеются доказательства, подтверждающие факт регистрации обозначения сходного до степени смешения со спорным обозначением в качестве товарного знака 29.10.2002 г. ООО «Мясной дворъ-ВН», а именно: товарный знак по свидетельству на товарный знак № 226265 («МИНИСТЕРСКАЯ») в отношении 29 класса МКТУ. Срок

действия исключительного права на товарный знак по свидетельству № 226265 истек 20.04.2011г.

Ответчиком не представлено доказательств, свидетельствующих о том, что спорное обозначение разработано и введено в оборот именно ОАО «Сочинский Мясокомбинат» и ранее никем, кроме ответчика не использовалось.

В материалы дела № 240/2017 ОАО «Сочинский мясокомбинат» не представлены документы, свидетельствующие о незаконном использовании ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» вышеуказанного обозначения.

Для квалификации действий лица по регистрации обозначения в качестве товарного знака как акта недобросовестной конкуренции, в качестве критерия недобросовестности лица может быть принято во внимание последующее (после регистрации) поведение правообладателя, с том числе, связанное с действиями по вытеснению конкурентов с товарного рынка путем предъявления в суд требований о пресечении использования спорного обозначения.

Из представленных заявителем и ответчиком документов следует, что после регистрации ОАО «Сочинский мясокомбинат» товарного знака по свидетельству № 476066 общество, заведомо зная об использовании ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» обозначения «салями Министерская» при производстве и реализации колбасных изделий в течение длительного периода времени, направило в адрес ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» претензию о незаконном использовании ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» указанного обозначения при производстве мясной продукции, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 476066, с требованием прекратить использование зарегистрированного товарного знака.

Указанные действия ОАО «Сочинский мясокомбинат» следует рассматривать как устранение присутствия конкурента ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» на товарном рынке по производству и реализации колбасных изделий, что свидетельствует о недобросовестности поведения ОАО «Сочинский мясокомбинат» при осуществлении предпринимательской деятельности.

Таким образом, в силу п. 1 ст. 10 ГК РФ действия ОАО «Сочинский мясокомбинат» по регистрации товарного знака по свидетельству на товарный знак № 476066 от 04.12.2012г г. являются

недобросовестными, направленными исключительно на устранение присутствия третьих лиц на рынке определенного товара и подтверждают злоупотребление правом.

Таким образом, Краснодарским УФАС России установлено, что действия ОАО «Сочинский мясокомбинат» по приобретению и использованию исключительного права на товарный знак по свидетельству на товарный знак № 476066 от 04.12.2012 г. (дата приоритета от 27.10.2011г.), направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, могут причинить убытки хозяйствующему субъекту-конкуренту, нанести вред его деловой репутации, совершены ОАО «Сочинский мясокомбинат» с намерением воспользоваться репутацией конкурентов, а также с целью устранения присутствия конкурента ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» на рынке определенного товара.

Следовательно, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях ответчика.

Доводы ОАО «Сочинский мясокомбинат», содержащиеся в возражениях на заключение об обстоятельствах дела № 240/2017, комиссия посчитала необоснованными, поскольку факт использования спорного обозначения заявителем до момента подачи заявки на регистрацию товарного знака по свидетельству № 476066 установлен материалами дела. Документы, свидетельствующие о незаконном использовании ООО «Мясоптицекомбинат «Каневской» вышеуказанного обозначения ответчиком не представлены.

При рассмотрении дела № 484А/2018 должностным лицом ОАО «Сочинский мясокомбинат» представлены письменные пояснения, из которых следует, что З... с нарушением не согласен, считает, что в его действиях нет состава правонарушения (вх. № 10422 от 25.10.2018г.).

Доводы, изложенные З... в пояснениях, Краснодарское УФАС России считает необоснованными по основаниям, изложенным выше.

Таким образом, действия по регистрации товарного знака по свидетельству № 476066 не следуют основной функции товарного знака по индивидуализации товаров правообладателя, что согласно пункту 5 Справки по вопросам недобросовестного поведения, в том

числе конкуренции, по приобретению и использованию средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, утвержденной постановлением президиума Суда по интеллектуальным правам от 21.03.2014 г. № СП-21/2, рассматривается в правоприменительной практике как недобросовестная конкуренция, запрещенная статьей 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции».

Таким образом, действия ОАО «Сочинский мясокомбинат», связанные с приобретением и использованием исключительных прав на товарный знак по свидетельству № 476066 в отношении товаров 29 класса МКТУ, являются недобросовестной конкуренцией и нарушают часть 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно части 1 статьи 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат [уголовно наказуемого деяния](#), за исключением случаев, предусмотренных [статьей 14.3](#) КоАП РФ и [частью 2](#) ст. 14.33 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренным статьей 14.33 КоАП РФ, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решение Краснодарского УФАС России по делу № 240/2017 вступило в законную силу 06.04.2018г.

В связи с чем, протоколом Краснодарского УФАС России № 349А/2018 об административном правонарушении от 30.07.2018г. в отношении ОАО «Сочинский мясокомбинат» было возбуждено дело об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ по факту нарушения ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции».

10.08.2018г. Краснодарское УФАС России вынесло постановление по делу № 349А/2018, которым ОАО «Сочинский мясокомбинат» было привлечено к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ и ему назначено административное наказание в виде штрафа в размере 100 тыс. рублей.

В соответствии с ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания

юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

По запросу Краснодарского УФАС России ОАО «Сочинский мясокомбинат» представлены сведения о том, что ответственным лицом за осуществление действий, связанных с приобретением и использованием исключительных прав на товарный знак по свидетельству на товарный знак № 476066 в отношении товаров 29 класса МКТУ, а также с запретом его использования третьими лицами, которые использовали данное обозначение ранее регистрации товарного знака по свидетельству № 476066, является заместитель начальника отдела маркетинга и рекламы ОАО «Сочинский мясокомбинат» З... (вх. № 8251 от 30.07.2018г.).

Согласно приказу ... З... назначен на должность заместитель начальника отдела маркетинга и рекламы ОАО «Сочинский мясокомбинат» с 01.10.2011г.

Согласно должностной инструкции заместителя начальника отдела маркетинга и рекламы ОАО «Сочинский мясокомбинат» заместитель начальника отдела маркетинга и рекламы относится к категории руководителей, осуществляет разработку маркетинговой политики на предприятии, отвечает за осуществление действий, связанных с приобретением, использованием исключительных прав на товарные знаки, а также прав, связанных с запретом использования товарных знаков, зарегистрированных за предприятием.

Согласно абз. 1 ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Таким образом, З..., являясь должностным лицом, на которое возложены обязанности по осуществлению действий, связанных с приобретением, использованием исключительных прав на товарные знаки, а также прав, связанных с запретом использования товарных знаков, зарегистрированных за ОАО «Сочинский мясокомбинат», должен был действовать в интересах общества добросовестно и разумно при осуществлении действий, связанных с приобретением и использованием исключительных прав на товарный знак по свидетельству № 476066 в отношении товаров 29 класса МКТУ, а также с запретом его использования третьими лицами, которые использовали данное обозначение ранее регистрации товарного знака по свидетельству № 476066.

Следовательно, нарушение ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции» произошло по вине должностного лица заместителя начальника отдела маркетинга и рекламы ОАО «Сочинский мясокомбинат» З..., вследствие ненадлежащего исполнения им своих должностных обязанностей.

Место совершения правонарушения - местонахождение должностного лица ...

ОАО «Сочинский мясокомбинат» З... по адресу местонахождения ОАО «Сочинский мясокомбинат» - Краснодарский край, г. Сочи, ул. Донская, д. 5; время совершения правонарушения - дата регистрации товарного знака № 476066 - 04.12.2012г.

Таким образом, действия должностного лица заместителя начальника отдела маркетинга и рекламы ОАО «Сочинский мясокомбинат» З..., выразившиеся в незаконном приобретении и использовании исключительных прав на товарный знак по свидетельству № 476066 в отношении товаров 29 класса МКТУ, нарушают ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции» и образуют состав административного правонарушения по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При назначении административного наказания З... Краснодарским УФАС России установлено, что З... ранее к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ не привлекался.

Обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, отягчающих административную ответственность З... на дату рассмотрения дела Краснодарским УФАС России не установлено.

Руководствуясь ст.ст. 4.1, 4.3, ч. 1 ст.14.33, ст.ст. 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь З... к административной ответственности по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 12 000 (двенадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

Штраф должен быть уплачен по следующим реквизитам:

161 1 16 02010 01 6000 140 – Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти

ИНН: 2309053192 **КПП** 231001001

Получатель УФК по Краснодарскому краю (Управление антимонопольной службы по Краснодарскому краю) **Краснодарскому** **Федеральной**

Банк получателя Южное ГУ Банка России г. Краснодар

БИК 040349001

Р/счет 40101810300000010013

Назначение платежа КБК (указать код штрафа)

НДС не предусмотрен

ОКТМО: 03701000

Очередность платежа 4

Идентификатор начисления 16168102900001412589

Тел/факс: 253-66-82

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.