

ООО «Мир вкуса»  
пер. Заводской, д. 13Б,  
г. Артем, 692770  
e-mail: alds25@mail.ru

ООО «ВПК Восток»  
ул. Абрекская, д. 8В, офис 4,  
г. Владивосток, 690001  
e-mail: s\_a\_s\_h\_a\_89@mail.ru

ИП Симлянская И.Н.

<...>

## **РЕШЕНИЕ**

Дело № 2/06-2019

г. Владивосток

Резолютивная часть решения объявлена: 28.11.2019

Полный текст решения изготовлен: 12.12.2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:

<...> – Врио руководителя,

члены Комиссии:

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы, <...> - специалист 1 разряда отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы,

рассмотрев дело № 2/06-2019, возбужденное по заявлению индивидуального предпринимателя Симлянкой Ираиды Николаевны <...> (далее – ИП Симлянская И.Н., Заявитель) в отношении общества с ограниченной ответственностью «Мир вкуса» (переулок Заводской, д. 13Б, г. Артем, ОГРН 1142537005841, дата присвоения ОГРН 21.08.2014, ИНН 2537108732, КПП 250201001) (далее – ООО «Мир вкуса»), общества с ограниченной ответственностью «ВПК Восток» (ул. Абрекская, д. 8В, офис 4, г. Владивосток, 690001, ОГРН 1152536004906, дата присвоения ОГРН 28.04.2015, ИНН 2536283499, КПП 253601001) (далее – ООО «ВПК Восток») по признакам нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося в недобросовестной конкуренции, связанной с использованием при осуществлении коммерческой деятельности обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 510801 принадлежащего ИП Симлянская И.Н., а также внешнего вида товара,

в отсутствии представителей сторон по делу,

УСТАНОВИЛА:

05.12.2018 в Приморское УФАС России поступило заявление ИП Симлянкой И.Н. (вх. № 10612) о нарушении ООО «Мир вкуса» антимонопольного законодательства, выразившемся в незаконном использовании при осуществлении коммерческой деятельности обозначения «От Максими́ча» сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком «От Максима» принадлежащего ИП Симлянкой И.Н. Так же Заявитель сообщил, что внешний вид продукции «От Максими́ча» является сходным до степени смешения с продукцией «От Максима».

01.03.2019 был издан Приказ Приморского УФАС России № 40 о возбуждении дела № 2/06-2019 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении ООО «Мир вкуса», ООО «ВПК Восток» статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 19.03.2019 исх. № 2316/06-3 дело № 2/06-2019 было назначено к рассмотрению.

Определением от 21.05.2019 (исх. от 27.05.2019 № 4306/06-3) рассмотрение дела откладывалось в связи с необходимостью истребования дополнительных документов.

Определением от 04.07.2019 (исх. от 09.07.2019 № 5768/06-3) рассмотрение дела откладывалось в связи с отсутствием кворума. Так же к рассмотрению назначенному на 04.07.2019 от ООО «Мир вкуса» поступило ходатайство о переносе даты предоставления информации по вышеуказанному определению, а так же об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью обеспечения явки представителя в виду нахождения генерального директора в отпуске за пределами Российской Федерации (вх. № 5442 от 04.07.2019).

Определением от 04.09.2019 (исх. от 11.09.2019 № 8134/06-3) рассмотрение дела откладывалось в связи с необходимостью истребования дополнительных документов.

По результатам рассмотрения заявления, приложенных документов и иных материалов, имеющихся в распоряжении Приморского УФАС России, установлено следующее.

ИП Симлянская И.Н. является правообладателем товарного знака по свидетельству № 510801:

Товарный знак зарегистрирован по следующим классам МКТУ: 29, 30, 35.

ИП Симлянская И.Н. является производителем продуктов питания.

При осуществлении коммерческой деятельности активно использует вышеуказанный товарный знак для индивидуализации продукции: майонез, томатная паста, кетчуп, горчица (приложение № 1).

Томатная паста «От Максима» производителя ИП Симлянской И.Н. вводится в гражданский оборот с июня 2002 года. Объем продаж ИП Симлянской И.Н. за период с 2017 по 2018 год составил 335 680 000 рублей.

В материалы дела Заявителем представлены образцы продукции «От Максима», печатная продукция (календари, буклеты, фирменные пакеты), а также рекламные ролики. Таким образом, Заявитель указал, что ИП Симлянская И.Н. активно продвигает свою продукцию посредством рекламы.

ООО «Дизайн студия Иппон» (разработчик дизайна) 27.11.2011 передала ИП Симлянской И.Н. авторские и смежные права на утвержденный дизайн упаковки товара «От Максима» (сертификат № 049).

В обоснование затрат понесенных ИП Симлянской И.Н. на продвижение своей продукции на рынке представлены счета:

- январь 2019 691 545 рублей;
- февраль 2019 920 677 рублей;
- март 2019 830 452 рубля;
- апрель 2019 1 045 304 рубля;
- май 2019 1 087 707, 5 рубля;
- июнь 2019 1 089 678 рубля.

Из представленных сведений следует, что ИП Симлянской И.Н. для продвижения своей продукции на рынке несет значительные расходы.

Заявитель не предоставлял ООО «Мир вкуса» прав использования своего товарного знака, следовательно, его использование, по мнению Заявителя, является нарушением исключительных прав ИП Симлянской И.Н.

Заявитель указал, что на территории Приморского края в различных торговых

точка реализуется продукция томатная паста «От Максими́ча», внешний вид которой по компоновке, цветовой гамме и лексически сходно с томатной пастой «От Максима».

В материалы дела представлены фото из торгового зала, на котором видно, что продукция «От Максими́ча» и «От Максима» размещены на одном торговом стеллаже.

В материалы дела Заявителем так же представлены образцы продукции «От Максими́ча»: томатная паста масса нетто 280 гр. и 500 гр., приобретенные 28.11.2018 в магазине (ООО «Гера») г. Уссурийске.

Согласно информации содержащейся на упаковке товара «От Максими́ча», ООО «Семилукский пищекомбинат» является изготовителем товара, а ООО «Мир вкуса» указано, как заказчик (приложение № 2).

ИП Симлянская И.Н. узнав о появлении на рынке томатной пасты «От Максими́ча» направила претензию в адрес ООО «Семилукский пищекомбинат» и ООО «Мир вкуса».

ООО «Семилукский пищекомбинат» в ответ на полученную претензию информационным письмом от 12.12.2018 сообщило, что обществом была изготовлена партия томатной пасты «От Максими́ча». Этикетка для продукции предоставлялась заказчиком – ООО «Мир вкуса». Участие в разработке дизайна и изготовления этикеток ООО «Семилукский пищекомбинат» не принимало.

В связи со сложившейся ситуацией по использованию внешнего вида товара, контракт с ООО «Мир вкуса» расторгнут, продукция производиться не будет.

ООО «Мир вкуса» на полученную претензию не отреагировал и не предпринял действий по недопущению смешения товара на рынке.

Согласно договору № ЕШ/15/11 от 01.07.2018 была изготовлена партия продукции томатная паста «От Максими́ча» объем банки 280 гр. в количестве 2500 банок. В объеме банки 500 гр. было выпущено 1360 банок.

Дизайн этикеток «От Максими́ча» был разработан ООО «Издат-Черноземье» по заказу ООО «Мир вкуса» согласно договору № 11 от 30.01.2017.

Из информации представленной ООО «Мир вкуса» следует, что на основании договора оптовой поставки № 24 от 31.08.2018 ООО «ВПК Восток», осуществляло реализацию товара «От Максими́ча» по торговым сетям на территории Приморского края. Товар был представлен в объеме в котором был произведен.

ИП Дубинин Е.Б. по запросу Приморского УФАС России сообщил, что в период ноябрь-декабрь 2018 года ООО «ВПК Восток» поставляло для реализации продукцию томатная паста «От Максими́ча» на основании договора поставки от 29.08.2018 № ПЭВ18/1926:

- томатная паста «От Максими́ча» банка 280 гр. 120 банок;

- томатная паста «От Максими́ча» банка 500 гр. 152 банки.

Основным видом экономической деятельности ООО «Мир вкуса», согласно

выписки из ЕГРЮЛ, является «Переработка и консервирование рыбы, ракообразных и моллюсков» (код по ОКВЭД 10.20). Так же в выписке содержатся и дополнительные виды деятельности общества, которые преимущественно относятся к продаже продуктов питания.

Таким образом, Заявитель и ООО «Мир вкуса» являются хозяйствующими субъектами конкурентами, осуществляющими коммерческую деятельность по реализации продуктов питания (томатной пасты) на территории Приморского края.

В целях более полного и всестороннего рассмотрения заявления и принятия решения о наличии либо отсутствии признаков недобросовестной конкуренции Приморским УФАС России в адрес Союза «Приморская торгово-промышленная палата» было направлено письмо о предоставлении информации (справки) (исх. № 11299/06 от 25.12.2018) относительно использования товарного знака № 510801 в при оформлении внешнего вида товара «От Максимыча», а так же определения сходности до степени смешения. В направленном запросе были представлены следующие фото:

товарный знак № 510801

изображения томатной пасты «От Максимыча» и «От Максима».

В ответе на вышеуказанное письмо, поступившие в адрес Приморского УФАС России (вх. № 11575 от 28.12.2018), сообщается, что в результате проведенного анализа установлено, что этикетка «От Максимыча» является сходной до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 510801, в силу сходства изобразительных элементов в виде овальных рамок, сходного композиционного расположения и графического исполнения словесных элементов. Сравнимые упаковки томатной пасты «От Максимыча» и «От Максима» производят в целом сходное зрительное впечатление, несмотря на некоторые отличия внешнего вида, цветовых сочетаний и составляющих их элементов, что согласно пункту 3 статьи 1483 1479 Гражданского кодекс Российской Федерации от 18.12.2006 № 230-ФЗ (далее - ГК РФ) способно ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

ООО «Мир вкуса» в письме вх. № 1595 от 28.02.2019 сообщило, что дизайн упаковки томатной пасты «От Максимыча» и «От Максима» существенно отличается друг от друга, товарный запас продукции «От Максимыча» отсутствует (на 28.02.2019).

Заявитель в ходе рассмотрения дела сообщил, что нанесенные убытки от действий Ответчика исчисляются в размере объема продаж за весь период незаконного использования товарного знака и в целом внешнего вида товара, так как Заявитель не предоставлял ООО «Мир вкуса» прав использования своего товарного знака, следовательно, его использование является нарушением исключительных прав ИП Симлянская И.Н.

Согласно статье 1479 ГК РФ, 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.

В соответствии с частью 3 статьи 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 соответствии с пунктом 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно пункту 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.

В соответствии со статьей 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе:

1) незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая размещение в доменном имени и при других способах адресации;

2) копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Согласно статье 10 bis Парижской Конвенции по охране промышленной собственности актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

На основании вышеизложенного, с учетом представленных документов и пояснений Комиссия усмотрела в действиях ООО «Мир вкуса» нарушение пункта 1 и 2 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» в связи с чем 09.10.2019 приняла заключение об обстоятельствах дела № 2/06-2019 (исх. от 14.10.2019 № 9041/06-3). Нарушение выразилось в недобросовестной конкуренции связанной с использованием при осуществлении коммерческой деятельности наименования сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 510801 принадлежащего ИП Симлянковой И.Н. и в совершении хозяйствующим субъектом действий, способных вызвать смешение с товарами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а именно копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом.

После принятия заключения об обстоятельствах дела ООО «Мир вкуса» не воспользовалось своим правом представить Комиссии пояснения, доказательства в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

ИП Симлянковой И.Н. после принятого заключения представила в материалы дела информационное письмо с указанием объема продаж за 2017-2018 годы, а так же договор поставки продукции от 08.01.2019.

В соответствии с положениями пункта 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда от 30.06.2008 № 30 антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов. В частности, он не полномочен, защищать субъективные гражданские права потерпевшего от такого нарушения путем вынесения предписания нарушителю об уплате контрагенту задолженности или о возмещении понесенных убытков.

Для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией, в том числе, достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется (пункт 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции»).

Как указано выше, возможность наступления вреда (убытков) для ИП Симлянковой И.Н., в силу действий ООО «Мир вкуса» установлена в полном объеме.

На основании вышеизложенного, с учетом представленных документов и пояснений Комиссия усматривает в действиях ООО «Мир вкуса» нарушение пункта 1 и 2 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в недобросовестной конкуренции связанной с использованием при осуществлении коммерческой деятельности наименования сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 510801 принадлежащего ИП Симлянковой И.Н. и в совершении хозяйствующим субъектом действий, способных вызвать смешение с товарами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а именно копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом.

В рассматриваемых обстоятельствах Комиссия не усмотрела в действиях ООО «ВПК Восток» признаков нарушения, поскольку именно ООО «Мир вкуса» предоставляло этикетки для продукции и принимало участие в разработке дизайна и изготовления этикеток. Таким образом, именно ООО «Мир вкуса» является лицом по заказу которого был произведен внешний вид товара «От Максимыча».

Согласно материалам дела, томатная паста «От Максимыча» объем банки 280 гр. была выпущена в количестве 2500 банок. В объеме банки 500 гр. было выпущено 1360 банок. Вместе с тем, в материалах дела отсутствует информация о реализации конечному потребителю всего объема продукции, а также отсутствует информация об иных выпусках продукции имитирующей внешний вид товара на других заводах (производствах).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Мир вкуса» обязательного для исполнения предписания о прекращении недобросовестной конкуренции путем прекращения введения в оборот товара с использованием наименования «От Максимыча» сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 510801 и прекращении копирования и имитации внешнего вида товара «От Максимыча» с товаром «От Максима».

Так же Комиссия считает необходимым выдачи ООО «Мир вкуса» обязательного для исполнения предписания в части устранения последствий нарушения антимонопольного законодательства путем принятия мер по изъятию не реализованного товара из гражданского оборота.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции»,

#### РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ООО «Мир вкуса» пункта 1 и 2 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в недобросовестной конкуренции связанной с использованием при осуществлении коммерческой деятельности наименования сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 510801 принадлежащего ИП Симлянковой И.Н. и в совершении хозяйствующим субъектом действий/бездействий, способных вызвать смешение с товарами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе путем копирования и имитации внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом.

2. Выдать ООО «Мир вкуса» обязательное к исполнению предписание о прекращении недобросовестной конкуренции и об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.

3. В отношении ООО «ВПК Восток» производство по делу № 2/06-2019 прекратить, в связи с отсутствием в его действиях признаков нарушения антимонопольного

законодательства.

4. Оснований для прекращения рассмотрения дела, предусмотренных статьей 48 ФЗ «О защите конкуренции», не имеется.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Приморского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

В соответствии с частью 1 статьи 52 ФЗ «О защите конкуренции» решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подсудны Арбитражному суду. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Примечание: за неисполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.