

Генеральному директору

ООО «СПАР Тула»

.....

ул. Маршала Жукова, д. 5, г. Тула,
300036

info@spartula.ru

Индивидуальному
предпринимателю

Т.В. Кузнецовой

.....

ул. Водозаборная, д. 10, г.
Дзержинск, Нижегородская обл.,
606007

.....

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 071/01/14.6-1036/2020

3 марта 2021 года

г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: – заместитель руководителя управления-

начальник отдела,

члены Комиссии: – главный специалист – эксперт,

..... – специалист – эксперт,

..... – специалист – эксперт,

рассмотрев дело № 071/01/14.6-1036/2020, возбужденное по признакам нарушения ООО «СПАР Тула» (ИНН 7104044982, ОГРН 1047100326503, г. Тула, ул. Маршала Жукова, д. 5, 300036) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии на заседании, посредством проведения видео-конференц-связи:

..... – представителя ООО «СПАР Тула» по доверенности б/н от 11.09.2019г. (выдана сроком на 3 года),

в отсутствие индивидуального предпринимателя Кузнецовой Т.В., уведомленной надлежащим образом (определение об отложении и о продлении срока рассмотрения дела № 071/01/14.6-1036/2020 от 20.01.2021г. (исх. № 2/276 от 25.01.2021г.) получено последней 04.02.2021г. (почтовый идентификатор 30099155161187),

руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

01.10.2020г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступило заявление (вх.6300) индивидуального предпринимателя Кузнецовой Т.В. о незаконном использовании ООО «СПАР Тула» обозначения «Дачные» в наименовании товаров - пельменей, производимых и реализуемых Обществом, которое является сходным до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «Дачные» (свидетельство № 524507, заявка № 201372625 приоритет товарного знака 15.04.2013г., срок действия регистрации истекает 15.04.2023г.), зарегистрированным в отношении товаров: вареники, пельмени (3С ый класс МКТУ) и принадлежащим предпринимателю Кузнецовой Т.В.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса РФ на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Статьей 1479 Гражданского кодекса РФ определено, 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.

Согласно статье 1482 Гражданского кодекса РФ в качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации.

Статьей 1484 Гражданского кодекса РФ установлено, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 Гражданского кодекса РФ любым, не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак).

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результаты интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных Гражданским кодексом РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными Гражданским кодексом РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную Гражданским кодексом РФ, другими законами (часть 1 статьи 1229 Гражданского кодекса РФ).

Частью 2 статьи 1484 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности, путем размещения товарного знака:

- 1) 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;
- 2) при выполнении работ, оказании услуг;
- 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 5) др.

Предприниматель Кузнецова Т.В., являясь правообладателем вышеуказанного товарного знака (знака обслуживания), вправе по своему усмотрению использовать его при производстве и реализации любых из вышеперечисленных товаров - вареников, пельменей.

Так, в рамках лицензионного договора от 20.02.2017г., заключенного между предпринимателем Кузнецовой Т.В. и ООО «Ларнета», последнему предоставлен

право использовать товарные знаки, в том числе «Дачные», для производства изготавливаемой и сбываемой продукции по классам МКТУ и перечню товаров и услуг, указанных свидетельствах, а также применять их (товарные знаки) на упаковке и таре производимой продукции, на сопроводительной и деловой документации и рекламе.

За использование товарного знака «Дачные» ООО «Ларнета» в соответствии с условиями вышеуказанного договора оплачивает предпринимателю Кузнецову Т.В. ежемесячное лицензионное вознаграждение в размере 30 000 руб. (вкл. НДС).

22.11.2019г. к правообладателю – индивидуальному предпринимателю Кузнецову Т.В. обратился (исх.97) ООО «Ларнета» с просьбой снизить в два раза лицензионное вознаграждение по товарному знаку «Дачные», в связи с его использованием иным хозяйствующим субъектом – ООО «СПАР Тула».

В приложениях к своему заявлению, направленному в адрес антимонопольного органа 01.10.2020 (вх.6300), индивидуальный предприниматель Кузнецова Т.Е. приложила копии документов, свидетельствующие о производстве и реализации ООО «СПАР Тула» пельменей с наименованием «Дачные»: товарные чеки № 241 от 21.01.2019г., № 239 от 07.08.2020г., кассовый чек № 230 от 21.01.2019г., фотографии упаковок пельменей «Дачные».

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 (часть 3 статьи 1484 Гражданского кодекса РФ).

Статьей 1515 Гражданского кодекса РФ определено, что лицо, нарушившее исключительное право на товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, обязано удалить товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов, которыми сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг, в том числе с документации, рекламы, вывесок.

В соответствии с пунктом 16 постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011г. № 11 «С некоторых вопросах применения особенной части Кодекса РФ об административных правонарушениях» в [статье 14](#) Закона о защите конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией.

При анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения, но и положения [статьи 10bis](#) Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Пунктом 2 [статьи 10bis](#) Парижской конвенции установлено, что подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение

отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности применению или количества товаров.

Подпунктом 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» установлено, что 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.

Индивидуальный предприниматель Кузнецова Т.В. и ООО «СПАР Тула» являются конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одних товарных рынках:

- производство продукции из мяса убойных животных и мяса птицы (код ОКВЭД 10.13);
- производство мясных (мясосодержащих) консервов (код ОКВЭД 10.13.3);
- торговля оптовая неспециализированная пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями (код ОКВЭД 46.39).

Пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию 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 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.

Согласно устным и письменным пояснениям ООО «СПАР Тула» (вх. 6825 от 02.11.2020г., вх.145 от 15.0.2021г.) Общество использовало не товарный знак «Дачные», принадлежащий индивидуальному предпринимателю Кузнецовой Т.В., а условное торговое наименование полуфабрикатов – «пельмени дачные»

указанное в Технических условиях ТУ 9214-042-52924334-09, разработанных ЗАО «Росмясомолпром» и введенных в действие 05.10.2009г.

Между тем, в представленных Декларациях о соответствии Евразийского экономического союза (регистрационный номер ЕАЭС N RU Д-RU.AE41.B02017 от 05.04.2017г. (действие декларации по 04.04.2020г. включительно), регистрационный номер ЕАЭС N RU Д-RU.AB31.B.04266/20 от 24.04.2020г. (действие декларации по 23.04.2023г. включительно), свидетельствующих о производстве (изготовлении) ООО «СПАР Тула» полуфабрикатов в тесте замороженных: полуфабрикатов мясосодержащих:пельменей «Дачные» с 2017г., отсутствует какая – либо информация о производстве Обществом пельменей «Дачные» в соответствии Техническими условиями ТУ 9214-042-52924334-09.

Ни одного документа, кроме копии 1-2 листа Технических условий ТУ 9214-042-52924334-09, подтверждающего факт производства и реализации ООО «СПАР Тула» продукции – пельменей «Дачные» с использованием вышеуказанных технических условий, последним не представлено.

Кроме того, согласно информации, представленной ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» Федеральной службы по интеллектуальной собственности (вх.791 от 19.02.2021г.), при маркировки продукции производителем должны учитываться возможные исключительные права третьих лиц на охраняемые средства индивидуализации, так как технические условия устанавливая требования к продукции, ее качеству и безопасности, процессу производства, однако не относятся к документам, отменяющим действие исключительных прав на средства индивидуализации.

Комиссия Управления отмечает, что факт указания ООО «СПАР Тула» на упаковке спорного товара – пельменей «Дачные» товарного знака «Тульский мясокомбинат ТМК», не освобождает Общество от соблюдения исключительных прав на интеллектуальную собственность третьих лиц, в рассматриваемых обстоятельствах индивидуального предпринимателя Кузнецовой Т.В.

Товарными накладными от 16.01.2019г. № СТЦш001889, от 05.08.2020г. № СТЦш02723 подтверждается факт поставки ООО «СПАР Тула» пельменей «Дачные» в магазины торговой сети «СПАР Тула», расположенные в городах Новомосковск (ул. Трудовые резервы, д.27) и Алексин (ул. Мира, д. 20).

Документы, подтверждающие фактический объем производства и реализации (в натуральном и денежном выражении) ООО «СПАР Тула» пельменей «Дачные» последним не представлены.

Исследовав доказательства, имеющиеся в материалах настоящего дела, заслушав пояснения, лиц, участвующих в деле, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что действия ООО «СПАР Тула» по использованию обозначения «Дачные» в наименовании производимой и реализуемой им продукции – пельменей «Дачные», сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «Дачные», принадлежащим индивидуальному предпринимателю Кузнецовой Т.В., являются актом недобросовестной конкуренцией, поскольку противоречат положениям Гражданского кодекса РФ, Федерального закона «С

защите конкуренции», обычаям делового оборота, требования добропорядочности, принципам разумности, справедливости, вследствие чего потребители могут быть введены в заблуждение, а последнему причинены и/или могут быть причинены убытки и/или вред деловой репутации.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о нарушении ООО «СПАР Тула» требований антимонопольного законодательства и полагает необходимым выдать ему предписание об устранении нарушений.

Примечание: Лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии (часть 5 статьи 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции»).

В случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы свидетельствуют о наличии действий (бездействии) ответчика по делу признаков иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, г признакам которого принято заключение об обстоятельствах дела, комиссия на основании пункта 1 части 1.1 статьи 47 данного Федерального закона принимает решение об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. В этом случае рассмотрение дела продолжается по правилам, предусмотренным настоящей главой (часть 6 Федерального закона «О защите конкуренции»).

В случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы в отношении обстоятельств изложенных в заключении об обстоятельствах дела, свидетельствуют об отсутствии в рассматриваемых комиссией действий (бездействии) нарушения антимонопольного законодательства, комиссия на основании пункта 1 части 1 статьи 48 настоящего Федерального закона прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства (часть 6 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

.....

.....

.....

.....