

ИП М...

АО «КОНТИ-РУС»

ул. Золотая, д. 13, г. Курск, 305000

ООО «Кубанская кормилица»

ул. Шевченко, д. 48,

ст. Старомышастовская, Динской район,
Краснодарский край, 353220

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «14» июля 2016 г. г.
Краснодар В полном объеме решение изготовлено «27» июля 2016 г.

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

...

рассмотрев дело № 161/2016, возбужденное по признакам нарушения ИП М... части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федерального закона «О защите конкуренции»),

в присутствии представителей:

- от заявителя АО «КОНТИ-РУС» - по доверенности ...,
- от ответчика ИП Мануйлова И.М. – по доверенности ...,
- от заинтересованного лица ООО «Кубанская кормилица» - по доверенности ...,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление АО «КОНТИ-РУС» (вх. № 1910 от 20.02.2016 г.) на действия ИП М... с признаками недобросовестной конкуренции, выразившейся в приобретении и использовании исключительных прав на товарные знаки № 553050 и № 553049 в отношении 30 класса МКТУ, используемых на этикетках конфет «Веня», «Кира», производимых и реализуемых ООО «Кубанская кормилица», сходные до степени смешения с дизайном этикетки вафельных конфет «Шоколадные истории «Джек», производимых и реализуемых АО «КОНТИ-РУС», ранее даты подачи заявок на регистрацию вышеуказанных товарных знаков.

К заявлению АО «КОНТИ-РУС» приложены этикетки вафельных конфет «Веня», «Кира», на которых используются графические изображения вышеуказанных товарных знаков, и этикетка вафельных конфет «Шоколадные истории «Джек».

В заявлении АО «КОНТИ-РУС» указано, что на дату подачи заявок на регистрацию товарных знаков № 553050 и № 553049 08.04.2014 г. общество уже производило и реализовывало вафельные конфеты «Шоколадные истории «Джек», на этикетках которых использовался дизайн, сходный, по мнению заявителя, до степени смешения с вышеуказанными товарными знаками. В подтверждение данных фактов заявитель приложил к заявлению товарные накладные ..., письмо ФБУ «Курский ЦСМ», направленное в адрес АО «КОНТИ-РУС» и диплом, выданный ЗАО «Кондитер – Курск» на конфеты «Шоколадные истории «Джек», свидетельствующие об участии в 2007 году АО «КОНТИ-РУС» (в настоящее время АО «КОНТИ-РУС») во Всероссийском Конкурсе Программы «100 лучших товаров России», по результатам проведения которого конфеты «Шоколадные истории «Джек» стали Дипломантом данного конкурса.

Согласно письму ФБУ «Курский ЦСМ» ... конфеты «Шоколадные истории «Джек», выпускаемые ЗАО «Кондитер – Курск» (впоследствии ЗАО «КОНТИ-РУС», в настоящее время АО «КОНТИ-РУС»), являлись участниками Всероссийского конкурса «100 лучших товаров России» в 2007 году в номинации «Продовольственные товары».

В связи с чем, АО «КОНТИ-РУС» по запросу Краснодарского УФАС России ... представило документы ..., а именно: заявку предприятия на участие в Программе «100 лучших товаров России», Положение 10-ого юбилейного всероссийского конкурса Программы «100 лучших товаров России» 2007 года, утвержденное президентом МОО «Академия проблем качества», Председателем Совета организаторов Программы «100 лучших товаров России» ... 25.01.2007 г., подтверждающие участие АО «КОНТИ-РУС» в вышеуказанном конкурсе в 2007 году.

Также Краснодарским УФАС России актом осмотра сайта www.100best.ru был зафиксирован факт размещения на сайте визуального изображения конфет «Шоколадные истории «Джек», которые приняли участие во Всероссийском конкурсе «100 лучших товаров России» в 2007 году в номинации «Продовольственные товары». Также заявитель представил расходную накладную ... конфет «Веня», товарный чек ... о покупке ... конфет «Кира», товарный чек от у ... конфет «Веня» (в деле).

По результатам рассмотрения заявления АО «КОНТИ-РУС» приказом Краснодарского УФАС России от 19.05.2016г. № 255 в отношении ИП М... возбуждено дело № 161/2016 о нарушении антимонопольного законодательства

Российской Федерации.

В качестве заинтересованного лица в рассмотрение дела привлечено ООО «Кубанская кормилица».

Определением Краснодарского УФАС России от 31.05.2016г. о назначении дела № 161/2016 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, дело было назначено к рассмотрению на 14.07.2016г. в 11.00 часов.

При рассмотрении дела № 161/2016 Комиссией Краснодарского УФАС России установлено следующее.

Товарные знаки по свидетельствам № 553050 и № 553049 зарегистрированы ИП М... отношении 30 класса МКТУ, в который в том числе входят различные кондитерские изделия, конфеты, вафли и т.д. с датой приоритета 08.04.2014 г.

Согласно выписке из ЕГРИП ИП М... на дату подачи заявок 08.04.2014 г. на регистрацию вышеуказанных товарных знаков не осуществлял деятельность, связанную с производством и реализацией товаров 30 класса МКТУ, в том числе конфет и кондитерских изделий, в отношении которых зарегистрированы товарные знаки.

В соответствии с выпиской из ЕГРИП (от 18.05.2016г.) основным видом деятельности ИП М... является сдача внаем собственного нежилого недвижимого имущества (код по ОКВЭД 70.20.2), дополнительными видами деятельности – аренда прочих сухопутных транспортных средств и оборудования (код по ОКВЭД 71.21), аренда прочих машин и оборудования научного и промышленного назначения (код по ОКВЭД 71.34.9).

При этом, согласно выписке из ЕГРЮЛ об ООО «Кубанская кормилица» (дата регистрации ЮЛ 28.09.2006г., ОГРН 1062330008685) ИП М... являлся учредителем общества.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Кубанская кормилица» является производство сухих хлебобулочных изделий и мучных кондитерских изделий длительного хранения (код по ОКВЭД 15.82), дополнительными видами деятельности – производство какао, шоколада и сахаристых кондитерских изделий (код по ОКВЭД 15.84), оптовая торговля сахаром и сахаристыми кондитерскими изделиями, включая шоколад (код по ОКВЭД 51.36).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 18.05.2016г. основным видом деятельности АО «КОНТИ-РУС» является производство какао, шоколада и сахаристых кондитерских изделий (код по ОКВЭД 15.84), дополнительными видами деятельности - производство сухих хлебобулочных изделий и мучных кондитерских изделий длительного хранения (код по ОКВЭД 15.82), оптовая торговля сахаром и сахаристыми кондитерскими изделиями, включая шоколад (код по ОКВЭД 51.36).

Из документов, представленных ИП М..., следует, что использование товарных знаков по свидетельствам № 553050 и № 553049 осуществляется ООО «Кубанская кормилица» под контролем правообладателя ИП М...

Между ИП М...(Правообладатель) и ООО «Кубанская кормилица»

(Пользователь) ... подписано Соглашение на использование товарного знака, в соответствии с которым Правообладатель предоставляет Пользователю согласие на использование товарных знаков № 553050 и № 553049 в целях производства и продажи кондитерских изделий. Также между ИП М... и ООО «Кубанская кормилица» заключено Соглашение от ..., в соответствии с которым Правообладатель поручает Пользователю производство и продажу кондитерских изделий под своими товарными знаками, в том числе товарными знаками № 553050 и № 553049.

ИП М... является одним из учредителей (участником) ООО «Кубанская кормилица». ООО «Кубанская кормилица» и ИП М... находятся в организационно-правовом взаимодействии, что позволяет правообладателю осуществлять контроль за деятельностью учрежденного им Общества, в том числе, связанную с производством и реализацией вафельных конфет с использованием указанных товарных знаков.

Также при рассмотрении дела №161/2016 ИП М... были представлены письменные пояснения ..., копия лицензионного договора от 20.06.2016г., заключенного между ИП М... и ООО «Кубанская кормилица», заявка на регистрацию ТЗ № 2015719629 (заявитель АО «КОНТИ-РУС»).

Из представленных в ходе рассмотрения заявления и дела № 161/2016 документов следует, что АО «КОНТИ-РУС» осуществляет введение в оборот конфет «Шоколадные истории Джек» на территории Российской Федерации, в том числе на территории Краснодарского края.

Правообладатель - ИП М... посредством ООО «Кубанская кормилица» вводит в оборот конфеты «Кира», «Веня» на территории Российской Федерации, в том числе на территории Краснодарского края.

Таким образом, ИП М... и АО «КОНТИ-РУС» являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

При рассмотрении дела № 161/2016 14.07.2016г. представитель АО «КОНТИ-РУС» ... поддержал доводы, указанные в заявлении, представители ответчика ... и заинтересованного лица ООО «Кубанская кормилица» ... возражали против заявленных требований.

Также при рассмотрении дела ... заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела, в связи с необходимостью проведения заявителем экспертизы по вопросу сходства до степени смешения товарных знаков № 553049 и № 553050 с дизайном этикетки конфет «Шоколадные истории «Джек», а также необходимости привлечения в дело Частное Акционерное Общество «Производственное объединение «КОНТИ» (Украина), а также необходимости предоставления перевода на русский язык документа «Бібліографічні дані патенту на промисловий зразок 12004».

Рассмотрев указанные ходатайства..., комиссия отказала в их удовлетворении в связи с нецелесообразностью, поскольку в материалах дела имеется справка компетентного органа - ФИПС о степени сходства дизайна, используемого на этикетках конфет «Шоколадные истории «Джек» с товарными знаками ответчика, основания для привлечения в дело Частное Акционерное Общество

«Производственное объединение «КОНТИ» (Украина) отсутствуют, перевод документа не требуется, поскольку данный документ не имеет значение для рассмотрения дела по существу.

Заявитель АО «КОНТИ-РУС» считает, что действия ИП М..., выразившиеся в приобретении и использовании исключительных прав на товарные знаки № 553050 и № 553049 в отношении 30 класса МКТУ, используемые на этикетках конфет «Веня», «Кира», производимых и реализуемых ООО «Кубанская кормилица», нарушают ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку дизайн этикеток указанных конфет сходен до степени смешения с дизайном этикетки вафельных конфет «Шоколадные истории «Джек», производимых и реализуемых АО «КОНТИ-РУС» ранее даты подачи заявки на регистрацию вышеуказанных товарных знаков.

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 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 добросовестности, 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.

26.05.2016 г. Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности направлено письмо о даче письменной консультации о наличии сходства до степени смешения дизайна, используемого на этикетках конфет «Шоколадные истории «Джек» с товарными знаками по свидетельствам на товарные знаки № 553050 и № 553049.

05.07.2016г. (вх. № 6980) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС) (исх. № 41-3840-12 от 29.06.2016г.) с приложением справки (в деле).

Согласно справке, представленной ФИПС (последний абзац), в результате проведенного исследования установлено, что представленное обозначение не

является сходным до степени смешения с изобразительными товарными знаками № 553049 и № 553050 в силу несходства изобразительных элементов, занимающих в них доминирующее положение, в виде сказочного персонажа (мальчика в красной одежде с лирой в руках на фоне стилизованного изображения улицы средневекового города) и изображений мальчика и девочки на полянке около березки, вокруг которых летают бабочки.

Кроме того, 26.06.2015г. АО «КОНТИ-РУС» подана заявка № 2015719629 на регистрацию товарного знака с изображением этикетки конфет «Шоколадные истории «Джек», которая прошла регистрацию и 20.06.2016г. ФИПС принято решение о регистрации товарного знака с указанным изображением, что также свидетельствует о несходстве изобразительных товарных знаков № 553049 и № 553050 с изображением, которое используется на этикетках конфет «Шоколадные истории «Джек».

Для квалификации совершенного деяния в качестве недобросовестной конкуренции необходимо, что бы лицо, совершившее данные действия, являлось хозяйствующим субъектом; его действия противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; совершенные действия причинили или могли причинить убытки либо нанести вред деловой репутации другого хозяйствующего субъекта. В случае отсутствия хотя бы одного из вышеуказанных признаков действия хозяйствующего субъекта не могут быть квалифицированы как акт недобросовестной конкуренции.

Изучив доводы заявителя, рассмотрев имеющиеся в деле документы и материалы, комиссия Краснодарского УФАС России считает, что действия ИП М..., связанные с приобретением и использованием исключительных прав на товарных знаков по свидетельствам на товарные знаки № 553049 и № 553050, не могут быть квалифицированы как акт недобросовестной конкуренции, поскольку изобразительные элементы указанных товарных знаков и изобразительные элементы в дизайне этикетки конфет «Шоколадные истории «Джек» не являются сходными.

Таким образом, в действиях индивидуального предпринимателя М..., связанных с приобретением и использованием исключительных прав на товарные знаки по свидетельствам на товарные знаки № 553049 и № 553050 комиссия Краснодарского УФАС России установила отсутствие нарушения части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции».

На основании изложенного, дело № 161/2016, возбужденное в отношении ИП М... по признакам нарушения части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции», подлежит прекращению.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1 - 3 ст. 41, п. 1 ч. 1 ст. 48, ст. 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 48 Федерального закона «О защите конкуренции», в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях, производство по делу № 161/2016 по признакам нарушения ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении ИП М... прекратить.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения. Дела об обжаловании решения антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.