

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена «24» октября 2014 г.

г. Кемерово

Решение изготовлено в полном объеме «10» ноября 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии: Клостер Е.А. - заместителя руководителя
управления;

Членов Комиссии: Ланцман Л.И. - заместителя начальника отдела
судебной и правовой работы;

Акатьевой И.С.- ведущего специалиста - эксперта
отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и
финансовых рынков;

Ромединой Ю.Е.. - ведущего специалиста -
эксперта отдела рекламы, недобросовестной
конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 38/А-14-2014, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Тяжинское молоко» (далее по тексту – ООО «Тяжинское молоко»), ИНН 424201018506, юридический адрес: 652240, Кемеровская область, п.г.т. Тяжинский, ул.Ленина, 24, помещение 1, пунктов 2, 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «О защите конкуренции»), в присутствии представителей:

- Общества с ограниченной ответственностью «Кузбассконсервмолоко» (далее - ООО «Кузбассконсервмолоко») - <...> по доверенности № 14 от 21.01.2014г.;

- ИП <...> - <...> по доверенности от 26.08.2014г.

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской

области поступили заявление ООО «Кузбассконсервмолоко», а также обращение Департамента по развитию предпринимательства и потребительского рынка Кемеровской области о рассмотрении заявления ООО «Кузбассконсервмолоко» о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Тяжинское молоко» и ООО «Консервпром».

Из заявления следует, что в торговой сети ООО «Компания Холидей» (магазин «Народная палата», расположенный по адресу: г. Кемерово, ул. Тухачевского, 58) находятся на реализации товары (молочные консервы) на этикетке которых указана следующая информация: **«товар произведен для ООО «Тяжинское молоко», расположенного по адресу: 652240, Кемеровская область, Тяжинский район, пгт. Тяжинский, ул. Ленина, д. 24, пом. 1. Адрес производства: 662202, Красноярский край, г. Назарово, ул. Суворова, 9, строение 21...»** с изображением товарного знака (свидетельство № 49164), правообладателем которого является <...> (<...>).

Приказом Кемеровского УФАС России от 06.05.2014 № 105 было возбуждено дело № 38/А-14-2014 по признакам нарушения ООО «Тяжинское молоко» пунктов 2, 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося во введении в заблуждение в отношении места производства товара, а также во введении в гражданский оборот товара с незаконным использованием товарного знака по свидетельству № 49164, правообладателем неисключительной лицензии которого является ООО «Кузбассконсервмолоко».

Определением от 06.05.2014г. дело № 38/А-14-2014 было назначено к рассмотрению на 05.06.2014г. на 13 часов 30 минут.

Копии определения от 06.05.2014г. и приказа Кемеровского УФАС России от 06.05.2014 № 105 были направлены в адрес ООО «Тяжинское молоко» и заявителю заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомления о вручении почтовых отправлений имеются в материалах дела).

05.06.2014г. в ходе рассмотрения дела № 38/А-14-2014 Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу, что для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо получить дополнительные доказательства.

Определением от 05.06.2014г. рассмотрение дела № 38/А-14-2014 было отложено на 02.07.2014г. на 10 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес ООО «Тяжинское молоко» и заявителю заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомления о вручении почтовых отправлений имеются в материалах дела).

02.07.2014г. в ходе рассмотрения дела № 38/А-14-2014 Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу, что для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо получить дополнительные доказательства.

Определением от 02.07.2014г. рассмотрение дела № 38/А-14-2014 было отложено на 07.08.2014г. на 14 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес ООО «Тяжинское молоко» и заявителю заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомления о вручении почтовых отправлений имеются в материалах дела).

07.08.2014г. в ходе рассмотрения дела № 38/А-14-2014 Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу, что для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо получить дополнительные доказательства.

Определением от 02.07.2014г. рассмотрение дела № 38/А-14-2014 было отложено на 22.09.2014г. на 11 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес ООО «Тяжинское молоко» и заявителю заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомления о вручении почтовых отправлений имеются в материалах дела).

Для выяснения обстоятельств, рассматриваемых Комиссией Кемеровского УФАС России в адрес ИП <...>, правообладателя товарного знака по свидетельству № 49164, был направлен запрос о предоставлении необходимой информации. По состоянию на 22.09.2014г. запрошенная информация от ИП <...> в адрес антимонопольного органа не поступила.

22.09.2014г. в ходе рассмотрения дела № 38/А-14-2014 Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу, что для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо получить дополнительные доказательства и направить в адрес ИП <...> повторный запрос о предоставлении необходимой информации.

Определением от 22.09.2014г. рассмотрение дела № 38/А-14-2014 было отложено на 20.10.2014г. на 11 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес ООО «Тяжинское молоко» и заявителю заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомления о вручении почтовых отправлений имеются в материалах дела).

20.10.2014г. на рассмотрении дела № 38/А-14-2014 <...> - представитель ООО «Кузбассконсервмолоко» поддержал требования, изложенные в заявлении, дополнительно представил в материалы дела практику арбитражного суда Красноярского края и сведения о товарных знаках № 473281 (дата регистрации 24.10.2012г.), № 473280 (дата регистрации 24.10.2012г.), зарегистрированных в отношении 29 класса Международной классификации товаров и услуг (далее МКТУ) – молочные продукты, а именно молоко сгущенное, правообладателем которых является ООО «Тяжинское молоко».

В ходе рассмотрение дела № 38/А-14-2014 Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение объявить перерыв до 24.10.2014г. до 15 часов 15 минут.

Из документов, представленных в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Кузбассконсервмолоко», следует, что ООО «Кузбассконсервмолоко» является обладателем неисключительной лицензии на использование товарного знака № 49164 в соответствии с лицензионным договором № 01-13 от 01.10.2013г. о предоставлении права использования товарного знака, заключенным между <...> (лицензиар) и ООО «Кузбассконсервмолоко» (лицензиат) и приложением № 1 к данному договору.

Из представленной в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Кузбассконсервмолоко» копии свидетельства № 47164 от 22 марта 1974г. следует, что свидетельство на право исключительного пользования товарным знаком на товарах 29 класса МКТУ - молочные консервы было выдано Тяжинскому комбинату

молочных консервов (Кемеровская область, п.Тяжинский, ул.Кирова, д.9) приоритет с 01.10.1973г. и сроком действия до 01.10.1983г. (срок действия данного свидетельства был продлен до 01.10.1993г., 01.10.2003г.). 08.12.1994г. было изменено наименование владельца товарного знака на Акционерное общество открытого типа «Кузбассконсервмолоко», наименование правообладателя товарного знака изменено на Открытое акционерное общество «Кузбассконсервмолоко» (далее - ОАО «Кузбассконсервмолоко») 06.02.2004г.

В соответствии с приложением к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 49164 «Государственная регистрация договора об отчуждении исключительного права на товарный знак в отношении всех товаров и/или услуг» правообладателем является <...>, прежним правообладателем - ОАО «Кузбассконсервмолоко», дата и номер регистрации договора № РД 0093212 от 17.01.2012г., срок действия исключительного права на товарный знак № 49164 продлен до 01.10.2023г.

01.03.2012г. между ООО «Кузбассконсервмолоко» и ИП <...> заключен лицензионный договор № 01-03 о предоставлении права использования товарного по свидетельству № 49164 со сроком действия до 01.10.2013г. (зарегистрирован 13.08.2012г.). Аналогичный договор заключен между сторонами 01.10.2013г. со сроком действия до 01.10.2023г. (зарегистрирован 24.03.2014г.), в соответствии с которым ООО «Кузбассконсервмолоко» предоставлено исключительное право на использование товарного знака № 49164.

Право использования товарного знака, принадлежащего <...>, за исключением ООО «Кузбассконсервмолоко», иным лицам не передавалось.

Из представленной ООО «Назаровское молоко» в адрес Кемеровского УФАС России копии свидетельства на товарный знак (знак обслуживания) № 501332 в виде цветка со значком Т в середине и слов НАЗАРОВСКОЕ МОЛОКО, цвет или цветовое сочетание - белый и синий следует, что правообладателем данного товарного знака является ООО «Назаровское молоко», приоритет товарного знака 19 августа 2012г., зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 04 декабря 2013г., срок действия регистрации истекает 19 августа 2022 г., классы МКТУ и перечень товаров и/или услуг: 29 - молоко; молоко соевое (заменитель молока); продукты молочные; сливки взбитые; сыры; 35 - демонстрация товаров; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи и продвижение товаров для третьих лиц; распространения образцов; управление процессами обработки товаров; услуги снабженческие для третьих лиц (закупка и обеспечение предпринимателей товарами).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Кузбассконсервмолоко» основным видом деятельности является производство сгущенных молочных продуктов и молочных продуктов, не включенных в другие группировки код по ОКВЭД 15.51.5, а также другие коды по ОКВЭД: 52.11, 51.39, 15.51.5, 15.51.1, 51.51.3.

Из выписки из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Тяжинское молоко» является оптовая торговля молочными продуктами, яйцами, пищевыми маслами и жирами код по ОКВЭД 51.70, дополнительным видом деятельности - оптовая торговля прочими промежуточными продуктами, кроме сельскохозяйственных, не включенных в другие группировки код по ОКВЭД 51.33, а также другие коды по

ОКВЭД 52.11, 52.12, 52.62, 51.33, 15.98, 15.42, 15.51, 52.61, 51.21, 52.63, 15.41, 51.47.

ООО «Назаровское молоко» начало осуществлять введение в оборот товара с января 2014г., что подтверждается договорами:

- поставки № 0001К от 09.01.2014г., заключенного между ООО «Назаровское молоко» (поставщик) и ООО «Тяжинское молоко» (покупатель), согласно которому поставщик обязуется в течение срока действия договора осуществлять поставки товара, а покупатель принимать и оплачивать товар в соответствии с условиями настоящего договора;

- на оказание рекламных услуг по продвижению товарного знака № 501332 от 09.01.2014г., заключенного между ООО «Тяжинское молоко» (исполнитель) и ООО «Назаровское молоко» (заказчик), согласно которому исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать последнему рекламные услуги по продвижению товарного знака № 501332.

Из представленных ООО «Кузбассконсервмолоко» в адрес антимонопольного органа чеков, фотографий этикеток и этикеток Кемеровским УФАС России установлено, что в торговых сетях ООО «Компания Холидей» (магазин «Народная палата») по адресам: г. Кемерово, ул. Тухачевского, 58, г. Междуреченск, пр-т Шахтеров, 35 а, а также в ООО «Торгсервис 242» (магазин Светофор) реализуются молочные консервы производства ООО «Кузбассконсервмолоко» (тяжинское молоко с сахаром, тяжинское молоко и какао, тяжинское молоко и сливки, тяжинское молоко с сахаром отборное, тяжинская варенка с сахаром, тяжинская сгущенка, тяжинское молоко с сахаром) с изображением товарного знака по свидетельству № 49164 (в виде стилизованного цветка с шестью лепестками со значком Т в середине).

Из представленных ООО «Кузбассконсервмолоко» в адрес Кемеровского УФАС России копий договоров поставки и этикеток реализуемой продукции, следует, что ООО «Кузбассконсервмолоко», в лице генерального директора ООО «УК «Синергия», реализует с 10.01.2013г. контрагентам на территории Российской Федерации (г.г. Кемерово, Иркутск, Томск, Улан-Удэ, Красноярск, Барнаул, Тюмень, Чита, Новосибирск, Екатеринбург, Пермь) молочные консервы производства ООО «Кузбассконсервмолоко» с изображением товарного знака по свидетельству № 49164 (в виде стилизованного цветка с шестью лепестками со значком Т в середине).

Введение в оборот продукции на территории Российской Федерации осуществляется лицензиатом ООО «Кузбассконсервмолоко», которому право использования товарного знака в виде цветка со значком Т в середине предоставлено на основании лицензионного договора № 01-13 от 01.10.2013г. (факт введения товаров в гражданский оборот подтвержден документально).

Изучив материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Согласно пункту 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» следует, что 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.

Пунктом 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестная конкуренция - это 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 общими положениями ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), в частности, являются фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания, коммерческие обозначения ([статья 1225](#)); использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим [Кодексом](#)), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным ([пункт 1 статьи 1229](#)); в случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными настоящим [Кодексом](#), так и в соответствии с антимонопольным законодательством ([пункт 7 статьи 1252](#)); если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее ([пункт 6 статьи 1252](#)).

Согласно [пункту 1 статьи 1477](#) ГК 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.

В силу [пункта 1 статьи 1484](#) ГК РФ исключительное право использования товарного знака принадлежит лицу, на имя которого соответствующий товарный знак зарегистрирован (правообладателю).

В соответствии с [пунктом 2 статьи 1484](#) ГК РФ 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) в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 1236 ГК РФ лицензионный договор может предусматривать: предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (простая (неисключительная) лицензия); предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (исключительная лицензия).

Таким образом, предметом лицензионного договора в зависимости от его разновидности может быть исключительное либо неисключительное право на использование товарного знака в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован.

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 ([пункт 3 статьи 1484](#) ГК РФ).

Право на использование товарного знака, принадлежащего <...>, ООО «Тяжинское молоко» не передавалось.

Свидетельство на товарный знак № 49164 предоставляет право использования товарного знака на товарах 29 класса МКТУ: молочные консервы.

Свидетельство на товарный знак № 501332 предоставляло право правообладателю использовать его исключительно в отношении товаров 29 класса МКТУ: молоко, молоко соевое (заменитель молока), продукты молочные, сливки взбитые, сыры и услуг 35 класса МКТУ демонстрация товаров; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи и продвижение товаров для третьих лиц; распространения образцов; управление процессами обработки товаров; услуги снабженческие для третьих лиц (закупка и обеспечение предпринимателей товарами).

У ООО «Назаровское молоко» отсутствует право использовать товарный знак № 501332 в отношении иных товаров 29 класса МКТУ, таких как молоко сгущенное, молочные консервы, в виду отсутствия зарегистрированного права на эти товары.

ООО «Назаровское молоко» принадлежат права на товарные знаки № 473280, № 473281 с цветовым сочетанием: белый, синий, голубой, желтый, темно-желтый, красный, зарегистрированные в отношении товаров 29 класса – молочные продукты, а именно молоко сгущенное, что позволяет правообладателю

использовать указанные товарные знаки при производстве и реализации сгущенного молока.

Также в материалы данного дела была представлена копия решения Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 17.09.2014г. об удовлетворении возражения от 25.04.2014г. о признании предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 501332 недействительным в отношении товаров 29 класса МКТУ молоко, молоко соевое (заменитель молока), продукты молочные, сливки взбитые, сыры.

ООО «Кузбассконсервмолоко» осуществляет размещение товарного знака № 49164 на своей продукции с 2013г. (договоры о поставках от 10.01.2013г., 01.03.2013г., 13.07.2013г., 07.11.2013г. имеются в материалах дела).

ООО «Назаровское молоко» начало осуществлять введение в оборот товара с января 2014г. (договор поставки № 01К от 09.01.2014г.; договор на оказание рекламных услуг по продвижению товарного знака № 501332 имеются в материалах дела).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Размещение на банке товара – продукт молочносодержащий сгущенный с сахаром «Сгущенка» Тяжин товарного знака № 49164 не приводит к визуальному смещению с товарным знаком № 501332, поскольку последний включает в себя не только графический элемент товарного знака № 49164, но и содержит словесный элемент «НАЗАРОВСКОЕ МОЛОКО», выполненный оригинальным шрифтом в цветовом сочетании: бело-голубой.

На товаре, произведенном ООО «Кузбассконсервмолоко», на этикетке товара крупным шрифтом выделено место производства товара «ТЯЖИН».

Поскольку, этикетка товара не вводит потребителей в заблуждение относительно производителя товара, нарушение пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ООО «Тяжинское молоко» не установлено.

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

ООО «Тяжинское молоко» и ООО «Кузбассконсервмолоко» являются хозяйствующими субъектами - конкурентами, осуществляющими деятельность по реализации молочных продуктов в пределах одних географических границ (Российская Федерация).

Учитывая изложенное, действия ООО «Тяжинское молоко», выразившиеся во введении в оборот товара с незаконным использованием товарного знака по свидетельству № 49164, правообладателем неисключительной лицензии которого

является ООО «Кузбассконсервмолоко», направлены на получение необоснованных преимуществ, противоречат ФЗ «О защите конкуренции», обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, принципам разумности, справедливости и могут причинить убытки хозяйствующему субъекту - ООО «Кузбассконсервмолоко», в виде недополученной прибыли за период реализации товара с незаконным использованием товарного знака, что является недобросовестной конкуренцией, а, следовательно, не соответствуют требованиям пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

В материалах дела № 38/А-14-2014 отсутствует информация о прекращении реализации ООО «Тяжинское молоко» в настоящее время продукции молочные консервы «Сгущенное молоко» с использованием на этикетке молочных консерв товарного знака по свидетельству № 49164.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Тяжинское молоко», выразившиеся во введении оборот товара молочные консервы «Сгущенное молоко» с незаконным использованием товарного знака по свидетельству № 49164 на территории Кемеровской области, правообладателем неисключительной лицензии которого является ООО «Кузбассконсервмолоко», нарушением пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Тяжинское молоко» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции путем совершения действий:

- прекратить реализацию продукции молочные консервы «Сгущенное молоко» с незаконным использованием товарного знака по свидетельству № 49164, правообладателем которого является ООО «Кузбассконсервмолоко».

Председатель Комиссии
Члены Комиссии

Е.А. Клостер
Л.И. Ланцман
И.С. Акатьева
Ю.Е. Ромадина