

РЕШЕНИЕ

"19" мая 2017 г.

г. Саратов

Резолютивная часть решения оглашена "19" мая 2017 г.

В полном объеме решение изготовлено "02" июня 2017 г.

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

1. <...>
 - руководитель управления, председатель Комиссии;
2. <...>
 - заместитель руководителя управления, член Комиссии;
3. <...>
 - начальник отдела контроля рынков, член Комиссии;
4. <...>
 - ведущий специалист-эксперт отдела контроля рынков, член Комиссии,

рассмотрев дело № 7-96/тр по признакам нарушения ООО «Саратов-Лавр» (ИНН 6452934744, КПП 645401001, ОГРН 1086450003089, зарегистрирован по адресу: 410053, г. Саратов, ул. Арбатская, д. 28) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции), руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

УСТАНОВИЛА:

1. 27.09.2016 в адрес Саратовского УФАС России поступило заявление Акционерного общества «Башкирская содовая компания» о недобросовестной конкуренции со стороны Общества с ограниченной ответственностью «Аллегро-Специи» (ИНН 6452054877, КПП 645401001, ОГРН 1026402673648, зарегистрирован по адресу: 410053, г. Саратов, ул. Арбатская, д. 28) и Общества с ограниченной ответственностью «Саратов-Лавр» (ИНН 6452934744, КПП 645401001, ОГРН 1086450003089, зарегистрирован по адресу:

410053, г. Саратов, ул. Арбатская, д. 28), выразившейся в создании смешения с товаром заявителя «Сода пищевая», этикетка которого зарегистрирована в качестве товарного знака по свидетельству №533463 в отношении товаров 05 и 30 классов МКТУ, имеющим приоритет с 27.03.2013 до 27.03.2023.

Товарный знак представляет собой комбинированное обозначение в форме прямоугольной этикетки, вытянутой по вертикали. В прямоугольник красного цвета концентрически вписаны кольца из скругленных прямоугольников одинаковой толщины оранжевого и желтого цвета. В центральной части этикетки расположен скругленный прямоугольник белого цвета с надписями черного цвета «Натрий двууглекислый. Сода пищевая».

Из заявления следует, что в июле 2016 года в розничном магазине «Куриный дом» (ИП <...>, ИНН 7722714444529, г. Москва, ул. Маршала Бирюзова, д. 19) была приобретена сода пищевая 450 г в пластиковой банке. На упаковке товара имеются сведения об организации, которая произвела его расфасовку - ООО «Аллегро-Специи» и заказчике - ООО «Саратов-Лавр». Также из заявления следует, что на сайте www.allegro.ru, предлагается товар «Сода пищевая» с этикеткой, схожей до степени смешения с товарным знаком заявителя.

Сода пищевая, реализуемая ООО «Саратов-Лавр», была приобретена АО «Башкирская содовая компания» в прозрачной пластиковой банке с желтой крышкой массой нетто 450 г, на банке имеется этикетка прямоугольной формы. Сверху и снизу этикетки изображены три линии: первая широкая линия красного цвета, расположена на краю этикетки; следующая полоса оранжевого цвета шириной уже первой и расположена ближе к центру оранжевого цвета; третья полоса желтого цвета, расположена сразу после оранжевой полосы такого же размера, как и оранжевая полоса. В центральной части этикетки расположен прямоугольник белого цвета с надписями черного цвета «Сода пищевая. Натрий двууглекислый», выполненными в той же манере, что и на этикетке товара «Сода пищевая», реализуемого АО «Башкирская содовая компания».

В подтверждение своих доводов АО «Башкирская содовая компания» прилагает к заявлению свидетельство на товарный знак № 533463 от 02.02.2015; заключение патентной экспертизы № 458/2016 от 23.03.2016 г.; протокол осмотра нотариусом нотариального округа г. Sterлитамак РБ <...> доказательств от 28.07.2016 г.; кассовые чеки от 26.07.2016 г. № 0199, № 0198; фотографии упаковки продукции «Сода пищевая натрий двууглекислый».

Саратовским УФАС России был направлен запрос ООО «Саратов-Лавр» (исх. №02/1-8163 от 22.12.2016) и ООО «Аллегро-специи» (исх. № 02/1-8162 от 22.12.2016), о предоставлении документов и информации необходимых для рассмотрения заявления.

В ответ на запрос Саратовского УФАС России ООО «Аллегро-Специи» (вх. №5664 от 28.12.2016, № 189 от 19.01.2017) сообщает следующее.

27.09.2016 в адрес ООО «Аллегро-Специи» поступила претензия (№01.03.01-09/330 от 22 сентября 2016 г.) от АО «Башкирская содовая компания» о выявлении факта использования ООО «Аллегро-Специи» на упаковке соды пищевой товарного знака, сходного до степени смешения с товарным знаком, принадлежащего АО «Башкирская содовая компания», в ответ на которую ООО «Аллегро-Специи»

пояснило, что ООО «Аллегро-Специи» оказывает услуги ООО «Саратов-Лавр» на основании договора на выполнение работ по переработке давальческого сырья от 01.01.2012 г., расфасовывая сырье в готовые упаковки с уже нанесенными на них этикетками, в том числе «Сода пищевая». Сырье и готовые упаковки, с уже нанесенными этикетками, предоставляются ООО «Саратов-Лавр». В соответствии с изложенным, ООО «Аллегро-Специи» считает претензию АО «Башкирская содовая компания» необоснованной и направленной ненадлежащему лицу.

В результате обнаружения признаков нарушения антимонопольного законодательства, Саратовским УФАС России было возбуждено дело № 7-96/тр по признакам нарушения п. 1 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" в отношении ООО «Саратов-Лавр» (ИНН 6452934744, КПП 645401001, ОГРН 1086450003089, зарегистрирован по адресу: 410053, г. Саратов, ул. Арбатская, д. 28).

2. ООО «Саратов-Лавр» в ходе рассмотрения дела представило письменные пояснения (исх. № 15 от 17.02.2017, исх. № 16 от 20.02.2017, исх. № 26 от 20.03.2017).

Из представленных ООО «Саратов-Лавр» пояснений следует:

26.09.2016 в адрес ООО «Саратов-Лавр» поступила претензия от АО «Башкирская содовая компания» о выявлении факта использования ООО «Саратов-Лавр» этикетки товара «Сода пищевая», сходной до степени смешения с товарным знаком, принадлежащим АО «Башкирская содовая компания» (далее – Претензия).

06 октября 2016 года в адрес АО «Башкирская содовая компания» был направлен ответ на претензию (исх. № 152/6 от 06.10.2016), согласно которому ООО «Саратов-Лавр» пояснило, что на момент разработки макета этикетки «Сода пищевая» в 2011 году никаких прав на изобразительный товарный знак «Сода пищевая» зарегистрировано не было.

ООО «Саратов-Лавр» после предъявления Претензии прекратило продажу продукции со спорной этикеткой «Сода пищевая», а также, согласно Акту об утилизации материала от 05 октября 2016 года спорная этикетка «Сода пищевая» была утилизирована. Копия Акта была направлена в адрес АО «Башкирская содовая компания».

25.10.2016 в адрес ООО «Саратов-Лавр» поступила претензия № 01.03.01-09/369 от 21.10.2016 от АО «Башкирская содовая компания» о взыскании компенсации за нарушение исключительных прав в размере 1 000 000 (один миллион) рублей. ООО «Саратов-Лавр» не было согласно с суммой заявленной компенсации, о чем в адрес АО «Башкирская содовая компания» был направлен ответ (исх. № 183/6 от 21.11.2016), в котором ООО «Саратов-Лавр» сообщает, что приобретает соду пищевую, производителем которой является АО «Башкирская содовая компания», для использования в технологических процессах для изготовления готовой продукции, и лишь незначительная часть пищевой соды была использована для реализации в индивидуальной упаковке с целью расширения ассортимента линейки готовой продукции, для удобства клиентов. При этом, на спорной этикетке товара «Сода пищевая» ООО «Саратов-Лавр» было указано, что производителем продукции является АО «Башкирская содовая компания», расфасовку осуществляет ООО «Аллегро-Специи» по заказу ООО «Саратов-Лавр».

При разработке макета этикетки в красно-желтых тонах на товар «Сода пищевая», за основу был взят образец этикетки в общеизвестном стиле, который использовался еще с 70-х годов XX века, и не был защищен авторскими правами. В связи с этим ООО «Саратов-Лавр» не предполагало, что данный макет этикетки (включая цветовую гамму) был зарегистрирован за АО «Башкирская содовая компания», как товарный знак и что своими действиями ООО «Саратов-Лавр» нарушает права АО «Башкирская содовая компания».

ООО «Саратов-Лавр» использовалась изготовленная АО «Башкирская содовая компания» готовая и приобретенная у нее же продукция, которая никогда не подвергалась ООО «Саратов-Лавр» изменению, что не могло ввести в заблуждение потребителей, относительно качества товара.

Учитывая то, что ООО «Саратов-Лавр» действовало не умышленно и не преследовало цели принести имущественный ущерб АО «Башкирская содовая компания» ООО «Саратов-Лавр» была предложена компенсация в размере 100 000 (сто тысяч) рублей, а также предложение об улучшении линейки, производимой АО «Башкирская содовая компания» продукции «Сода пищевая», путем выпуска ПЭТ банки. Однако, ответ от АО «Башкирская содовая компания» не поступил.

ООО «Саратов-Лавр», также сообщает, что сырье сода пищевая, производителем которой является АО «Башкирская содовая компания», до ноября 2015 года закупалось у ООО «Поток» (Договор № 30/01/13 от 30.01.2013), с ноября 2015 года сырье сода пищевая закупалось у ООО «Торговый Дом «Башкирская химия» (Договор № TD188/1953-15 от 20.10.2015).

Кроме того, между ООО «Саратов-Лавр» и ООО «Аллегро-Специи» заключен Договор давальческого сырья от 01.12.2012, согласно которому ООО «Саратов-Лавр» передает сырье, упаковки и этикетки для переработки, при этом собственником продукции остается ООО «Саратов-Лавр».

Согласно Пояснениям (исх. № 16 от 20.03.2017) в 2011 году в соответствии с Договором № 28025 от 24.01.2008 ООО «ОКИЛ» был разработан макет самоклеящейся этикетки «Сода пищевая» по заказу ООО «Саратов-Лавр». В 2014 году ООО «ОКИЛ» в адрес ООО «Саратов-Лавр» было поставлено 159 559 штук этикеток «Сода пищевая». В 2015 году в макет этикетки «Сода пищевая» были внесены следующие изменения: «Изготовитель АО Башкирская содовая компания, РФ, Башкортостан, 453110, г. Стерлитамак, ул. Техническая, 32 Расфасовано: ООО «Аллегро-Специи» Россия 410053, г. Саратов, ул. Арбатская, д. 28 по заказу ООО «Саратов-Лавр», Россия, 410005, г. Саратов, ул. Аткарская, д. 57.

С 2015 года изготовление этикеток осуществляло ООО «Аллегро-Специи» (ИНН 6452054877) по образцам, представленным и утвержденным ООО «Саратов-Лавр» по договору поставки № 2 от 01.08.2014 года.

За период с 24 апреля 2015 года по 29 августа 2016 года ООО «Аллегро-Специи» изготовило и поставило этикетку «Сода пищевая» в количестве 46066 штук.

После получения Претензии АО «Башкирская содовая компания» (исх. № 01.03.01-09/329 от 22.09.2016) ООО «Саратов-Лавр», во избежание спорных ситуаций были приняты следующие меры:

- издан приказ Генерального директора о прекращении продаж продукции «Сода пищевая», содержащей на упаковке спорную этикетку;
- издан приказ Генерального директора о разработке нового дизайна этикетки «Сода пищевая»;
- издан приказ Генерального директора об утилизации имеющейся этикетки и этикетки снятой с готовой продукции «Сода пищевая».

05.10.2016 вся имеющаяся спорная этикетка в количестве 35302 штук была утилизирована комиссией, о чем был составлен Акт об утилизации.

3. В ходе рассмотрения дела ООО «Аллегро-Специи» представило письменные объяснения (исх. № 14 от 20.02.2017).

Из объяснений следует, что в 2012 году между ООО «Саратов-Лавр» и ООО «Аллегро-Специи» был заключен Договор на выполнение работ по переработке давальческого сырья от 01.12.2012. Согласно Договору ООО «Саратов-Лавр» поставляло сырье соды пищевой, упаковку и этикетку, а ООО «Аллегро-Специи» выполняло работы только по переработке и упаковке товара «Сода пищевая», таким образом, ООО «Аллегро-Специи» не могло повлиять на информацию, размещенную на спорной этикетке товара «Сода пищевая».

4. 13.03.2017 в адрес Саратовского УФАС России поступили письменные пояснения АО «Башкирская содовая компания» относительно использования товарного знака «Сода пищевая» по свидетельству № 533463 (исх. № 01.03.01-11/52 от 17.02.2017, исх. № 01.03.01-11/144 от 18.04.2017, исх. № 01.03.01-10/178 от 15.05.2017).

Из представленных АО «Башкирская содовая компания» пояснений следует:

В силу п. 2 ст. 1486 ГК РФ под использованием товарного знака признается его использование правообладателем или лицом, которому такое право предоставлено на основании лицензионного договора в соответствии со ст. 1489 ГК РФ, либо другим лицом, осуществляющим использование товарного знака под контролем правообладателя, при условии, что использование товарного знака осуществляется согласно п. 2 ст. 1484 ГК РФ, за исключением случаев, когда соответствующие действия не связаны непосредственно с введением товара в гражданский оборот, а также использование товарного знака с изменением его отдельных элементов, не влияющим на его различительную способность и не ограничивающим охрану, предоставляемую товарному знаку.

В соответствии с правовой позицией Суда по интеллектуальным правам, изложенной в Справке по использованию товарного знака под контролем правообладателя (п. 2 ст. 1486 ГК РФ), утвержденного Постановлением Президиума Суда по интеллектуальным правам от 07.08.2015 № СП-23/21, под использованием товарного знака другим лицом под контролем правообладателя. При этом, наличие между правообладателем и другим лицом, использующим товарный знак, корпоративных отношений, в том числе внутри холдинга или иной группы лиц (ст. 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции"), предполагает использование товарного знака другим лицом под контролем правообладателя, как на основании преобладающего участия в другом лице, так

и при наличии организационно- правового взаимодействия, основанного на положениях учредительных документов или условиях договора (например, исполнение другим лицом, использующим товарный знак, функции единоличного исполнительного органа правообладателя или исполнение правообладателем функций единоличного исполнительного органа другого лица, использующего товарный знак), предоставляющих возможность предполагать наличие воли правообладателя на использование товарного знака другим лицом. При наличии таких отношений, как правило, не требуется правовых актов внутри холдинга или группы лиц (специальное решение какого-либо органа, например общего собрания, совета директоров, исполнительного органа и т.д.), оформляющих согласие правообладателя на использование товарного знака другим лицом.

АО «Башкирская содовая компания» использует товарный знак по свидетельству РФ № 533463 через ООО «Торговый дом «Башкирская химия» (ИНН 0268069694) и является его единственным учредителем.

АО «Башкирская содовая компания» обладает деловой репутацией крупнейшего производителя бикарбоната натрия /натрия двууглекислого/ натрия гидрокарбоната/ соды пищевой на территории России, завоевавшим признание широкого круга потребителей в указанном сегменте товарного рынка. Сода пищевая, расфасованная в картонную упаковку 500г., выполненная в красно-оранжево- желтом цвете, десятки лет прочно занимает место в домах ее потребителей и является своеобразной «визитной карточкой» АО «БСК».

Дизайн широко известной пачки разработан работниками технического отдела СПО «Сода» в рамках исполнения трудовых обязанностей по заданию работодателя. Установить конкретного работника не представляется возможным, поскольку авторские права не были зарегистрированы. Известно, что линия по производству фасованного бикарбоната натрия в картонную упаковку была запущена в эксплуатацию в начале 70-х годов. Цветные фотографии упаковки того времени отсутствуют. На обозрение Комиссии представлены образцы соды пищевой в красно-оранжевой-желтой упаковке, произведенной в 1982 году. На данной упаковке размещен ТЗ № 61864, зарегистрированный на имя СПО «Сода».

То обстоятельство, что упаковка соды пищевой красно-оранжево-желтого цвета, является общеизвестной и используется еще с 70-х годов XXI века, не оспаривается лицами участвующими в настоящем деле.

Согласно письму (исх. № 01.03.01-10/178 от 15.05.2017), АО «Башкирская содовая компания» сообщает, что 10.05.2017 между АО «Башкирская содовая компания» и ООО «Саратов-Лавр» было достигнуто соглашение об урегулировании имущественного спора, возникшего вследствие незаконного использования ООО «Саратов-Лавр» товарного знака по свидетельству РФ № 533463, принадлежащего АО «Башкирская содовая компания». ООО «Саратов-Лавр» была выплачена АО «Башкирская содовая компания» компенсация за незаконное использование товарного знака по свидетельству 533463 в размере 600 000 (шестьсот тысяч) рублей.

Принимая во внимание изложенное, а также прекращение введения в оборот контрафактной продукции, АО «Башкирская содовая компания» не имеет претензий к ООО «Саратов-Лавр» в связи с незаконным использованием последним товарного знака № 533463 и просит рассмотреть вопрос о

прекращении дела.

5. В результате анализа информации и документов, представленных по запросам, иных материалов антимонопольного дела Комиссией Саратовского УФАС России установлено следующее.

В 2011 году Обществом с ограниченной ответственностью «Саратов-Лавр» (ИНН 6452934744, КПП 645401001, ОГРН 1086450003089, зарегистрирован по адресу: 410053, г. Саратов, ул. Арбатская, д. 28) была разработана и введена в оборот этикетка товара «Сода пищевая» в красно-оранжево-желтом цветовой гамме, как упаковка общеизвестного советского бренда Стерлитамакского производственного объединения «СОДА», не зарегистрированная в качестве товарного знака.

В уставе АО «Башкирская содовая компания», утвержденном Общим собранием акционеров АО «Башкирская содовая компания» 10 декабря 2015 года, указано, что АО «Башкирская содовая компания» (до переименования ОАО «Каустик») является в отношении всех прав и обязанностей правопреемником присоединенного ОАО «Сода» в соответствии с решением Общих собраний акционеров ОАО «Каустик» и ОАО «Сода» от 17 января 2013 года о реорганизации ОАО «Сода» в форме присоединения к ОАО «Каустик».

Согласно Приказу Министерства химической промышленности от 25.04.1975 № 300 «О генеральной схеме управления химической промышленностью» Стерлитамакский ордена Трудового Красного Знамени содово-цементный комбинат был преобразован в Стерлитамакское производственное объединение «Сода» (далее – СПО «Сода»). Вместе с тем, согласно свидетельству о государственной регистрации юридического лица № 1709 от 28.12.1994 прошло государственную регистрацию Акционерное общество открытого типа «Сода» (далее – АООТ «Сода»). В подтверждение правопреемственности АООТ «Сода» от СПО «Сода» АО «Башкирская содовая компания» предоставило выписку из реестра товарных знаков и знаков обслуживания о товарном знаке № 61864 от 03.07.1978 (http://www1.fips.ru/fips_serv1/fips_servlet), согласно которой первоначальным правообладателем товарного знака являлось СПО «Сода», вследствие изменения наименования, фамилии, имени, отчества владельца товарного, а также места нахождения или места жительства в 1994 году правообладателем стало АООТ «Сода». 25.06.1999 вследствие изменения наименования, фамилии, имени, отчества владельца товарного, а также места нахождения или места жительства правообладателем стало ОАО «Сода». 09.01.2014 была внесена запись о том, что вследствие государственной регистрации перехода исключительного права на товарный знак без заключения договора правообладателем товарного знака стало ОАО «Каустик», в дальнейшем переименованное в Открытое акционерное общество «Башкирская содовая компания», что также подтверждается Свидетельством о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц от 22.05.2013.

Таким образом, АО «Башкирская содовая компания», являясь правопреемником Стерлитамакского производственного объединения «Сода», закрепило за собой право на обозначение, служащее для индивидуализации товара «Сода пищевая», что подтверждается свидетельством № 533463 в отношении товаров 05 и 30 классов МКТУ, имеющим приоритет с 27.03.2013 до 27.03.2023. Товарный знак представляет собой комбинированное обозначение в форме прямоугольной

этикетки, вытянутой по вертикали; в прямоугольник красного цвета концентрически вписаны кольца из скругленных прямоугольников одинаковой толщины оранжевого и желтого цвета; в центральной части этикетки расположен скругленный прямоугольник белого цвета с надписями черного цвета «Натрий двууглекислый. Сода пищевая».

В июле 2016 года АО «Башкирская содовая компания» обнаружило, что ООО «Саратов-Лавр» осуществляет реализацию товара «Сода пищевая» с этикеткой, схожей до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №533463 в отношении товаров 05 и 30 классов МКТУ, имеющим приоритет с 27.03.2013 до 27.03.2023.

В сентябре 2016 года АО «Башкирская содовая компания» направило в адрес ООО «Саратов-Лавр» претензию о защите исключительных прав с требованием прекратить использование этикетки товара «Сода пищевая», спорного до степени смешения с товарным знаком № 533463.

Из представленных документов и информации, следует, что ООО «Саратов-Лавр» при разработке макета этикетки в красно-желтых тонах на товар «Сода пищевая», за основу взяло образец этикетки в общеизвестном стиле, который использовался еще с 70-х годов XX века, и не был защищен авторскими правами. В связи с этим ООО «Саратов-Лавр» не обладало сведениями о том, что обозначение, служащее для индивидуализации товара «Сода пищевая», было зарегистрировано за АО «Башкирская содовая компания», как товарный знак и что своими действиями ООО «Саратов-Лавр» нарушает права АО «Башкирская содовая компания».

Кроме того, ООО «Саратов-Лавр» поясняет, что для изготовления товара «Сода пищевая» ООО «Саратов-Лавр» использовало соду, приобретаемую у ООО «Торговый Дом «Башкирская химия», единственным учредителем которой является АО «Башкирская содовая компания» на основании Договора поставки сырья сода пищевая № TD188/1953-15 от 20.10.2015. При этом состав соды пищевой никогда не подвергался изменению, следовательно, ООО «Саратов-Лавр» не вводило в заблуждение потребителей, относительно качества товара «Сода пищевая». Данный факт Заявителем не оспаривается.

Согласно информации изложенной на официальном сайте АО «Башкирская содовая компания» (<http://www.soda.ru/ru/pages/detail/structure>) ООО «Торговый дом «Башкирская химия» является генеральным дистрибьютором АО «Башкирская содовая компания». Торговый дом занимается активным продвижением химической продукции на глобальные рынки. Партнеры ООО ТД «Башхим» – ведущие дистрибьюторские компании Европы, Азии, Африки, Северной и Южной Америки.

Вместе с тем, во избежание возникновения претензий, относительно незаконного использования товарного знака по свидетельству №533463, а также во избежание потери коммерческих отношений с АО «Башкирская содовая компания», ООО «Саратов-Лавр» незамедлительно прекратило реализацию товара со спорной этикеткой «Сода пищевая», утилизировало спорные этикетки товара «Сода пищевая».

Кроме того, ООО «Саратов-Лавр» была выплачена АО «Башкирская содовая компания» компенсация за незаконное использование товарного знака в размере

600 000 рублей.

Согласно п. 1 ст. 14.6 Закона 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 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.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция - 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.

Следовательно, при оценке действий предполагаемого нарушителя необходимо установить, что такие действия:

- совершались хозяйствующим субъектом - конкурентом;
- были направлены на получение им преимуществ в предпринимательской деятельности;
- противоречили положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинили или были способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту конкуренту, либо нанести ущерб его деловой репутации.

Таким образом, для установления акта недобросовестной конкуренции при рассмотрении заявления необходимо обоснование наличия всех указанных признаков в части субъектного состава спорных правоотношений, нарушения норм законодательства либо сути обычая делового оборота, требований добропорядочности, разумности и справедливости, целеполагания нарушителя (намерение получить преимущество над конкурентами) и вероятность причинения им убытков.

Недобросовестность поведения проявляется прежде всего в умысле на получение преимуществ над конкурентами.

Данная позиция также подтверждается позицией ФАС России (письмо ФАС России № АД/44442/16 от 30.06.2016).

Согласно абз. 3 п. 17 Постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011 N "О некоторых вопросах применения Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" при квалификации правонарушения, как недобросовестной конкуренции следует обратить внимание на цель совершения противоправных действий. Для такой квалификации они должны быть направлены на получение преимуществ перед конкурентами при осуществлении предпринимательской деятельности.

Приобретение преимуществ перед конкурентами возможно, например, путем:

- воздействия на потребителей, что в свою очередь обеспечивает увеличение объема реализации товара в результате перераспределения спроса от товаров потерпевшего в пользу товаров нарушителя (например, эффективная реклама и продвижение товаров и услуг);
- внесения в процесс производства изменений, которые направлены на снижение издержек либо повышение качества продукции (например, введение ресурсосберегающих технологий, переход на более дешевые компоненты, снижение заработной платы либо сокращение численности персонала).

Из письменных пояснений и представленных документов ООО «Саратов-Лавр» установлено, что приобретаемая по Договору поставки № TD188/1953-15 от 20.10.2015 сода пищевая, производителем которой является АО «Башкирская содовая компания», используется ООО «Саратов-Лавр» в технологических процессах для изготовления готовой продукции, и лишь незначительная часть пищевой соды была использована для реализации в индивидуальной упаковке для удобства клиентов. Данные пояснения подтверждаются предоставленными ООО «Саратов-Лавр» сведениями об объеме реализации товара «Сода пищевая» в 2016 году равному 23 251 шт. (ПЭТ банок).

ООО «Саратов-Лавр» пояснило, что на момент разработки макета спорной этикетки товара «Сода пищевая» в 2011 году за основу был взят образец этикетки в общеизвестном стиле, который использовался с 70-х годов XX века, и не был защищен авторскими правами. Вместе с тем, ООО «Саратов-Лавр» не располагало сведениями о возникновении исключительных прав у АО «Башкирская содовая компания» на цветовую гамму товара «Сода пищевая».

Из письма АО «Башкирская содовая компания» (исх. № 01.03.01-10/178 от 15.05.2017) следует, что 10.05.2017 между АО «Башкирская содовая компания» и ООО «Саратов-Лавр» было достигнуто соглашение об урегулировании имущественного спора, возникшего вследствие незаконного использования ООО «Саратов-Лавр» товарного знака по свидетельству № 533463, принадлежащего АО «Башкирская содовая компания», а также ООО «Саратов-Лавр» была выплачена компенсация за незаконное использование товарного знака по свидетельству № 533463 в размере 600 000 рублей. На основании изложенного, АО «Башкирская содовая компания» не имеет претензий к ООО «Саратов-Лавр» и просит рассмотреть вопрос о прекращении дела.

Таким образом, вышеуказанные действия ООО «Саратов-Лавр» не нарушают требования добросовестности, разумности и справедливости. Следовательно, такие действия ООО «Саратов-Лавр» не обладают признаками недобросовестной конкуренции.

На основании изложенного, в действиях ООО «Саратов-Лавр», выразившихся в использовании этикетки товара «Сода пищевая» схожего до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №533463 в отношении товаров 05 и 30 классов МКТУ, имеющим приоритет с 27.03.2013 до 27.03.2023 признаки нарушения ч. 1 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" не обнаружены.

РЕШИЛА:

1. Рассмотрение дела № 7-96/тр прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях ООО «Саратов-Лавр».

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.