РЕШЕНИЕ

по делу № 08/01/14.4-151/2019 о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «20» июля 2020 г.

В полном объеме решение изготовлено «14» октября 2020 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 08/01/14.4-151/2019 о нарушении антимонопольного законодательства <...>,

рассмотрев дело № 08/01/14.4-151/2019 о нарушении ООО «Компания Азия-продукт» (680009, г. Хабаровск, ул. Хабаровская, д. 15, корп. 2, оф. 3, ОГРН 1102724005438, ИНН 2724144233) статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»), в присутствии на заседании представителя ООО «Восточный коммерческий центр» <...> и представителя ООО «Компания Азия-продукт» <...>,

У С Т А Н О В И Л А:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление ООО «Восточный коммерческий центр» (рег. № 141410/19 от 12.08.2019) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Компания Азия-продукт», выразившемся в приобретении и использовании исключительных прав на товарный знак «BLENDY» по свидетельству № 672347 и товарный знак «AGF» по свидетельству № 685999.

ООО «Восточный коммерческий центр» (далее также – Заявитель) является поставщиком кофе производства компании «AJINOMOTOGENERALFOODS, INC».

Компания «AJINOMOTOGENERALFOODS, INC» основана 01.08.1973 в Японии и специализируется на производстве и реализации кофе, чая, какао под наименованиями «AGF» и «BLENDY».

Компания «AJINOMOTOGENERALFOODS, INC» является правообладателем товарных знаков «AGF» (№ 4451191 от 02.02.2001) и «BLENDY» (№ 4473125 от 11.05.2001), зарегистрированных в Японии.

ООО «Компания Азия-продукт» (далее также – Общество) осуществляет деятельность по оптовой реализации продукции, в том числе кофе производства компании «AJINOMOTOGENERALFOODS, INC».

Таким образом, Заявитель и Общество являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

Заявителю стало известно, что Обществом были зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения «AGF» (свидетельство № 685999 с датой приоритета 22.02.2018 зарегистрировано 04.12.2018 в отношении 30 класса МКТУ) и «BLENDY» (свидетельство № 672347 с датой приоритета 01.12.2017 зарегистрировано 24.09.2018 в в отношении 30 класса МКТУ).

Заявителем представлен контракт № 08.03.06 от 08.03.2006, контракт № 15.06.10 от 15.06.2010, подтверждающие приобретение товаров, индивидуализированных обозначениями «AGF» и «BLENDY», до даты приоритета товарных знаков №№ 685999, 672347.

29.04.2019 Общество обратилось в Арбитражный суд Хабаровского края с исковым заявлением к индивидуальному предпринимателю Нелюбовой Светлане Викторовне о взыскании компенсации за нарушение исключительных прав на товарные знаки «BLENDY» и «AGF» в размере 20 000 рублей 00 копеек (судебное дело № А73-7731/2019).

В дополнении к заявлению (рег. № 149592/19 от 26.08.2019) Заявитель представил информацию, что в рамках судебного дела № А73-7731/2019 Общество сообщило о факте подачи заявления в Федеральную таможенную службу России о включении товарных знаков №№ 685999, 672347 в таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности.

05.07.2019 УМВД России по г. Хабаровску обратилось в Арбитражный суд Хабаровского края с заявлением к индивидуальному предпринимателю Нелюбовой Светлане Викторовне о привлечении к административной ответственности, предусмотренной ч. 1 ст. 14.10 КоАП РФ (дело № А73-12375/2019).

Судом к участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, были привлечены Заявитель и Общество.

В судебном заседании представитель ИП Нелюбовой С.В. с заявленными требованиями не согласился, пояснил, что реализуемый предпринимателем товар является оригинальным, законно ввезенным на

территорию Таможенного союза, обозначения «AGF» и «BLENDY» были нанесены на данный товар непосредственно производителем «AJINOMOTOGENERALFOODS, INC.», просил в удовлетворении требований отказать.

Представитель Общества поддержал позицию УМВД России по г. Хабаровску, пояснил, что спорная продукция закупалась предпринимателем у Заявителя, а не у правообладателя товарных знаков, Общество не давало разрешение ИП Нелюбовой С.В. на использование товарных знаков «AGF» и «BLENDY».

Представитель Заявителя поддержал позицию ИП Нелюбовой С.В., полагая, что оснований для привлечения ИП Нелюбовой С.В. к административной ответственности не имеется, пояснил, что спорный товар был поставлен ИП Нелюбовой С.В. в рамках договора, заключенного с Заявителем, законность деятельности Заявителя по импорту и дальнейшей реализации на территории РФ японской продукции, производимой компанией «AJINOMOTOGENERALFOODS, INC.», подтверждается внешнеэкономическим контрактом на поставку данной продукции, а также многочисленными таможенными декларациями, на основании которых данный товар был введен в гражданский оборот на территории Таможенного союза. Согласно указанной на упаковках спорного продукта информации производителем кофе является AjinomotoGeneralFoods Ink. 6410 Minamitamagaki-cho, Suzuka, pref. Mie, Japan, Япония. Эти же сведения о производителе указаны и в декларации о соответствии на товары.

Заявителем представлен контракт № <...> от <...>, заключенный с JSN Co., Ltd на поставку продуктов питания, произведенных в Японии.

Из содержания письма компании «JSN Co., Ltd» от 20.09.2019 следует, что Компания «JSN Co., Ltd» является официальным экспортером кофе, маркированного товарными знаками «AGF» и «BLENDY», производителем которого является компания «AJINOMOTOGENERALFOODS, INC».

Таким образом, во исполнение условий договора поставки № <...> от <...> Заявитель поставляет ИП Нелюбовой С.В. товар, производимый японской компанией «AJINOMOTOGENERALFOODS, INC.», маркированный товарными знаками «AGF» и «BLENDY».

Решением по делу № А73-12375/2019 от 16.10.2019 суд отказал УМВД России по г. Хабаровску в удовлетворении требования о привлечении индивидуального предпринимателя Нелюбовой Светланы Викторовны к административной ответственности, предусмотренной частью 1 статьи 14.10 КоАП РФ.

ФАС России был направлен запрос информации в адрес Общества (рег. № АК/74007/19 от 23.08.2019) с требованием представить информацию о начале введения в гражданский оборот на территории Российской Федерации продукции под наименованиями «BLENDY» и «AGF», документально подтвержденные сведения о происхождении продукции под наименованиями «BLENDY» и «AGF», в том числе декларации (сертификаты) соответствия, а также письменные пояснения относительно выбора в качестве товарных знаков наименований «BLENDY» и «AGF».

В ответе на указанный запрос информации (рег. № 187763/19 от 24.10.2019) Общество сообщило, что с момента регистрации юридического лица (07.09.2010) осуществляет деятельность по реализации продукции под наименованием «BLENDY» и «AGF». По заверению Общества, оно фактически является эксклюзивным поставщиком продукции под наименованием «BLENDY» и «AGF» на территории Дальневосточного федерального округа, о чем свидетельствуют многочисленные взаимные поощрения с компанией «AJINOMOTOGENERALFOODS, INC.».

Обществом представлены свидетельство на товарный знак № 672347, № 685999, а также декларация о соответствии от 04.04.2019. Какие-либо иные документы, подтверждающие изложенные Обществом доводы, представлены не были.

На основании изложенного издан приказ ФАС России от 10.12.2019 №1613/19 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Компания Азия-продукт» (680009, г. Хабаровск, ул. Хабаровская, д. 15, корп. 2, оф. 3, ОГРН 1102724005438, ИНН 2724144233) статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Обществом представлен отзыв на заявление ООО «Восточный коммерческий центр» о нарушении антимонопольного законодательства, из содержания которого следует, что в действиях ООО «Компания Азия-продукт» отсутствует состав правонарушения, запрет на которое установлен статьей 14.4 Закона «О защите конкуренции». Какие-либо документы, подтверждающие изложенные в отзыве доводы Общества, приложены не были.

Заявителем были представлены копии товарных накладных за апрель 2016 г., договоры поставки за период с 2010 по 2018 гг., декларации на товары (кофе) под наименованием «AGF» (получатель и декларант ООО «Восточный коммерческий центр») за период с 2011 по 2016 гг.,

декларации о соответствии товаров (кофе) под наименованием «BLENDY» и «AGF» за период с 2014 по 2018 гг. (заявитель ООО «Восточный коммерческий центр»), протоколы лабораторных исследований товара (кофе) под наименованием «BLENDY» за 2011 г.

Также Заявителем были представлены скриншоты архива Интернет-сайта www.etccoffee.ru за 16.10.2009, 16.02.2010, 15.04.2011, 15.04.2013, указывающие на наличие в каталоге товаров Заявителя продукции (кофе) производства компании «AJINOMOTOGENERALFOODS, INC».

Заявителем представлены копии договора поставки от 01.08.2012 между ООО «Элит Маркет» и ООО «Невада-Восток», а также копии счетов-фактур и товарных накладных за период с 2013 по 2014 гг., подтверждающие реализацию товаров (кофе) под наименованием «BLENDY» и «AGF», и информационное письмо ООО «Элит Маркет» от 02.03.2020 о поставках последним с 2012 г. товаров (кофе) под наименованием «BLENDY» и «AGF» торговой сети «Самбери» (ООО «Невада-Восток»), приобретенных у Заявителя по договору поставки от <...> №<...>.

Из представленной Заявителем сводной таблицы следует, что в период с июня 2013 г. по сентябрь 2018 г. ООО «Восточный коммерческий центр» через ООО «Элит Маркет» было поставлено порядка 8018000 единиц товара (кофе) под наименованием «BLENDY» и «AGF» в сеть магазинов «Самбери» (ООО «Невада-Восток»).

Дополнительно Заявителем представлены товарные накладные за 2017 год на поставку товаров (кофе) под наименованием «BLENDY» и «AGF» ООО «Ависта» (основание: договор № <...> от <...>), ООО «Томи» (основание: договор № <...> от <...>), ИП Хапатюк Т.И. (основание: основной договор, в материалах дела договор поставки от <...> № <...>), ООО «Сура» (основание: основной договор, в материалах дела договор поставки от <...> № <...>), ИП Лямину И.С. (основание: договор поставки № <...> от <...>), ООО «СМ Экопродукт» (основание: договор поставки № <...> от <...>), ООО «Сибчай-Сервис» (основание: основной договор, в материалах дела договор поставки № <...> от <...>).

Обществом представлена копия агентского договора на организацию импорта товара от <...>, в котором ООО «Компания Азия-продукт» выступает в качестве принципала, копия дополнительного соглашения от <...> об эксклюзивном статусе ООО «Компания Азия-продукт» в части приобретения у ООО «Акита Трейд» товаров под наименованием «AGF», «BLENDY», «MONTARO», копии деклараций на товары (кофе) под наименованием «AGF» (получатель и декларант ООО «Акита Трейд») за октябрь 2014 г., февраль и декабрь 2019 г. Информация о фактической

передаче товаров под наименованием «BLENDY» и «AGF» Обществу в материалы дела не представлена.

Также Обществом представлены копии товарных накладных на поставку ООО «Невада-Восток» (договор от <...> № <...>) за период с 2014 по 2019 гг., ООО «Глобал Бизнес» в октябре 2014 г., ООО «Движение» в октябре 2017 г.

Ознакомившись с заключением об обстоятельствах дела № 08/01/14.4-151/2019, Обществом были представлены письменные пояснения из которых следует, что Общество не согласно с выводом о возможности квалификации действий ООО «Компания Азия-продукт» по приобретению и использованию исключительных прав на товарный знак «BLENDY» по свидетельству № 672347 и товарный знак «AGF» по свидетельству № 685999 как нарушающих пункт 1 статьи 14.4 Закона «О защите конкуренции». В качестве подтверждения довода о добросовестности поведения Общества в рамках предъявления претензий о нарушении исключительного права на товарный знак «BLENDY» по свидетельству № 672347 был представлен протокол осмора принадлежащего ИП Нелюбовой С.В. помещения.

Как установлено Комиссией ФАС России и не оспаривается участвующими в деле лицами, на момент подачи Обществом заявлений на регистрацию товарных знаков №№ 672347, 685999 как Заявителем, так и Обществом вводился в гражданский оборот на территории Российской Федерации кофе под наименованиями «BLENDY», «AGF».

Довод ООО «Компания Азия-продукт» о несовпадении географических границ, в которых Заявителем и Обществом осуществлялась деятельность на момент подачи заявлений на регистрацию товарных знаков №№ 672347, 685999 несостоятелен, поскольку материалы дела содержат сведения, подтверждающие, что стороны по делу осуществляют свою предпринимательскую деятельность на территории Российской Федерации, а не отдельно взятого субъекта.

Из материалов дела следует, что Заявитель как минимум с 2010 года активно вводит в гражданский оборот продукцию (кофе) под наименованиями «BLENDY», «AGF», импортируемый из Японии.

В свою очередь намерения Общества при подаче заявлений на регистрацию обозначений «BLENDY» и «AGF» в качестве товарных знаков им немотивированы. Целеполагание Общества явно носило недобросовестный характер, так как Обществу было достоверно известно о природе обозначений «BLENDY» и «AGF».

Сведений об эксклюзивности статуса Общества как импортера

продукции под наименованием «BLENDY» и «AGF» либо иных сведений, свидетельствовавших бы о разумности и добросовестности намерений Общества, материалы дела не содержат.

Обозначения «BLENDY» и «AGF» представляют собой японский бренд, известный с 20 века. Продукция под брендом «BLENDY» и «AGF» широко представлена на российском рынке, в том числе в сетевых магазинах, что свидетельствует об известности указанных обозначений. Также Комиссией в ходе антимонопольного расследования было установлено, что Интернет-сайты, предназначенные для размещения отзывов, содержат многочисленные отзывы о продукции под брендом «BLENDY» и «AGF», датированные с 2014 года.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 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.

Согласно статье 14.4 Закона «О защите конкуренции» запрещена недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что все признаки недобросовестной конкуренции, содержащиеся в пункте 9 части 4 Закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях ООО «Компания Азия-продукт»:

1. Направленность на получение преимуществ в предпринимательской деятельности над конкурентами выразилась в приобретении и использовании исключительных прав на товарный знак «BLENDY» по свидетельству № 672347 (дата приоритета 01.12.2017) и товарный знак «AGF» по свидетельству № 685999 (дата приоритета 22.02.2018), при наличии факта использования указанных обозначений иными лицами до дат приоритета товарных знаков, известного ООО «Компания Азия-продукт».

2. Противоречие законодательству выражается в нарушении статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, статьи 14.4 Закона «О защите конкуренции».

3. Указанные действия ООО «Компания Азия-продукт» способны

причинить убытки лицам, вводящим в гражданский оборот товары производства компании «AJINOMOTOGENERALFOODS, INC», под наименованиями «AGF» и «BLENDY», поскольку ООО «Компания Азия-продукт» предъявляются претензии в связи с незаконным использованием товарных знаков №№ 672347, 685999, что создает препятствия для осуществления нормальной предпринимательской деятельности.

Учитывая изложенное, действия ООО «Компания Азия-продукт», выразившиеся в приобретении и использовании исключительных прав на товарный знак «BLENDY» по свидетельству № 672347 и товарный знак «AGF» по свидетельству № 685999 в отношении товара 30 класса МКТУ — кофе, являются нарушением пункт 1 статьи 14.4 Закона «О защите конкуренции».

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства и руководствуясь статьей 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Закона «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Основания для прекращения рассмотрения дела отсутствуют.

2. Признать действия ООО «Компания Азия-продукт» (680009, г. Хабаровск, ул. Хабаровская, д. 15, корп. 2, оф. 3, ОГРН 1102724005438, ИНН 2724144233) по приобретению и использованию товарных знаков по свидетельствам №№ 672347, 685999 в отношении товара 30 класса МКТУ — кофе, нарушающими пункт 1 статьи 14.4 Закона «О защите конкуренции».

3. Основания для выдачи ООО «Компания Азия-продукт» (680009, г. Хабаровск, ул. Хабаровская, д. 15, корп. 2, оф. 3, ОГРН 1102724005438, ИНН 2724144233) предписания о прекращении действий, нарушающих антимонопольное законодательство, отсутствуют.

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

2020-117314(1)