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

Председателя Комиссии – заместителя руководителя – начальника отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей <.....> ;

Членов Комиссии:

<.....> – главного специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

<.....> – ведущего специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

<.....> - ведущего специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

в отсутствие представителя заявителя ООО «Компания «АКВА – ЮГ» (уведомлено надлежащим образом);

в отсутствие представителя ответчика – ИП Колесникова А.Г. (уведомлен надлежащим образом);

рассмотрев дело № 07-16-06/2018 по признакам нарушения ИП Колесниковым А.Г. (ОГРНИП: 304560714600026, ИНН: 560700245760) ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», выразившегося в приобретении и использовании исключительного права на коммерческое обозначение «Покровская», принадлежащее ООО «Компания «АКВА – ЮГ», посредством регистрации товарного знака № 58634,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области поступило обращение ООО «Компания АКВА-ЮГ», переданное Ростовским УФАС России (исх. № 10556/04 от 07.06.2018 г., вх. № 4277 от 13.06.2018 г.) на действия индивидуального предпринимателя Колесникова Андрея Геннадьевича (далее – ИП Колесников А. Г.) в части нарушения ст. 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

08.09.2018 г. по существу рассмотрения заявления ООО «Компания «АКВА – ЮГ» Оренбургским УФАС России был дан ответ (решение) об отказе в возбуждении дела в связи с отсутствием в действиях ИП Колесникова А.Г. признаков нарушения антимонопольного законодательства, а именно ч. 1 ст.

14.4 Закона о защите конкуренции.

Решением Суда по интеллектуальным правам по делу № СИП – 770/2018 от 15.01.2019 г. решение антимонопольного органа было отменено. Абзацем 3 резолютивной части решения по данному делу на Оренбургское УФАС России возложена обязанность по возобновлению рассмотрения заявления ООО «Компания «АКВА – ЮГ» о наличии в действиях ИП Колесникова А.Г. признаков нарушения ст. 14.4 Закона о защите конкуренции.

Согласно абз. 4 Решение по настоящему делу вступает в законную силу немедленно.

По результатам рассмотрения обращения, анализа информации, представленной по запросам антимонопольного органа, было установлено следующее.

Согласно п. 9 ст. 4 Закона о защите конкуренции под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, 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.

Кроме того, согласно ст.10-bis Парижской конвенции («Конвенция по охране промышленной собственности», заключена в Париже 20.03.1883 г.), актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Исходя из законодательного определения недобросовестной конкуренции, содержащегося в п. 9 ст. 4 Закона о защите конкуренции, при оценке действий нарушителя необходимо установить совокупность признаков, характеризующих такие действия как противоправные:

- действия совершались хозяйствующим субъектом – конкурентом;
- имели направленность на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;
- противоречили законодательству РФ и (или) обычаям делового оборота и (или) требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинили или способны причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или способны нанести вред их деловой репутации.

Данные признаки должны учитываться при применении всех запретов недобросовестной конкуренции, установленных ст. 14.1 - 14.8 Закона о

защите конкуренции.

В ч. 1 ст. 14.4 Закона о защите конкуренции, установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

Заявитель, указывает, что на протяжении длительного времени (с 2003 г.) он является производителем воды с наименованием «Покровская», что подтверждается дипломами с выставок, сертификатами соответствия и др.

Параграфом 4 гл. 76 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) регламентирован порядок использования такого средства индивидуализации как коммерческое обозначение.

Так, согласно ч. 1 ст. 1538 ГК РФ юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий (статья 132) коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

Коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий. Для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения (ч. 2 ст. 1538 ГК РФ).

В соответствии с ч. 1 ст. 1539 ГК РФ правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети «Интернет», если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Правообладателем товарного знака «Покровская» является Колесников Андрей Геннадьевич. Свидетельство № 586234, приоритет товарного знака 25.02.2015 г. в отношении товаров 32-го класса Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков «аперитивы безалкогольные; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды (напитки); воды газированные; воды минеральные (напитки); воды столовые;

квас (безалкогольный напиток); коктейли безалкогольные; лимонады; молоко арахисовое (напитки безалкогольные); молоко миндальное (напиток); напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль (безалкогольный напиток); сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи (напитки на базе фруктовых или овощных смесей); сок томатный (напиток); сок яблочный безалкогольный; соки овощные (напитки); соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления минеральной воды; таблетки для изготовления газированных напитков; щербет (напиток); экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков.»

Следовательно, регистрация ИП Колесниковым А.Г. товарного знака «Покровская» № 58634 была осуществлена позже начала даты использования коммерческого обозначения «Покровская» ООО «АКВА – ЮГ».

ООО «Компания «Аква – ЮГ» зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц 01.10.2002 г. (ОГРН 1026101342497, ИНН 6123012078).

В соответствии с Выпиской из ЕГРЮЛ ООО «Компания «АКВА – ЮГ» осуществляется деятельность по производству безалкогольных напитков; производству минеральных вод и прочих питьевых вод в бутылках (ОКВЭД 11.07). Осуществление данного вида деятельности подтверждается представленными ООО «Компания «АКВА – ЮГ» договорами на поставку воды.

Колесников А.Г. зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 25.05.2004 г. (ОГРНИП 304560714600026, ИНН 560700245760).

Названным хозяйствующим субъектом осуществляется деятельность по производству безалкогольных напитков; производству минеральных вод и прочих питьевых вод в бутылках (ОКВЭД 11.07), что подтверждается представленными документами.

Таким образом, ООО «Компания «АКВА – ЮГ» и ИП Колесников А.Г. являются по отношению к друг другу конкурентами на рынке производства минеральной воды.

По мнению заявителя, ИП Колесников А.Г. до регистрации товарного знака знал об использовании словесного обозначения «Покровская» компанией АКВА-ЮГ. Данное обстоятельство подлежит установлению в рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Для признания действий конкурента недобросовестными следует установить, что лицо, приобретая исключительное право на товарный знак, имело намерение создать иным хозяйствующим субъектам препятствие в

осуществлении предпринимательской деятельности.

На наличие данного признака указывает то обстоятельство, что ИП Колесниковым А.Г. товарный знак приобретен намеренно с целью создания препятствий и причинению убытков компании, что выражается в действиях ИП Колесникова А.Г. по выставлению требований ООО «Компания АКВА-ЮГ» о прекращении неправомерного использования словесного обозначения «Покровская», сходным с товарным знаком, а также изъятия из оборота и уничтожения контрафактной продукции (04.07.2018 г.).

Во исполнение решения Суда по интеллектуальным правам по делу № СИП – 770/2018 и в целях пресечения нарушения антимонопольного законодательства Приказом Оренбургского УФАС России № 6 от 15.01.2019 г. в отношении ИП Колесникова А.Г. (ОГРНИП 304560714600026, ИНН 560700245760) было возбуждено дело № 07-16-06/2019 по признакам нарушения ч. 1 ст. 14.4 Закона о защите конкуренции. Председателем Комиссии по рассмотрению дела № 07-16-06/2019 назначена заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного и рекламного контроля Оренбургского УФАС России <.....>.

Определением Председателя Комиссии (исх. № 299 от 18.01.2019 г.) рассмотрение дела № 07-16-06/2019 назначено на 22.02.2019 г. в 11.00.

Определением (исх. № 1541 от 25.02.2019 г.) рассмотрение дела было приостановлено в связи с нахождением в Арбитражном суде Оренбургской области дела № А47-13826/2018 по заявлению ООО «Компания «АКВА – ЮГ» в отношении ИП Колесникова А.Г. о признании действий ответчика актом недобросовестной конкуренции и признании действий истца правомерными и не нарушающими исключительных прав ответчика, а именно – ООО «Компания «АКВА – ЮГ» обратилось в Арбитражный суд Оренбургской области с иском с указанием требований о признании актом недобросовестной конкуренции действий предпринимателя, связанных с приобретением и использованием исключительного права на товарный знак «Покровская» по свидетельству Российской Федерации № 586234; о признании действий общества по использованию при производстве и реализации на этикетке, выпускаемой им продукции обозначения «Покровская» правомерными и не нарушающими исключительное право предпринимателя на указанный выше товарный знак (с учетом принятого судом первой инстанции уточнения предмета исковых требований в порядке, предусмотренном статьей 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации). Оренбургское УФАС России было привлечено к участию в данном деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельные требования.

Определением (исх. № 10328 от 18.10.2019 г.) рассмотрение дела возобновлено в связи с вступлением в законную силу решения Арбитражного суда Оренбургской области по делу № А47-13826/2018, которым в иске ООО

«Компания «АКВА – ЮГ» отказано, оставлено без изменения (Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда № 18АП-11062/2019 от 12.09.2019 г.

Определением (исх. № 11483 от 18.11.2019 г.) рассмотрение дела было отложено и назначено на 19.12.2019 г. в 11.30.

Постановлением Суда по интеллектуальным правам от 19.12.2019 г. решение Арбитражного суда Оренбургской области от 03.06.2019 по делу № А47-13826/2018 и постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 12.09.2019 по тому же делу оставлено без изменения, кассационную жалоба ООО «Компания АКВА-ЮГ» – без удовлетворения.

Как следует из материалов данного дела, так и из материалов дела № А47-13826/2018 правообладателем товарного знака «Покровская» является Колесников Андрей Геннадьевич (свидетельство № 586234, приоритет товарного знака 25.02.2015 г. в отношении товаров 32-го класса Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков).

ООО «Компания «Аква-Юг» полагает, что оно длительное время на территории Южного федерального округа использует обозначение «Покровское» для маркировки своей продукции, которая приобрела широкую известность; в результате расширения ИП Колесниковым А.Г. границ своей деятельности с использованием спорного товарного знака «Покровская» и обращений предпринимателя с требованиями к обществу и государственным органам о запрете незаконного использования обозначения «Покровская», тождественного спорному товарному знаку, предприниматель приобрел необоснованные преимущества в своей деятельности, поскольку вытеснил общество с товарного рынка; зарегистрированный на имя предпринимателя спорный товарный знак никак не индивидуализирует его продукцию.

С точки зрения общества, его фактические действия по выпуску и реализации товара, маркируемого обозначением «Покровская», не являются нарушением исключительного права на товарный знак по свидетельству Российской Федерации № 586234, зарегистрированный на имя предпринимателя, так как данное обозначение использовалось обществом до даты приоритета этого товарного знака для индивидуализации его продукции.

Отказывая в удовлетворении требований ООО «Компания «АКВА-ЮГ» суды первой, апелляционной и кассационной инстанций исходили из отсутствия достаточных доказательств того, что в действиях ИП Колесникова А.Г. по приобретению и использованию исключительного права на товарный знак по свидетельству Российской Федерации № 586234 имеются признаки недобросовестной конкуренции. Судами также отмечено, что ООО «Компания «АКВА – ЮГ» не представило какие - либо доказательства того, что приобретая исключительное право на спорный товарный знак,

предприниматель стремился воспользоваться репутацией общества на соответствующем рынке, а также то, что товары, маркируемые обществом спорным обозначением, приобрели широкую известность и ассоциируются в сознании потребителей именно с обществом.

Судом кассационной инстанции отмечено, что обществом не представлено доказательств, подтверждающих объем реализации этих товаров, долю общества на рынке соответствующей продукции, о произведенных затратах на рекламу обозначения, о результатах опроса потребителей товаров по вопросу известности им обозначения «Покровская» и изготовителя товаров, маркируемых этим обозначением.

Таким образом, именно недостаточность представленных истцом доказательств не позволила судам первой, апелляционной и кассационной инстанций прийти к выводу о наличии состава нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае:

- 1) отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии);
- 2) ликвидации юридического лица - единственного ответчика по делу;
- 3) смерти физического лица - единственного ответчика по делу;
- 4) наличия вступившего в силу решения антимонопольного органа об установлении факта нарушения антимонопольного законодательства в отношении рассматриваемых комиссией действий (бездействия);
- 5) истечения срока давности, предусмотренного статьей 41.1 настоящего Федерального закона.

Учитывая содержание судебных актов, принятых по итогам рассмотрения дела № А47-13826/2018, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в действиях ИП Колесникова А.Г. нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно ч. 2 ст. 1 Закона о защите конкуренции «целями настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в РФ, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков».

В соответствии со ст. 22 названного Закона, на антимонопольный орган возложены функции: обеспечение государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства органами

государственной власти и местного самоуправления, иными хозяйствующими субъектами и физическими лицами; предупреждение и выявление нарушений антимонопольного законодательства; принятие мер по их прекращению, а также по привлечению к ответственности за допущенные нарушения.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. ч. 1 – 3 ст. 41, п. 1 ч. 1 ст. 48 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,
Комиссия

РЕШИЛА:

1. Производство по делу № 07-16-06/2019 прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.