

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 23-08нк/2017 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

13 ноября 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 23-08нк/2017 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) <...>.

УСТАНОВИЛ:

В Челябинское УФАС России из Прокуратуры Челябинской области (далее – Прокуратура) перенаправлено заявление Общества с ограниченной ответственностью «Зауральские напитки» (далее – ООО «Зауральские напитки», Заявитель) о недобросовестных конкурентных действиях Общества с ограниченной ответственностью Торговый дом «Асабин» (далее – ООО ТД «Асабин»), выразившиеся во введении в оборот товара с незаконным использованием товарного знака по свидетельству № 226213, правообладателем которого является Заявитель.

Из заявления следует, что 06 июля 2017 года в адрес группы Заявителя в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в социальной сети «ВКонтакте» в сообществе «Питьевая вода «Свежесть», г. Курган» поступило сообщение под заголовком «Легитимность воды» следующего содержания: «Александр, добрый день я нахожусь в Миассе. Мы заказываем Вашу воду, но хотел бы узнать что поставщики действительно привозят Вашу воду, а не наливают из под крана. Нам поставляют воду ИП Асабин в городе Миасс, вывеска у них Власов ключ», к которому были приложены фотоматериалы бутылей, в которых поставляется вода, а также сканированный оригинал счета-фактуры от 30.06.2017 № 12483, согласно которому ООО ТД «Асабин» поставлена вода питьевая столовая бутылированная 19л в адрес Индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>).

Заявитель указывает, что между ним и ООО ТД «Асабин» договорные и (или) иные правоотношения по вопросу поставки продукции, производимой ООО «Зауральские напитки», или по вопросу предоставления прав пользования товарным знаком по свидетельству № 226213, отсутствуют.

По мнению Заявителя, продукция, поставляемая ООО ТД «Асабин» с использованием на упаковках (бутылях) товарного знака, принадлежащего Заявителю, может являться контрафактной, а действия ООО ТД «Асабин» являются актом недобросовестной конкуренции.

По запросу Челябинского УФАС России ИП <...> представлены документы и письменные пояснения, согласно которым между ИП <...> и ООО ТД «Асабин» в целях приобретения питьевой воды заключен договор поставки товаров № 455 от 19 апреля 2017 года (далее – Договор № 455), в рамках которого ООО ТД «Асабин»

поставлено 50 баллонов воды. В подтверждение поставки представлены копии счетов-фактур № 6880 от 14 июня 2017; № 12483 от 30.06.2017; № 14616 от 07.08.2017.

Также ИП <...> указала, что при поставке питьевой воды ООО ТД «Асабин» для подтверждения качества предоставлены копия сертификата соответствия № 00209, выданного ООО «Зауральские напитки».

ООО ТД «Асабин» по запросу Челябинского УФАС России представлены письменные пояснения следующего содержания. ООО ТД «Асабин» подтверждает наличие договорных отношений с ИП <...> о поставке питьевой воды, однако указывает, что по Договору № 455 в адрес ИП <...> поставлена питьевая вода производства Общества с ограниченной ответственностью «Национальная водная компания «Ниагара» (далее – ООО НВК «Ниагара»), приобретенная ООО ТД «Асабин» договора № Зп-035 поставки товара от 09.01.2017 (далее – Договор № Зп-035).

По мнению ООО ТД «Асабин», в его действиях отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Рассмотрев заявление и представленные материалы, Челябинское УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с пунктом 5 названной статьи хозяйствующий субъект – индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Из пункта 7 статьи 4 Закона 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.

Заявитель зарегистрирован в качестве юридического лица 10 октября 2001 года Администрацией города Курган; основным видом деятельности является производство пива, к дополнительным видам деятельности, в том числе относится производство минеральных вод; торговля оптовая соками, минеральной водой и прочими безалкогольными напитками; торговля розничная прочая в неспециализированных магазинах; торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах и иные.

ООО ТД «Асабин» зарегистрировано в качестве юридического лица 10 декабря 2014 года Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 23 по Челябинской области; основным видом деятельности является торговля оптовая напитками, к дополнительным, в том числе относятся деятельность агентов по оптовой торговле пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями; торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах; торговля розничная

напитками в специализированных магазинах и иные.

В силу положений пунктов 4, 5, 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции ООО «Зауральские напитки» и ООО ТД «Асабин» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность, в том числе по производству материалов, применяемых в медицинских целях, то есть являются конкурентами по отношению друг к другу.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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.

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, указанными в законе.

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:

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;

при выполнении работ, оказании услуг;

на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Таким образом, Заявитель обладает исключительным правом на использование зарегистрированного товарного знака по свидетельству № 226213, в том числе правом нанесения их на упаковки товаров.

Согласно части 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. 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 и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

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 возникает вероятность смешения (часть 3 статьи 1484 ГК РФ).

Действие исключительного права на товарный знак распространяется на всю территорию Российской Федерации (статья 1479 ГК РФ).

В статьях 1252, 1515 ГК РФ установлена ответственность за незаконное использование чужого товарного знака.

По смыслу перечисленных правовых норм, подлежащим запрету незаконным использованием товарного знака является использование лицом обозначения:

сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком правообладателя;

в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров;

в отсутствие разрешения правообладателя.

У ООО ТД «Асабин» отсутствует разрешение правообладателя на использование товарного знака, принадлежащего Заявителю. Указанное обстоятельство подтверждается обращением ООО «Зауральские напитки» о нарушении его исключительных прав на указанный товарный знак, данными, содержащимися на официальном сайте Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности» в реестре товарных знаков и знаков обслуживания, пояснениями ИП <...>.

Использование ООО ТД «Асабин» обозначений, сходных до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которого является Заявитель, нарушает исключительные права ООО «Зауральские напитки» на зарегистрированный товарный знак.

Кроме того, из анализа имеющихся материалов следует, что ООО ТД «Асабин» осуществило введение в гражданский оборот питьевой бутылированной воды с нанесенными на упаковку товарными знаками, принадлежащими Заявителю. Факт введения в оборот подтверждается копией счета-фактуры № 12483 от 30 июня 2017 года о приобретении ИП <...> 10 штук воды питьевой бутылированной 19 л. у ООО ТД «Асабин», пояснениями ИП <...>.

О возможной контрафактности продукции, поставленной ООО ТД «Асабин» (питьевая вода), могут свидетельствовать пояснения Заявителя, из которой следует, что питьевая вода поставлена в таре, не соответствующей принципам укупорки Заявителя, следовательно, имеет отличия от продукции, производимой ООО «Зауральские напитки», то есть оригинальной не является, имеются сходства до степени смешения.

У ООО ТД «Асабин» правовые отношения с Заявителем по вопросу использования товарных знаков ООО «Зауральские напитки» либо по вопросу официального

представительства отсутствуют.

Довод ООО ТД «Асабин» о поставке в адрес ИП <...> воды производства ООО НВК «Ниагара», в подтверждение чего представлен Договор № Зп-035 и Счет-фактура № УНВО164242 от 05.05.2017, не может быть принят в качестве подтверждения отсутствия нарушения, поскольку согласно представленной счет-фактуре ООО ТД «Асабин» у ООО НВК «Ниагара» приобретена вода питьевая артезианская «Ниагара», 19 л, а ИП <...> поставлена вода питьевая столовая бутылированная, 19 л, следовательно, предмет договоров различен.

С учетом изложенного, подтверждается факт введения ООО ТД «Асабин» в гражданский оборот продукции под фирменным наименованием Заявителя.

Реализация продукции, ООО ТД «Асабин» с размещением на них товарных знаков, принадлежащих Заявителю без наличия на то правовых оснований, свидетельствует о наличии в действиях ООО ТД «Асабин» признаков недобросовестной конкуренции.

Согласно статье 10 bis «Парижской конвенции по охране промышленной собственности» от 20.03.1883 подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента. Актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В силу части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. СССР подписал Конвенцию 12.10.1967, Российская Федерация как правопреемник СССР является государством участником конвенции (часть 3 статьи 1 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»).

В соответствии с пунктом 9 статьи 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.

Согласно пункту 1 статьи 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 действиях ООО ТД «Асабин» присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции:

1. Такие действия направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, поскольку ООО ТД «Асабин», реализуя продукцию с использованием на ней товарных знаков, принадлежащих Заявителю, имеет возможность пользоваться известностью Заявителя для привлечения потенциальных потребителей.

2. Противоречие действующему законодательству, а именно статье 1473 ГК РФ, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добросовестности, разумности и справедливости.

3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что у Заявителя в результате действий ООО ТД «Асабин» может снизиться размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий ООО ТД «Асабин» (упущенная выгода), поскольку данные действия способствуют привлечению потребителей к товарам данных лиц и их оттоку от товаров Заявителя.

4. Введение в заблуждение потенциальных потребителей путем незаконного использования фирменного наименования Заявителя путем его размещения на товарах и этикетках.

Действия ООО ТД «Асабин», способные вызвать смешение с товарами, производимыми Заявителем, по незаконному использованию фирменного наименования Заявителя, указывают на признаки нарушения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Челябинского УФАС России от 10 ноября 2017 года № 231 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения статьи 14.2 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 23-08нк/2017 к рассмотрению на **20 декабря 2017 года на 14 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб.320.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 23-08нк/2017 в качестве:

ответчика: ООО «ТД «Асабин» (ул. 60 лет Октября, д. 13А, г. Миасс, Челябинская область).

заявителя: ООО «Зауральские напитки» (ул. М. Горького, г. Курган, 640020).

третьих лиц: ИП <...> (_____).

3. ООО ТД «Асабин» в срок до 01 декабря 2017 года представить в Челябинское УФАС России:

3.1) сведения о фактически осуществляемых видах деятельности ООО ТД «Асабин» с указанием кодов общероссийских классификаторов видов экономической деятельности, продукции, работ, услуг;

3.2) сведения о географических границах (страна, область, город), в пределах которых ООО ТД «Асабин» осуществляет виды деятельности, указанные в пункте 3.1) настоящего Определения;

3.3) письменные сведения о конкретном товаре (марке бутылированной воды), поставленном ИП <...> по счет-фактуре № 14616 от 07.08.2017, при условии, что из данного документа не следует какой именно товар был поставлен, с приложением подтверждающих документов;

3.4) иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения настоящего дела.

4. ИП <...> в срок до 01 декабря 2017 года представить в Челябинское УФАС России:

4.1) письменные сведения о конкретном товаре (марке бутылированной воды), поставленном ООО ТД «Асабин» по счет-фактуре № 14616 от 07.08.2017, при условии, что из данного документа не следует какой именно товар был поставлен, с приложением подтверждающих документов;

4.5) иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения настоящего дела.

За непредставление, несвоевременное представление либо представление заведомо недостоверных сведений по требованию антимонопольного органа информации действующим законодательством предусмотрена административная ответственность

В соответствии со статьей 43 Закона о защите конкуренции с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать комиссии пояснения в письменной или устной форме, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других участвующих в деле лиц.