

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения объявлена «07» февраля 2018

Полный текст решения изготовлен «14» февраля 2018

Коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы — Апелляционная коллегия Федеральной антимонопольной службы (далее — Коллегия ФАС России) в составе:

рассмотрев на заседании Коллегии ФАС России жалобу ООО «ОЛИС ЛТД» на решение Крымского УФАС России от 05.12.2017 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 07/434-16, в присутствии представителя заявителя ООО «ОЛИС ЛТД» (по доверенности), представителя заинтересованного лица ООО «ОАЗИС», представителя Крымского УФАС России посредством видео-конференц-связи,

(уведомление о дате, времени и месте рассмотрения жалобы размещено 29.12.2017 на официальном сайте ФАС России www.fas.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»),

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела № 07/434-16 послужило заявление заявление ООО «ОАЗИС» (далее также - заявитель) от 15.12.2016 № 131 (вх. № 3419/09 от 15.12.2016).

По результатам рассмотрения заявления Крымским УФАС России возбуждено дело № 07/434-16 в связи с наличием признаков нарушения пункта 2 статьи 14⁶ Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) при реализации на территории Республики Крым и города Севастополя майонезной продукции с использованием упаковки, сходной до степени смешения по внешнему виду и цветовой гамме с упаковкой товара, реализуемого ООО «ОАЗИС».

В ходе рассмотрения дела № 07/434-17, анализа представленных пояснений и документов, а также с учетом мнения сторон по делу в отношении вынесенного 25.10.2017 г. заключения об обстоятельствах дела, Крымским УФАС России установлено следующее.

В декабре 2016 г. ООО «ОАЗИС» стало известно о распространении на территории Республики Крым и г. Севастополя информационных писем, обращений ООО «АТ-Крым» и ООО Фирма «Оліс ЛТД» о готовности

проведения переговоров с руководителями предприятий, сетей супермаркетов по обсуждению условий оперативной ротации контрафактной продукции на оригинальную. В соответствии с текстом информационного письма ООО «АТ-Крым» б/н от 08.12.2016г., - руководителям предприятий предлагается изучить письмо генерального директора ООО Фирма «Оліс ЛТД» относительно того, что реализуемый обществом товар под ТМ «ОЛІС» не является продуктом, имеющим какое-либо отношение к ТМ «Оліс», производимой в г. Запорожье и зарегистрированной в Украине и Российской Федерации. Кроме того, к обращению приложено уведомление о нарушении законодательства Российской Федерации в связи с продажей контрафактной продукции (с использованием обозначения «ОЛІС»).

ООО «ОАЗИС» является правообладателем на территории Российской Федерации товарного знака, знака обслуживания - «ОЛІС», зарегистрированного в отношении товаров и/или услуг 39 класса (бутилирование, услуга розлива в бутылки; доставка товаров; расфасовка товаров; упаковка товаров) Международной классификации товаров и услуг (МКТУ). Данный товарный знак (знак обслуживания) «ОЛІС» 02.09.2016г. зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации, что подтверждено свидетельством на товарный знак №585696. Срок действия регистрации – 14.07.2025 г.

Кроме того, 19.02.2016 г. ООО «ОАЗИС» подана заявка №2016704979 в Федеральный институт промышленной собственности на регистрацию комбинированного товарного знака, знака обслуживания - «OLIS». Регистрация данного товарного знака осуществлена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 20.12.2016г., что подтверждено свидетельством на товарный знак №599469.

Данный товарный знак («OLIS») зарегистрирован в отношении товаров и/или услуг 39 класса (бутилирование, услуга розлива в бутылки; доставка товаров; расфасовка товаров; упаковка товаров) Международной классификации товаров и услуг (МКТУ).

Письмом от 05.12.2016г. №153, подписанным генеральным директором ООО Фирма «Оліс ЛТД» (Украина), адресованным руководству сетей супермаркетов, дано разъяснение по факту возникшего противоречия, связанного с исключительным правом на использование товарного знака «ОЛІС». Из данного письма следует, что ООО Фирма «Оліс ЛТД» подана заявка за № 2016713490 в Федеральную службу интеллектуальной собственности Российской Федерации на государственную регистрацию в качестве товарного знака - словесного обозначения

«ОЛИС» с приоритетом от 20.04.2016г. К перечню товаров и услуг, указанных в заявке, относятся товары 29, 30 классов Международной классификации товаров и услуг, такие как: «приправы», «соусы», «маринады», «майонез», «подсолнечное и сливочное масло», «горчица». Также обращено внимание на то, что ООО Фирмой «Оліс ЛТД» не предоставлялось право на использование товарного знака «ОЛИС» ни одному хозяйствующему субъекту на территории Российской Федерации. Сетям супермаркетов предлагалось незамедлительно прекратить реализацию продуктов питания, распространяющихся с использованием словесного обозначения «ОЛИС».

По информации ООО «ОАЗИС», в Федеральном институте промышленной собственности находились на рассмотрении заявки (№2016713489 и №2016713490), поданные ООО Фирма «**Оліс ЛТД**» (г. Запорожье, Украина) в апреле 2016 г. на регистрацию товарных знаков с обозначениями «ОЛИС» и «ОЛІС», с приоритетом от 20.04.2016г. в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ. По состоянию на дату принятия решения Крымским УФАС России установлено, что по данным заявкам Федеральным институтом промышленной собственности принято решение об отказе в регистрации.

ООО «ОАЗИС» осуществляет хозяйственную деятельность на территории Российской Федерации, реализуя продовольственную группу товаров, в частности: кетчуп, томатная паста, майонез, горчица, уксус, масло подсолнечное. Реализация данных товаров осуществляется с использованием обозначения «ОЛИС» и «ОЛІС». Период начала реализации майонезной продукции с использованием упаковки и обозначения «ОЛИС» – июль 2015г.

В период 2015-2016 гг. ООО «ОАЗИС» заключены договоры на производство продовольственной продукции со следующими производителями:

-ООО «Камышинский комбинат продуктов питания» (Волгоградская обл.) (майонезная и томатная продукция);

-ООО «Торговый Дом «АЛЕКС» (г. Краснодар) (масло растительное в ассортименте);

-ИП <> (г. Краснодар), ООО «ПРОМ-АГРО-ПАК» (уксус).

ООО «ОАЗИС» с июля 2015г. ввело в гражданский оборот на территории Республики Крым и г. Севастополя продукцию - майонез с использованием обозначения «ОЛИС» провансаль столовый, массой нетто 380 г., мягкая упаковка желтого цвета с белой крышкой, с изображением группы овощей из болгарского перца, помидоров, лука и

листьев салата. В центре упаковки размещена надпись синего цвета «Майонез», над ней овал зеленого цвета, в центре которого присутствует словесное обозначение «ОЛИС», выполненное в желтом цвете, под ней указан процент жирности (67%) (цветовая гамма красная) и слово «провансаль» на ленте красного цвета с белой каемкой. На фоне упаковки майонеза построчно мелким шрифтом расположено множество надписей «олис». Аналогично оформлена упаковка майонеза с другими видами жирности (50%, 40%), в которых использованы оранжевый и зеленый цвета.

ООО «ОАЗИС» в конце января 2017 года был установлен факт появления на товарном рынке Российской Федерации продуктов питания - майонеза в упаковке, сходной до степени смешения по внешнему виду и цветовой гамме с упаковкой товара заявителя, на которой используется обозначение «ОЛІС», произведенного ООО Фирма «Оліс ЛТД» (Украина), импортером которого выступает ООО «ОЛИС ЛТД» (Российская Федерация, Краснодарский Край).

25.01.2017 г. в Крымское УФАС России поступило письмо от ООО «ОАЗИС», которым заявитель предоставил документальное подтверждение факта реализации майонезной продукции с использованием упаковки, сходной до степени смешения по внешнему виду и цветовой гамме с упаковкой товара заявителя, на которой используется обозначение «ОЛІС» (товарный чек от 24.01.2017г. № б/н, образец продукции - мягкая упаковка майонеза «Провансаль Столовый» 67%) - производителем данной продукции является ООО Фирма «Оліс ЛТД» (Украина, г. Запорожье), импортером выступает ООО «ОЛИС ЛТД» (Российская Федерация, Краснодарский Край, Тимашевский р-н). Реализация продукции осуществлена ИП <> (г. Керчь, Республика Крым).

Таким образом, Крымское УФАС России пришло к выводу о том, что ООО «ОЛИС ЛТД» осуществлены действия по введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации майонезной продукции с использованием упаковки, сходной до степени смешения по внешнему виду и цветовой гамме с упаковкой товара заявителя.

Решением Крымского УФАС России от 05.12.2017 по делу № 07/434-16 ООО «ОЛИС ЛТД» (Россия, 352742, Краснодарский край, Тимашевский район, Новокорсунская станица, ул. Кооперативная, д.32, ОГРН - 1162375053620, ИНН — 2369005210) признано нарушившим пункт 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции путём совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), в виде копирования или имитации внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом или

иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар, в связи с реализацией на территории Республики Крым и города Севастополя майонеза «ОЛИС» в упаковке, сходной до степени смешения по внешнему виду и цветовой гамме с упаковкой товара майонеза «ОЛИС», реализуемого ООО «ОАЗИС»; ООО «ОЛИС ЛТД» выдано предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Изучив жалобу ООО «ОЛИС ЛТД» на решение Крымского УФАС России от 05.12.2017 по делу № 07/434-16, материалы дела № 07/434-16, Коллегия ФАС России приходит к следующим выводам.

В силу пункта 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 14^б 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 хозяйствующими субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Согласно части 1 статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — 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 1223), если настоящим Кодексом не

предусмотрено иное.

Сущность исключительного права заключается в праве его владельца пользоваться и распоряжаться соответствующим объектом и корреспондирующей обязанности остальных лиц воздерживаться от его несанкционированного использования, в том случае если санкция необходима.

При этом использование может считаться санкционированным только при наличии разрешения на использование объекта исключительных прав, которое оформлено надлежащим образом.

Однако материалы дела № 07/434-16 свидетельствуют о том, что в действиях ООО «ОЛИС ЛТД» содержится нарушение пункта 2 статьи 14⁶ Закона о защите конкуренции.

В частности, Крымским УФАС России установлено, что внешний вид упаковки майонезной продукции реализуемой ООО «ОЛИС ЛТД» (Краснодарский Край), являлся схожим с внешним видом упаковки продукции заявителя. Майонез производился в мягкой упаковке, массой нетто 350 г., упаковка желтого цвета с красной крышкой, с изображением группы овощей из болгарского перца, помидоров, листьев салата. В центре упаковки размещена надпись на ленте красного цвета с белой каемкой «Столовый», выше сверху размещена надпись «Провансаль», над ней надпись синего цвета «Майонез», выше овал зеленого цвета, в центре которого присутствует обозначение «ОЛІС» выполненное в желтом цвете. На упаковке также указан процент жирности (67%) (цветовая гамма красная). На фоне упаковки майонеза построчно мелким шрифтом расположено множество надписей «оліс».

Изложенные фактические обстоятельства подтверждаются доказательствами, содержащимися в материалах дела № 07/434-16 и являются нарушением пункта 2 статьи 14⁶ Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Апелляционная коллегия ФАС России пришла к выводу, что решение Крымского УФАС России от от 05.12.2017 № 07/434-16 не нарушает единообразие применения антимонопольного законодательства антимонопольными органами.

На основании изложенного, руководствуясь частью 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Коллегия ФАС России

РЕШИЛА:

оставить жалобу ООО «ОЛИС ЛТД» на решение Крымского УФАС России от 05.12.2017 по делу о нарушении антимонопольного

законодательства № 07/434-16 без удовлетворения.

Председатель Коллегии: _____

Заместитель председателя Коллегии: _____

Члены Коллегии: _____

Согласно части 15 статьи 23 Закона о защите конкуренции решение коллегиального органа, принятое по результатам пересмотра решения и (или) предписания территориального антимонопольного органа, вступает в силу с момента его размещения на официальном сайте федерального антимонопольного органа в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

В соответствии с частью 1.1 статьи 52 Закона о защите конкуренции решение о рассмотрении жалобы на решение и (или) предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.