

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (далее - Карельское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 03-16/05-2018 на основании приказа Карельского УФАС России от 16 августа 2018 года № 94 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем <...> статьи 14.5 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося в недобросовестной конкуренции, связанной с использованием исключительного права на товарные знаки, принадлежащие АО «Славмо», в отсутствие согласия правообладателя,

#### УСТАНОВИЛ:

В адрес Карельского УФАС России 29.05.2018 поступило заявление АО «Славмо» №961 (вх. №2540) (далее – заявитель) с жалобой на действия лица, осуществляющего торговую деятельность мороженым в торговом объекте, расположенном за остановочным комплексом, напротив входа в торговый центр «Кей» (ул. Красноармейская, 25), по факту незаконного использования зарегистрированных обществом товарных знаков.

Так, АО «Славмо» является обладателем исключительного права на следующие товарные знаки:

– эмблема , зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 17.11.1997 (свидетельство о регистрации товарного знака №158614, со сроком действия исключительного права до 11.04.2026);

- слово «СЛАВМО», зарегистрирован 30.09.1996 (свидетельство о регистрации товарного знака №146267, со сроком действия исключительного права до 10.03.2025).

Указанные товарные знаки зарегистрированы в отношении молочных продуктов, в том числе молока, сливок, кефира, мороженого, сметаны и т.д.

При этом 29.06.2018 заявителю стало известно, что в г. Петрозаводске вышеуказанные товарные знаки АО «Славмо» используются лицом, осуществляющим розничную торговлю в торговом объекте, расположенном со стороны главного фасада Торгового центра «Кей», находящегося по адресу: ул. Красноармейская, д. 25, г.Петрозаводск, а именно эмблема и слово «СЛАВМО» были использованы на баннерах, наклеенных на оборудовании, размещённом в указанном торговом объекте. В подтверждение указанного заявителем в материалы расследования

представлены копия чек-ордера оплаты Сбербанк онлайн на сумму 70 руб. и цветная фотография данных баннеров, на которых указано следующее:

- на холодильнике «Мороженное Карелии, СЛАВМО, товарный знак  и изображение мороженого и фруктов»;

- рядом на тумбочке «, СЛАВМО, Мороженное Карелии, Прайс с изображением трех видов мороженого с их наименованием и ценами».

Необходимо отметить, что сотрудниками Карельского УФАС России 04.06.2018 был произведен осмотр и фотосъемка торгового объекта, находящегося по адресу: ул. Красноармейская, д. 25, г. Петрозаводск. При этом было установлено, что на оборудовании, располагающемся в торговом объекте, размещены баннеры – наклейки, на которых изображены эмблема – товарный знак ЗАО «Холод Славмо», под которой указано слово «СЛАВМО», являющееся товарным знаком АО «Славмо» (акт осмотра от 04.06.2018), а также частью наименования ЗАО «Холод Славмо».

В ходе проведенного расследования было установлено, что торговую деятельность мороженым в торговом объекте, расположенном за остановочным комплексом напротив входа в торговый центр «Кей» (ул. Красноармейская, 25), осуществляет <...> по договору аренды части дворовой территории от 21.05.2018 №А-00150-Э.

Отвечая на запрос Карельского УФАС России в письме от 14.06.2018 (вх. от 15.06.2018 №2812 ИП <...> сообщил, что в указанном торговом объекте осуществляет розничную реализацию продукции (мороженого), выпускаемой ЗАО «Холод Славмо», с этой целью между индивидуальным предпринимателем и ООО «Мороженное Карелии» заключен договор поставки от 27.04.2018 №1627.

При этом из пояснений ИП <...> следует, что с целью доведения до потребителей информации о продаваемой в торговой точке продукции 23.05.2018 индивидуальный предприниматель принял решение о размещении на холодильнике с мороженым рекламных материалов. Однако, при их изготовлении дизайнером была допущена ошибка – вместо торгового знака ЗАО «Холод Славмо» на баннере был напечатан товарный знак АО «Славмо». Об указанной ошибке 29.06.2018 индивидуальному предпринимателю сообщил сотрудник ООО «Мороженное Карелии», в связи с чем незамедлительно в рекламу были внесены соответствующие изменения. Указанное, по мнению ИП <...>, свидетельствует об отсутствии умысла в незаконном использовании товарного знака АО «Славмо». В подтверждение изложенного ИП <...> представил фотоматериалы баннеров, размещенных на оборудовании, расположенном в торговом объекте индивидуального предпринимателя по состоянию на 14.06.2018.

Таким образом, ИП <...>, признал факт размещения на баннерах, наклеенных на оборудование, расположенное в торговом объекте, по адресу: ул. Красноармейская, 25, товарных знаков АО «Славмо».

В соответствии со статьей 1 ФЗ «О защите конкуренции» целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Согласно пунктам 1 и 3 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребления доминирующим положением на рынке. В случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагается.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 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.

Пунктом 1 статьи 1484 ГК РФ установлено, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи; правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

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 (подпункт 1 пункта 2 статьи 1484 ГК РФ). 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 (пункт 3 статьи 1484 ГК РФ).

Таким образом, АО «Славмо» обладает исключительным правом на использование зарегистрированных вышеуказанных товарных знаков в силу имеющихся свидетельств.

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).

Право на использование товарного знака в соответствии со статьей 1489 ГК РФ может быть передано обладателем исключительного права другому лицу на основании лицензионного договора.

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 ИП <...> отсутствует разрешение правообладателя на использование вышеуказанных товарных знаков, принадлежащих Заявителю, что не отрицается индивидуальным предпринимателем и подтверждается обращением АО «Славмо» о нарушении его исключительных прав на указанные товарные знаки.

В соответствии со [статьей 14.5](#) ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту.

Статьей 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в Париже 20 марта 1883, ратифицированной СССР 19.09.1968, правопреемником которого является Российская Федерация (далее – Парижская конвенция), установлено, что актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Согласно [пункту 9 статьи 4](#) ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция - это 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 4 статьи 4](#) ФЗ «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.

Согласно выписке из ЕГРИП основным видом деятельности ИП <...> является торговля розничная хлебом и хлебобулочными изделиями и кондитерскими изделиями в специализированных магазинах (код по ОКВЭД 47.24). При этом в ходе рассмотрения заявления установлено, что ИП <...> также осуществляет розничную торговлю иными продуктами питания, в том числе молочной продукцией – мороженым.

Как следует из Выписки из ЕГРЮЛ основным видом деятельности АО «Славмо» является деятельность по производству молока и молочной продукции (код по ОКВЭД 10.51); одним из дополнительных видов деятельности – производство прочей молочной продукции (код по ОКВЭД 10.51.9).

При этом необходимо отметить, что товарные знаки АО «Славмо», размещаются на торговых объектах розничной торговли продуктами питания ООО «Торговый Дом Славмо» (далее – ООО «ТД Славмо»), которое входит в одну группу лиц с АО «Славмо» (<...> является генеральным директором, т.е. единоличным исполнительным органом указанных обществ - основание 2 в силу части 1 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции»).

Таким образом, несмотря на то, что АО «Славмо» осуществляет деятельность на рынке производства молочной продукции, однако товарные

знаки эмблема  и слово «СЛАВМО» используются в розничной торговле продуктами питания, в частности при осуществлении розничной торговой деятельности ООО «ТД Славмо», а, следовательно, ассоциируются у потребителей с торговой деятельностью ООО «ТД Славмо» и молочной продукцией, производимой АО «Славмо».

Об указанном также свидетельствует вывеска, размещенная у входа в магазин ООО «ТД Славмо», расположенного по адресу: ул. Антонова, 1 и стенд с информацией для покупателей, располагающийся внутри данного магазина (фотографии приложены в материалы расследования).

При этом согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «ТД Славмо» является торговля розничная незамороженными продуктами, включая напитки, и табачные изделия, в неспециализированных магазинах (код по ОКВЭД 47.11.2), одним из дополнительных видов деятельности

общества указана - торговля розничная молочными продуктами в специализированных магазинах (код по ОКВЭД 47.29.11).

Из вышеизложенного следует, что АО «Славмо» и ИП <...> осуществляют деятельность на разных товарных рынках: на рынке производства молочной продукции и на рынке розничной торговли продуктами питания, в том числе молочной продукцией (мороженым).

Вместе с тем действия хозяйствующих субъектов на разных товарных рынках могут быть взаимозависимы и (или) взаимодополняемы. Например, рынки, на которых покупатели приобретают сырье и иные материалы для производства готового изделия, связаны с рынками готовых изделий, которые впоследствии приобретаются покупателями, рынок готовых изделий напрямую зависит от рынков сырья и иных материалов, используемых для производства готового изделия, такие рынки именуются «смежными».

Поскольку Заявитель осуществляет деятельность по производству молочной продукции, а ИП <...> реализует, в том числе молочную продукцию в розницу конечным покупателям, следовательно, указанные рынки будут являться смежными.

Необходимо отметить, что, исходя из информации, размещенной в открытом доступе в сети «Интернет», данных Карелиястат и министерства экономического развития Республики Карелия рынок розничной торговли продуктами питания в Республике Карелия, а также в г. Петрозаводске можно считать конкурентным.

Так, согласно данным Карелиястат размещенным на официальном сайте органа оборот розничной торговли в 2017 году по Республике Карелия составил 112233,3 млн. рублей, или 101,5% к уровню 2016 года. Оборот розничной торговли пищевыми продуктами, включая напитки, и табачные изделия в 2017 году составил 63817,7 млн. рублей.

При этом оборот розничной торговли в Петрозаводском городском округе составил 34028470,9 тыс. руб.

В декабре 2017 года в структуре оборота розничной торговли удельный вес пищевых продуктов, включая напитки, и табачных изделий, составил 56,8%.

При этом в настоящее время розничная торговля в Республике Карелия представлена основными форматами современной торговли: магазины шаговой доступности, супермаркеты, дискаунтеры, гипермаркеты, которые учитывают потребности всех слоев населения. В течение нескольких лет успешно функционируют такие крупные федеральные и региональные торговые сети, как «Лента», «7я Семья», «Дикси», «Магнит», «Пятерочка», «Юлмарт», «М-Видео», «Телемакс», «Рив Гош», «Торговый холдинг «Лотос», «Бородинский», «Зодиак», «Ленторг» и другие. Все перечисленные торговые сети осуществляют розничную торговлю продуктами питания, в том числе

молочной продукцией, мороженым. Помимо указанных торговых сетей розничную торговлю продуктами питания и другие хозяйствующие субъекты различных форм собственности.

Из вышеизложенного следует, что отсутствие конкурентных отношений между АО «Славмо» и ИП <...> не исключает недобросовестного

конкурентного поведения последнего по использованию эмблемы  и слова «СЛАВМО», сходных до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками, принадлежащими Заявителю, поскольку нарушение действующего законодательства допущено предпринимателем на розничном рынке торговли продуктами питания, в том числе молочной продукцией (мороженым), при этом указанный рынок является конкурентным. Таким образом, ИП <...> совершены действия, способные повлиять на состояние конкуренции на указанном рынке на территории г. Петрозаводска.

Важно отметить, что размещение ИП<...>, на баннерах, наклеенных на оборудование, расположенное в торговом объекте товарных знаков АО «Славмо» могло создавать у потребителей ложное впечатление о причастности продукции, реализуемой индивидуальным предпринимателем в своем торговом объекте к продукции, производимой АО «Славмо». А при этом использование товарных знаков АО «Славмо» без указания лица, осуществляющего торговую деятельность в рассматриваемом торговом объекте могло создавать впечатление у потребителей о том, что это один из торговых объектов (торговых точек) ООО «ТД Славмо».

Из вышеизложенного следует, что в действиях ИП <...> присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в [пункте 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции»](#):

1. Действия ИП <...> направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, поскольку с целью реализации им молочной продукции, в частности мороженого в торговом объекте были размещены баннеры с изображением на нем товарных знаков, правообладателем которых является АО «Славмо», без его согласия, при условии, что иные хозяйствующие субъекты, действующие добросовестно, каких-либо преимуществ при реализации собственной, а также приобретенной продукции иных производителей, в том числе при размещении предложений о ее продаже, не получают.

2. Противоречие действующему законодательству, а именно [статье 1484 ГК РФ](#), [статье 10bis](#) Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что у хозяйствующих субъектов - конкурентов, действующих добросовестно и не

использующих зарегистрированных товарных знаков без согласия их правообладателей, мог снизиться размер прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании ИП <...> от указанных действий (упущенная выгода), поскольку данные действия могут способствовать привлечению к продукции, реализуемой ИП <...> и их оттоку от товаров иных лиц.

4. Введение в заблуждение потенциальных потребителей путем незаконного использования товарного знака АО «Славмо» посредством его размещения в торговом объекте, в котором реализуется ИП <...> товар (мороженное).

Действия ИП <...> по использованию обозначений, сходных до степени смешения с зарегистрированным АО «Славмо» товарным знаком, указывают на признаки нарушения [статьи 14.5](#) Закона о защите конкуренции.

При таких обстоятельствах Карельское УФАС России полагает, что в действиях ИП<...> имеются признаки нарушения статьи 14.5 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в недобросовестной конкуренции, связанной с использованием исключительного права на товарные знаки, принадлежащие АО «Славмо» в отсутствие согласия правообладателя, в связи с чем руководствуясь частью 13 статьи 44 ФЗ «О защите конкуренции»,

#### ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 03-16/05-2018 к рассмотрению **на 25 сентября 2018 года в 15 часов 00 минут**, по адресу: г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д.1А, каб. 518.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела:

в качестве ответчика – ИП <...>;

в качестве заявителя – АО «Славмо» (ИНН 1001149735, ОГРН 1031000048749);

3. АО «Славмо», ИП <...> надлежит в срок до 17 сентября 2018 года представить в адрес Карельского УФАС России письменные пояснения по обстоятельствам дела со ссылкой на нормативные правовые акты и приложением подтверждающих документов (за исключением ранее представленных);

иные документы, а также сведения (информацию), имеющие отношение к рассматриваемому делу.

4. Явка представителя (-ей) сторон (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна. При себе иметь документ, удостоверяющий личность и служебное положение.

В соответствии со статьей 43 ФЗ «О защите конкуренции», лица, участвующие в рассмотрении дела, вправе знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства, а также осуществлять иные процессуальные действия.

Председатель Комиссии

<...>