

РЕШЕНИЕ  
по делу № 1 14/31-09  
о нарушении антимонопольного законодательства

20 апреля 2009 года г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела №1 14/31-09 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

А.Б. Кашеваров - заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы,

Члены Комиссии:

Н.Н. Карташов - начальник Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Т.Е. Никитина - заместитель начальника Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Е.И. Гриднев - начальник отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Е.Б. Цветкова – заместитель начальника отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

И.С. Покатович - главный специалист – эксперт отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 1 14/31-09 о нарушении ООО «Мясокомбинат «Кунгурский» (617472, Пермская область, г. Кунгур, улица Боровая, дом 2 ИНН/ОГРН 5902134178/102591887417) пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступили заявления ЗАО «Стародворские колбасы – недвижимость», ЗАО «Стародворские Колбасы» и ЗАО «АБИ Продакт Менеждмент» (далее – Заявители) о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Мясокомбинат «Кунгурский» (далее – Общество), выразившемся в недобросовестной конкуренции, связанной с продажей товара с незаконным использованием товарного знака по свидетельству №326733, принадлежащим ЗАО «Стародворские колбасы – недвижимость».

Заявители, в силу пункта 4 статьи 9 Закона «О защите конкуренции» составляют одну группу лиц, поскольку ЗАО «АБИ Продакт Менеждмент» осуществляет функции единоличного исполнительного органа ЗАО «Стародворские колбасы – недвижимость» и ЗАО «Стародворские Колбасы».

ЗАО «Стародворские колбасы – недвижимость», на основании договора об уступке Аникеевым Григорием Викторовичем товарного знака от 28 ноября 2007 года № РД0029476, принадлежат исключительные права на комбинированный товарный знак по свидетельству № 326733 зарегистрированный для товаров 29 класса МКТУ - колбасы.

ЗАО «Стародворские Колбасы» реализует колбасную продукцию с использованием указанного товарного знака на территории Российской

Федерации.

Общество на территории Пермского края осуществляет реализацию колбасной продукции, в частности колбасы вареной «Русская Традиционная» и колбасы вареной «Докторская традиционная» с использованием этикеток, изображения которых, по мнению Заявителей, сходны до степени (вероятности) смешения с товарным знаком по свидетельству № 326733, принадлежащим ЗАО «Стародворские колбасы – недвижимость». Реализация указанной продукции подтверждается товарным и кассовым чеком ООО «Руслан» на продажу колбасы «Докторской» от 17.09.08 № 16, и товарным и кассовым чеком ИП Клюкин А.В на продажу колбасы «Русской» от 17.09.08, а также актом о наличии товара в магазине ООО «Птица», расположенному по адресу г. Пермь, ул. Советской Армии д.49, от 17.09.08, составленным в присутствии продавца магазина ООО «Птица» Аксеновой Маргариты Николаевны, и актом о наличии товара в магазине ООО «Руслан», расположенному по адресу г. Пермь, ул. Советской Армии д.47а, от 17.09.08, составленным в присутствии продавца магазина ООО «Руслан» Козловой Веры Николаевны. Одновременно были представлены фотографии, свидетельствующие о наличии в продаже указанных колбасной продукции в розничной сети Пермского края.

Сходство до степени (вероятности) смешения с товарным знаком по свидетельству № 326733 этикеток колбасной продукции, а именно «Русская традиционная», «Докторская традиционная», производства ООО «Мясокомбинат Кунгурский» подтверждается заключением от 31 октября 2008 года, подготовленным российским и евразийским патентным поверенным Христофоровым А.А. В силу статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом; 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 возникнет вероятность смешения.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с продажей, обменом или иным введением в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Таким образом, Заявители считают, что действия Общества, связанные с нарушением исключительных прав ЗАО «Стародворские колбасы – недвижимость» на указанный товарный знак, являются актом недобросовестной конкуренции.

Общество, не согласившись с доводами Заявителей, представило пояснения, из которых следует, что имеющиеся в материалах дела № 1 14/31-09 о нарушении антимонопольного законодательства документы не свидетельствуют о присутствии на территории Пермского края продукции ЗАО «Стародворские Колбасы», таким образом, Общество и ЗАО «Стародворские колбасы – недвижимость» осуществляют деятельность на разных товарных рынках и не являются хозяйствующими субъектами - конкурентами.

Обществом 15.10.2008 года было получено письмо от ЗАО «Стародворские Колбасы», из которого следует, что Общество при производстве колбасной продукции использует этикетку, сходную до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 326733, и тем самым нарушает исключительные права ЗАО

«Стародворские колбасы – недвижимость» на указанный товарный знак. В связи с чем, Обществом были приняты необходимые меры для устранения нарушения исключительного права ЗАО «Стародворские колбасы - недвижимость» на товарный знак по свидетельству № 326733, и в настоящее время продукция с использованием спорной этикетки Обществом не производится. На основании изложенного, Общество считает, что в его действиях отсутствуют признаки недобросовестной конкуренции, предусмотренные пунктом 4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции», и просит дело № 1 14/31-09 о нарушении антимонопольного законодательства производством прекратить.

Комиссия ФАС России, рассмотрев все приложенные к материалам дела №1 14/31-09 о нарушении антимонопольного законодательства доказательства и, заслушав представителей Заявителей и Общества, установила следующие обстоятельства.

ЗАО «Стародворские колбасы – недвижимость» является правообладателем комбинированного товарного знака по свидетельству №326733, зарегистрированного для товаров 29 класса МКТУ - колбасы.

ЗАО «Стародворские Колбасы» вводит в оборот на территории Российской Федерации колбасную продукцию, в том числе вареную колбасу под наименованиями «Русская», «Докторская», этикетки которых оформлены с использованием товарного знака по свидетельству № 326733.

ЗАО «Стародворские Колбасы» и ЗАО «Стародворские колбасы – недвижимость» на основании пункта 4 статьи 9 Закона о защите конкуренции входят в одну группу лиц, поскольку ЗАО «АБИ Продакт Менеджмент» осуществляет функции единоличного исполнительного органа в каждом из них.

Обществом под комбинированным товарным знаком «Золотой Дворец» производится и реализуется колбасная продукция, а именно «Русская традиционная», «Докторская традиционная».

Таким образом, ЗАО «Стародворские колбасы – недвижимость» и Общество осуществляют предпринимательскую деятельность на рынке колбасной продукции и, следовательно, являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

Для принятия решения о наличии либо отсутствии в действиях ООО «Мясокомбинат «Кунгурский» признаков недобросовестной конкуренции, ФАС России направил запрос в Роспатент с просьбой дать письменную консультацию о степени сходства этикеток колбасной продукции производства ООО «Мясокомбинат «Кунгурский» с товарным знаком по свидетельству №326733. Согласно справке, подготовленной специалистами Роспатента от 30.12.08 №10/31-10517/23, комбинированные обозначения в виде этикеток, применяемые для маркировки колбасной продукции производства ООО «Мясокомбинат «Кунгурский», могут быть признаны сходными до степени смешения с комбинированным товарным знаком ЗАО «Стародворские колбасы – недвижимость» по свидетельству № 326733.

В качестве доказательств продажи Обществом указанного товара Заявители представили товарный и кассовый чек ООО «Руслан» на продажу колбасы «Докторской» от 17.09.08 № 16, и товарный и кассовый чек ИП Ключкин А.В на продажу колбасы «Русской» от 17.09.08, а также акт о наличии товара в магазине ООО «Птица», расположенном по адресу г. Пермь, ул. Советской Армии д.49, от 17.09.08, составленный в присутствии продавца магазина ООО «Птица» Аксеновой Маргариты Николаевны, и акт о наличии товара в магазине ООО «Руслан», расположенном по адресу г. Пермь, ул. Советской Армии д.47а, от 17.09.08,

составленный в присутствии продавца магазина ООО «Руслан» Козловой Веры Николаевны.

Также Заявителями представлены фотографии, свидетельствующие о продаже указанных колбасной продукции в розничной сети Пермского края.

Заявителями также были представлены: Удостоверения о качестве и безопасности продукции, выработанной ЗАО «Стародворские Колбасы» для представления настоящих удостоверений ООО «МЕТРО КЭШ ЭНД КЕРРИ» (г. Пермь); товарные накладные №№ Тс-01629/8 от 10.02.2008; Тс-11378/8 от 10.02.2008, Тс-09791/8 от 13.07.2008, Тс-09313/8 от 06.07.2008, Тс-05647/8 от 04.05.2008, Тс-03515/8 от 23.03.2008, 0108/039 от 01.08.08, 0106/030 от 01.06.08, 1969 от 01.03.2008 на отгрузку товара для ООО «МЕТРО КЭШ ЭНД КЕРРИ» (г. Пермь) с подтверждением приемки готовой продукции ООО «МЕТРО КЭШ ЭНД КЕРРИ» (г. Пермь); справки от ИП Гасанов С.Ж.О., ИП Фарвазетдинов И.Х., ИП Матяж Е.Г., ИП Гордиенко В.П., ИП Стельмахович Т.Г. от 16.04.2009 о реализации колбасы вареной охлажденной «Русской» и «Докторской», производства ЗАО «Стародворские Колбасы», на территории Пермского края; а также товарный и кассовый чеки ООО «Дорстройинвест» от 19.12.2008 на продажу колбасы вареной «Докторской» и «Русской», производства ЗАО «Стародворские Колбасы».

Таким образом, довод представителей Общества о том, что имеющиеся в материалах дела № 1 14/31-09 о нарушении антимонопольного законодательства документы не свидетельствуют о присутствии на территории Пермского края продукции ЗАО «Стародворские колбасы», и следовательно, ЗАО «Стародворские колбасы - недвижимость» и Общество осуществляют деятельность на разных товарных рынках - необоснован.

В соответствии со статьей 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года 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 пункту 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.06 №135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с продажей, обменом или иным введением в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации продукции, работ, услуг. 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 ГК РФ), 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).

Согласно части 3 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 возникнет вероятность смешения.

ЗАО «Стародворские колбасы – недвижимость» не предоставляло Обществу права на использование товарного знака по свидетельству № 326733.

Согласно части 7 статьи 1252 ГК РФ в случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными настоящим Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством.

Обстоятельства дела подтверждают наличие в действиях Общества всех признаков недобросовестной конкуренции, указанных в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции»:

- 1) действия Общества направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности над конкурентом, а именно при введении в оборот колбасной продукции с использованием комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком ЗАО «Стародворские колбасы – недвижимость» по свидетельству № 326733 без разрешения правообладателя, Общество получает преимущества в конкурентной борьбе, так как не затрачивает собственные средства на разработку нового логотипа продукта, а пользуется плодами деятельности Заявителей, также Общество получает возможность снизить издержки за счет использования репутации товара Заявителей,
- 2) противоречие действующему законодательству, выражается в нарушении части 3 статьи 1484 ГК РФ,
- 3) действия Общества способны причинить убытки Заявителям путем перераспределения спроса на товарном рынке колбасной продукции, так как существует возможность оттока потребителей продукции Заявителей к Обществу из-за совершения данных действий.

Таким образом, действия Общества на товарном рынке колбасной продукции, связанные с реализацией продукции с использованием комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с комбинированным товарным знаком ЗАО «Стародворские колбасы – недвижимость» по свидетельству № 326733, являются актом недобросовестной конкуренции.

На заседании Комиссии ФАС России, состоявшемся 20.04.09, представителями Общества был представлен Приказ генерального директора ООО «Мясокомбинат «Кунгурский» С.А. Куренева от 30 октября 2008 года №460, который содержит: распоряжение о прекращении производства продукции серии «Золотой дворец»; распоряжение о возврате продукции серии «Золотой дворец», распоряжение об удалении обозначений продукции «Золотой дворец» с рекламных объектов; распоряжение о подготовке для утилизации оболочки, этикетки продукции серии «Золотой дворец».

Таким образом, Обществом были предприняты необходимые меры по устранению нарушения исключительного права на товарный знак ЗАО «Стародворские колбасы – недвижимость». Принятые меры, были направлены на предотвращение последствий нарушения антимонопольного законодательства.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь пунктом 9 статьи 4, пунктом 4 части 1 статьи 14, частью 1 статьи 39, частями 1,2 и 3 статьи 41 и пунктом 1 части 1 и 2 статьи 48 Закона «О защите конкуренции», Комиссия

## РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Мясокомбинат «Кунгурский», связанные с введением в гражданский оборот на товарном рынке колбасной продукции: колбасы вареной «Русская традиционная» и колбасы вареной «Докторская традиционная» (серии «Золотой дворец») с незаконным использованием этикеток сходных до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 326733, нарушением пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Дело № 1 14/31-09 о нарушении пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ООО «Мясокомбинат «Кунгурский» производством прекратить, в связи с добровольным устранением ООО «Мясокомбинат «Кунгурский» нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель комиссии А.Б. Кашеваров

Члены комиссии: Н.Н. Карташов

Т.Е. Никитина

Е.И. Гриднев

Е.Б. Цветкова

И.С. Покатович

Перечень территориальных органов ФАС России с их актуальными адресами можно скачать внизу страницы