

РЕШЕНИЕ по делу № 1 14/44-08

13 октября 2008 года г. Москва

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

Председатель Комиссии:

А.Б. Кашеваров - заместитель руководителя ФАС России,

Члены Комиссии:

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, рассмотрев дело № 1 14/44-08 по признакам нарушения ООО "ЮНЭКС" пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.06 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило заявление ОАО "Щелковский витаминный завод" о нарушении антимонопольного законодательства ООО "ЮНЭКС" (далее - Общество), выразившемся во введении в оборот косметических средств с незаконным использованием словесных обозначений "9 Месяцев" и "9 mois", сходных с комбинированными товарными знаками по свидетельствам №№ 318918 и 344991, принадлежащими Заявителю.

Из заявления следует, что ОАО "Щелковский витаминный завод" осуществляет предпринимательскую деятельность с 15.09.1994. В результате реорганизации ОАО "Щелковский витаминный завод" изменило свое фирменное наименование 23.04.2008 на ОАО "Валента Фармацевтика" (далее - Заявитель), что подтверждается выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц. Основным видом деятельности Заявителя является производство и реализация косметической продукции, в том числе кремов для беременных. Заявитель является правообладателем товарного знака "9 МЕСЯЦЕВ/MONTHS" по свидетельству № 318918 от 27.12.2006 и комбинированного товарного знака, включающего словесный элемент "9 месяцев" № 344991 от 29.02.2008, зарегистрированных для товаров 3 и 5 класса МКТУ - парфюмерные изделия, косметические средства, фармацевтические и гигиенические препараты. Указанные товарные знаки Заявитель использует при изготовлении и реализации косметических кремов для ухода за кожей и других гигиенических средств для беременных, что подтверждается договорами на поставку медицинской продукции № 461Щ от 09.10.2006 (накладная к договору № 557-11 от 29.02.2008), № 569 Щ от 03.09.2007 (накладная к договору № 1041-11 от 06.04.2007, № 481Щ от 10.01.2007 (накладная к договору № 6-11 от 09.01.2008).

Общество, являясь эксклюзивным дистрибьютором французской Компании "ЛАБОРАТУАР ЭКСПАНСЬЯНС", вводит в оборот на территории Российской Федерации кремы для беременных, в том числе, крем "Комфорт для ног" серии

"Mustela 9 Месяцев, на упаковке которого используются словесные обозначения "9 Месяцев" и "9 MOIS", что подтверждается упаковкой товара и кассовым чеком, представленными Заявителем.

По мнению Заявителя, элементы упаковок кремов, которые реализует Общество, сходны до степени смешения с товарными знаками Заявителя и действия Общества являются актом недобросовестной конкуренции.

Общество не согласилось с доводами, приведенными Заявителем, по следующим основаниям.

По мнению Общества, в его действиях по введению в оборот крема быстрого действия "Комфорт для ног" серии "Mustela 9 месяцев", производимого Компанией "ЛАБОРАТУАР ЭКСПАНЬЯНС", отсутствуют признаки недобросовестной конкуренции, так как Общество начало вводить в оборот указанную продукцию на территории Российской Федерации с 2005 года, то есть задолго до момента приобретения Заявителем исключительного права на товарные знаки по свидетельствам №№ 318918 и 344991.

Также, из объяснений Общества следует, что крем серии "Mustela 9 месяцев" производится во Франции и маркируется комбинированным обозначением, включающим графические и словесные элементы "MUSTELA" и "MATERNITE 9 MOIS", которое является вариантом исполнения охраняемого в Российской Федерации товарного знака о международной регистрации № 873177 от 24.09.2005, принадлежащего Компании "ЛАБОРАТУАР ЭКСПАНЬЯНС".

Кроме того, по мнению Общества, продукция Заявителя и Общества не являются взаимозаменяемыми товарами, так как стоимость косметических средств серии "Mustela 9 месяцев", вводимых в оборот Обществом в несколько раз дороже, чем аналогичные косметические средства Заявителя.

Общество представило счет-фактуру № 71401/06 от 26.12.2006, из которого следует, что стоимость крема от растяжек двойного действия (200 мл) серии "Mustela 9 месяцев" составляет 652 рубля, в то время, как стоимость крема производства Заявителя для профилактики и коррекции растяжек (150 мл) серии "9 месяцев", согласно накладной Заявителя № 3849-11 от 08.10.2007, составляет 153 рубля 30 копеек.

В соответствии с частью 1 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса 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. 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. Согласно части 1 статьи 1515 ГК РФ товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарные знаки или сходные с ними до степени смешения обозначения, являются контрафактными.

Пункт 4 части 1 статьи 14 Закона запрещает недобросовестную конкуренцию в части: продажи, обмена и иного введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и

приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Комиссия ФАС России, изучив и проанализировав все документы и материалы, представленные сторонами, установила следующее.

ОАО "Щелковский витаминный завод" осуществляет предпринимательскую деятельность с 15.09.1994. В результате реорганизации ОАО "Щелковский витаминный завод" изменило свое фирменное наименование 23.04.2008 на ОАО "Валента Фармацевтика", что подтверждается выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц. Основным видом деятельности Заявителя является производство и реализация косметической продукции, в том числе кремов для беременных.

Заявитель является правообладателем товарного знака "9 МЕСЯЦЕВ/MONTHS" по свидетельству № 318918 от 27.12.2006 и комбинированного товарного знака, включающего словесный элемент "9 месяцев" № 344991 от 29.02.2008, зарегистрированных для товаров 3 и 5 класса МКТУ - парфюмерные изделия, косметические средства, фармацевтические и гигиенические препараты.

Общество, являясь эксклюзивным дистрибьютором французской Компании "ЛАБОРАТУАР ЭКСПАНСЬЯНС", вводит в оборот на территории Российской Федерации однородные товарам Заявителя кремы для беременных, в том числе, крем "Комфорт для ног" серии "Mustela 9 Месяцев", на упаковке которого используются элементы "9 Месяцев" и "9 MOIS", что подтверждается упаковкой товара и кассовым чеком, представленными Заявителем.

В результате проведенного Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее - Роспатент) исследования по запросу ФАС России было установлено, что обозначения "9 Месяцев" и "9 MOIS" могут быть признаны сходными с товарными знаками Заявителя за счет фонетического, семантического тождества/сходства, включенных в них элементов. В результате использования исследуемых обозначений для однородных товаров в гражданском обороте может возникнуть вероятность смешения. (Справка Роспатента от 16.05.2008 № 14/31-3398/23).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Общества представил кремы с товарными чеками из аптечной сети "РИГЛА", согласно которым, стоимость крема Общества "Mustela 9 месяцев" от растяжек двойного действия объемом 200 мл составляет 1443 рубля 75 копеек, в то время, как цена крема Заявителя "9 месяцев" для профилактики и коррекции растяжек объемом 150 мл серии составляет 288 рублей. То есть, разница в цене указанной продукции составляет около 400%. Существенная разница в цене косметической продукции Заявителя и Общества также подтверждается накладной № 557-11 от 29.02.2008 к договору поставки медицинской продукции № 461Щ от 09.10.2006, накладной № 1041-11 от 06.04.2007 к договору поставки медицинской продукции № 569 Щ от 03.09.2007, и накладной № 6-11 от 09.01.2008 к договору поставки медицинской продукции № 481Щ от 10.01.2007, представленными Заявителем и счетом-фактурой № 71401/06 от 26.12.2006, представленным Обществом.

В соответствии с пунктом 7 статьи 9 Закона 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 пункту 4 статьи 4 Закона товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, 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 3 статьи 4 Закона взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении.

Учитывая указанную разницу в цене кремов Заявителя и Общества, косметическая продукция для беременных, реализуемая Заявителем и Обществом, не является взаимозаменяемыми товарами, так как нет оснований полагать, что потребитель готов заменить товар, производимый Заявителем, на товар Общества при потреблении.

Учитывая изложенное, действия Общества, связанные с реализацией кремов серии "Mustela 9 месяцев" не могут являться актом недобросовестной конкуренции, поскольку не способны предоставить Обществу преимущества в предпринимательской деятельности и не могут причинить убытки Заявителю, так как Заявитель и Общество не являются хозяйствующими субъектами-конкурентами на рынке косметической продукции для беременных.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 48 Закона, Комиссия

РЕШИЛА:

Дело № 1 14/44-08 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" производством прекратить, в связи с отсутствием в действиях ООО "ЮНЭКС" нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель комиссии
А.Б. Кашеваров