

Определение

о назначении дела № 012/01/14.6-851/2020 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

«28» октября 2020 года
Йошкар-Ола

Г.

Председатель Комиссии Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл от 26.10.2020 № 139 о возбуждении дела и создании Комиссии в отношении ООО мясокомбинат «Звениговский» по признакам нарушения частей 1, 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном введении в оборот на территории Российской Федерации сильногазированного безалкогольного напитка «ФАНТ», элементы этикетки которого сходны до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками № 627381, 61608, этикетка которого сходна до степени смешения с этикеткой сильногазированного безалкогольного напитка «FANTA»,

установила:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл в ходе осуществления мониторинга продовольственных товаров на территории Республики Марий Эл установлен факт реализации в сети магазинов «Звениговский» напитка безалкогольного сильногазированного «ФАНТ» производства ООО Мясокомбинат «Звениговский».

Этикетка напитка «ФАНТ» выполнена в оранжево-сине-зеленых тонах с изображением дольки апельсина под надписью «ФАНТ», изображением зеленого листочка над надписью «ФАНТ», а также надписью «АПЕЛЬСИНОВЫЙ».

В то же время установлено, что на территории Российской Федерации, в том числе в Республике Марий Эл и Республике Чувашия осуществляется реализация напитка «FANTA», этикетка которого выполнена в оранжево-сине-зеленых тонах с изображением дольки

апельсина, зеленого листочка над надписью «FANTA», надписями «апельсин», «содержит апельсиновый сок».

Упаковка напитка «FANTA» производится с использованием ряда товарных знаков по свидетельствам № 627381, 61608.

Товарный знак по свидетельству №627381, правообладателем которого является «Дзе Кола-Кола Компани» выполнен в виде словесно-графического обозначения в сине-бело-оранжевом цвете с надписью FANTA с зеленым листочком.

Товарный знак по свидетельству №61608 правообладателем которого является «Дзе Кола-Кола Компани» выполнен в словесном обозначении с надписью ФАНТА.

Право на использование данных товарных знаков принадлежит ООО «Коко-кола ЭйчБиСи Евразия» на основании заключенных лицензионных договоров.

ООО «Коко-кола ЭйчБиСи Евразия» производит и реализует напиток «FANTA» на территории Российской Федерации.

Статья 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, подписанной Союзом Советских Социалистических Республик 12.10.1967, содержит общий запрет недобросовестной конкуренции, под которой, как следует из параграфа 2 этой статьи, понимаются всякие акты, противоречащие 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 (пункт 1 параграфа 3).

В силу пункта 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной конкуренцией являются 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.

Закон о защите конкуренции распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением недобросовестной конкуренции (часть 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции).

Согласно части 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 соответствии с частью 2 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 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 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.

Таким образом, нарушением исключительного права владельца товарного знака признается использование не только тождественного товарного знака, но исходного с ним до степени смешения обозначения.

В соответствии со статьей 1515 ГК РФ товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Пунктом 7 статьи 1252 ГК РФ предусмотрено, что 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 указанным Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством.

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.

Таким образом, нарушением исключительного права владельца товарного знака признается использование не только тождественного товарного знака, но исходного с ним до степени смешения обозначения.

В соответствии со статьей 1515 ГК РФ товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Пунктом 7 статьи 1252 ГК РФ предусмотрено, что 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 указанным Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством.

В соответствии с частью 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладатель), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ 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.

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.

В соответствии с пунктом 41 Приказа Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482 «Об утверждении Правил составления, подачи и

рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, требований к документам, содержащимся в заявке на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака, и прилагаемым к ней документам и их форм, порядка преобразования заявки на государственную регистрацию коллективного знака в заявку на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания и наоборот, перечня сведений, указываемых в форме свидетельства на товарный знак (знак обслуживания), форме свидетельства на коллективный знак, формы свидетельства на товарный знак (знак обслуживания), формы свидетельства на коллективный знак» (далее – Правила) обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах, обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

При этом в пункте 13 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13 декабря 2007 года № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» разъяснено, что вопрос о сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта и может быть разрешен без назначения экспертизы.

Этикетка безалкогольного напитка «ФАНТ» сходна до степени смешения с этикеткой безалкогольного напитка «FANTA®», с учетом сходства дизайна, формы упаковки цветовой гаммы, заимствования элементов (долька апельсина, зеленый листок) и способов доведения информации до потребителей на упаковках товаров.

ООО «Коко-кола ЭйчБиСи Евразия» в письменных пояснениях указало о нарушении прав и законных интересов общества в результате действий по введению в оборот безалкогольного напитка «ФАНТ» этикетка которого сходна до степени смешения с этикеткой безалкогольного напитка «FANTA».

Таким образом, в действиях ООО мясокомбинат «Звениговский» усматриваются признаки нарушения частей 1, 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в незаконном введении в оборот на территории Российской Федерации сильногазированного безалкогольного напитка «ФАНТ», элементы этикетки которого сходны до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками

№ 627381, 61608, этикетка которого сходна до степени смешения с этикеткой сильногазированного безалкогольного напитка «FANTA».

На основании изложенного,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Назначить дело № о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению **на 30 ноября 2020 года в 11 часов 00 минут** по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, д. 164.

2. Для рассмотрения дела привлечь:

Ответчик по делу:

- ООО мяскокомбинат «Звениговский» (ИНН 1203005214 ОГРН 1041200000016, 1041200000016, юридический адрес: 425070, РФ, Республика Марий Эл, Звениговский район, поселок Шелангер, ул.60-летия Победы, д.2а).

Заинтересованное лицо:

- ООО «Коко-кола ЭйчБиСи Евразия»

3. Явка лиц, участвующих в деле или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) является правом, а не обязанностью.

4. ООО мяскокомбинат «Звениговский», **в срок до 18 ноября 2020 года** представить следующие документы и материалы (копии документов должны быть надлежащим образом заверены):

1. копию Устава общества;

2. сведения о вхождении Вашей организации в группу лиц в соответствии со статьей 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»:

Наименование ХС	Лицо, входящее в одну группу лиц с ХС	Юридический адрес, местонахождение	Основания принадлежности к группе лиц (в соответствии со ст. 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ)

3. указать, кем разрабатывался дизайн этикетки безалкогольного напитка «ФАНТ», упаковка с приложением подтверждающих документов (копии договоров с доказательствами исполнения);
 4. сведения о проведении рекламных компаний на территории Российской Федерации в отношении безалкогольного сильногазированного напитка «ФАНТ» с приложением копий макетов рекламы, видеороликов и др., а также с приложением копий заключенных договоров, на основании которых проводились рекламные компании;
 5. в связи с чем при оформлении безалкогольного сильногазированного напитка «ФАНТ» используется та же цветовая гамма и смысловое наполнение (оранжево-сине-зеленых тонах с изображением дольки апельсина, зеленого листочка), что и безалкогольный сильногазированный напиток «FANTA»? Подробно изложить письменную мотивированную позицию;
 6. признает ли общество нарушение частей 1 и 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции? Представить письменную мотивированную позицию в соответствии с обстоятельствами, изложенными в настоящем определении;
 7. информацию об объемах производства и реализации на территорию РФ безалкогольного сильногазированного напитка «ФАНТ» за период с 2018 г. по настоящее время (отдельно по каждому месяцу) с разбивкой по регионам РФ с приложением документальных доказательств;
 8. сведения о торговых объектах на территории Российской Федерации в которых осуществляется (осуществлялась) реализация безалкогольного сильногазированного напитка «ФАНТ» с приложением документальных доказательств (в период с 2018 года по настоящее время);
 9. осуществляется ли реализация безалкогольного сильногазированного напитка «ФАНТ» в настоящее время с приложением документальных доказательств;
 10. в случае, если производство напитка осуществляется третьими лицами, представить копии договоров (соглашений), с приложением документальных доказательств исполнения;
 11. сведения о размере выручки, полученной от реализации напитка «ФАНТ» с разбивкой по годами и регионам в виде справки за подписью директора и главного бухгалтера;
 12. осуществляется ли поставка напитка «ФАНТ» в адрес других хозяйствующих субъектов для последующей реализации за период с 2018 года по настоящее время (представить копии договоров с приложением доказательств исполнения).
1. **Заинтересованному лицу, ООО «Коко-кола ЭйчБиСи Евразия» в срок**

до 18 ноября 2020 года представить следующие документы и материалы (копии документов должны быть надлежащим образом заверены):

1. письменную мотивированную позицию в соответствии с обстоятельствами, изложенными в настоящем определении;
2. имеющуюся информацию о регионах Российской Федерации, в которых реализуется товар безалкогольного сильногазированного напитка «ФАНТ» с приложением подтверждающих документов;
3. сведения об убытках, которые несет общество при осуществлении деятельности по ввозу на территорию Российской Федерации безалкогольного сильногазированного напитка «ФАНТ», рассчитанных в том числе в соответствии с Разъяснениями по определению размера убытков, причиненных в результате нарушения антимонопольного законодательства, утвержденными Президиумом ФАС России от 11.10.2017 №11;
4. перечень регионов РФ, в которых осуществляется реализация напитка «FANT»;
5. иные сведения и документы, имеющие отношение к рассмотрению дела.

В соответствии с частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных частями 3, 4 и 7 указанной статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации), за исключением случаев, предусмотренных частью 8 статьи 19.8 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Сведения, составляющие коммерческую тайну, разглашению не подлежат.

1. С материалами дела можно ознакомиться в Марийском УФАС России, кабинет 4, контактный телефон (8362) 41-76-21.
2. Полномочия ответчика должны быть подтверждены соответствующими документами.

Председатель Комиссии