

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «21» октября 2015г.

В полном объеме решение изготовлено «05» ноября 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 08-21/45-15 (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Стрельников Д.Ю. – заместитель руководителя Управления.

Члены Комиссии:

Михалевич Л.С. – начальник правового отдела Управления;

Жукова Е.А. – начальник отдела контроля за рекламной деятельностью Управления;

рассмотрев дело № 08-21/45-15, возбужденное в отношении ООО «ЕВРОМИКС» (место нахождения: 140413, Московская область, г. Коломна, Пирочинское шоссе, д. 50) по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в производстве и реализации цемента «EUROMix» с использованием в упаковке художественных решений, сходных до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 489257, правами на которые обладает ОАО «ХОЛСИМ (РУС) СТРОИТЕЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ»,

УСТАНОВИЛА:

В Московское областное УФАС России поступило обращение ОАО «ХОЛСИМ (РУС) СТРОИТЕЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ» (место нахождения: 140414, Московская область, г. Коломна, ул. Цементников, д. 1) (далее - Заявитель) о признаках нарушения статьи 14 Закона о защите конкуренции в действиях ООО «ЕВРОМИКС» в части введения в оборот товара, при котором незаконно используются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, продукции, работ, услуг.

Согласно обращению, ООО «ЕВРОМИКС» производит и реализует цемент, внешнее оформление упаковки которого сходно до степени смешения с оформлением упаковки цемента, производителем которого является ОАО «ХОЛСИМ (РУС)

СТРОИТЕЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ».

Согласно позиции ООО «ЕВРОМИКС», Общество осуществляет фасовку и последующую реализацию цемента в мешках с логотипом EUROMix, а также мешках без нанесения указанного логотипа.

Рассмотрев материалы дела и выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

ОАО «ХОЛСИМ (РУС) СТРОИТЕЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного протоколом внеочередного общего собрания акционеров от 29.01.2014 № б/н. ОАО «ХОЛСИМ (РУС) СТРОИТЕЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 17.10.2002 Инспекцией МНС России по г. Коломне Московской области за № 1025002738149.

Одним из видов деятельности ОАО «ХОЛСИМ (РУС) СТРОИТЕЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ» является производство и реализация цемента и строительных материалов.

ООО «ЕВРОМИКС» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного протоколом общего собрания учредителей ООО «ЕВРОМИКС» от 20.02.2012 № 1.

ООО «ЕВРОМИКС» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 01.03.2012 Межрайонной инспекцией ФНС России № 7 по Московской области за № 1125022000620.

Одним из видов деятельности ООО «ЕВРОМИКС» является производство и реализация сухих бетонных смесей и строительных материалов.

Таким образом, ОАО «ХОЛСИМ (РУС) СТРОИТЕЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ» и ООО «ЕВРОМИКС» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на одном товарном рынке и являются конкурентами.

ОАО «ХОЛСИМ (РУС) СТРОИТЕЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ» производит и реализует на территории Российской Федерации цемент в упаковке (бумажных мешках) с нанесенными на нее защищенными товарными знаками по свидетельствам № 476545 (словесное обозначение «ExtraCEM») и № 489257 (комбинированное обозначение, изобразительный элемент которого представляет собой прямоугольник, разделенный на несколько частей. Верхняя часть прямоугольника, представляющая собой прямоугольник меньшего размера, выполнена в красном цвете. Ниже расположена часть, представляющая собой прямоугольник серого цвета. Остальные части основного прямоугольника выполнены в белом цвете и разделены между собой тонкими линиями серого цвета. В центральной части серого прямоугольника в две строки расположены словесные элементы «ExtraCEM» и «цемент», выполненные специальным шрифтом в латинице и кириллице, причем словесный элемент «цемент» выполнен буквами одного размера, а словесный элемент «ExtraCEM» визуально разделен на две части: первая часть - «Extra» - выполнена строчными буквами, за исключением первой буквы - заглавной, а вторая - CEM - выполнена заглавными буквами. Словесные элементы «ExtraCEM» и «цемент» выполнены в меньшем масштабе, расположены справа и слева от центральных словесных элементов, но ориентированы вдоль вертикальной оси

координат).

Также на упаковке используемой ОАО «ХОЛСИМ (РУС) СТРОИТЕЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ» в верхней части белого прямоугольника расположены три квадрата небольшого размера, на фоне которых изображена стилизованная инструкция по использованию товара. Ниже расположено описание товара и указание на его массу, выполненное буквами синего цвета в кириллице.

Согласно материалам дела, ООО «ЕВРОМИКС» осуществляет фасовку и последующую реализацию цемента в упаковке (бумажных мешках) с нанесенными на нее изобразительным элементом, представляющим собой прямоугольник, который визуально разделен на три прямоугольника меньшего размера, расположенные один над другим. Причем верхний и средний прямоугольники разделены тонкой полосой белого цвета. Верхний прямоугольник выполнен в сером цвете, средний в красном, а нижний в белом. На фоне прямоугольника серого цвета расположен словесный элемент «EUROMix цемент», выполненный специальным шрифтом в латинице буквами белого цвета. Слева сверху от указанного словесного элемента расположены контуры трех треугольников, выполненные в белом цвете. На фоне прямоугольника красного цвета расположены словесные элементы «Grey CEM 500», «портландцемент ЦЕМ II/A-Ш 42,5 Н», ГОСТ 31108-2003» выполненные специальным шрифтом в латинице и кириллице буквами белого цвета. Причем в словесном элементе «Grey CEM 500» первое слово выполнено строчными буквами, за исключением первой- заглавной, а в слове «CEM» - все буквы заглавные. Справа и слева от указанных словесных элементов расположены словесные элементы «Grey CEM 500», «портландцемент ЦЕМ II/A-Ш 42,5 Н», выполненные специальным шрифтом в латинице и кириллице буквами белого цвета и ориентированные вдоль вертикальной оси координат. В верхней части белого прямоугольника расположены четыре квадрата небольшого размера, на фоне которых изображена стилизованная инструкция по использованию товара. Ниже расположено описание товара и указание на его массу, выполненное буквами серого цвета в кириллице.

Согласно части 1 статьи 1229 Гражданского Кодекса Российской Федерации лицо, обладающее 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 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.

В соответствии со статьей 1484 Гражданского Кодекса Российской Федерации

лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак. 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 представленному в материалы дела заключению эксперта от 24.12.2014, упаковка цемента марки «Euromix», производителем которого является ООО «Евромикс», является сходной до степени смешения с товарными знаками ОАО «ХОЛСИМ (РУС) СТРОИТЕЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ» по свидетельствам № 476545 и № 489257. Кроме того, существует вероятность смешения потребителями цементов марок «Euromix» и «Holcim», с учетом оформления упаковок указанных товаров.

В своем заключении эксперт приходит, в том числе, к следующим выводам:

- о наличии графического и семантического сходства словесных элементов «EUROMIX» и «ExtraCEM» и фонетического, графического и семантического сходства словесных элементов «GreyCEM 500» и «ExtraCEM», что свидетельствует об их сходстве до степени смешения, поскольку указанные обозначения ассоциируются друг с другом в целом и могут восприниматься потребителем, как обозначения, используемые для маркировки линейки товаров одного производителя.

- о наличии сходства до степени смешения между изобразительными элементами упаковки цемента марки «Euromix» и товарного знака по свидетельству № 489257, обусловленного их сходной внешней формой, цветовым решением и композиционным построением.

На основании изложенного Комиссия делает вывод, что действия ООО «Евромикс» по введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации цемента марки «Euromix» с использованием упаковки с нанесенными на нее изобразительными и шрифтовыми элементами сходными с товарными знаками ОАО «ХОЛСИМ (РУС) СТРОИТЕЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ» по свидетельствам № 476545 и № 489257 привели к смешению продукции разных производителей.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 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.

В соответствии с пунктом 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.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

В действиях ООО «Евромикс» присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции:

1. направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности ООО «Евромикс» над конкурентом выразилась в привлечении новых покупателей к продукции без затрат на разработку собственных дизайнерских решений упаковки;

2. противоречие действующему законодательству, а именно пункту 1 части 3 статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающему каким бы то ни было способом вызывать смешение в отношении предприятия, продуктов, промышленной или торговой деятельности конкурента;

3. способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что в результате введения ООО «Евромикс» в гражданский оборот на территории Российской Федерации цемента марки «Euromix» с использованием упаковки с нанесенными на нее изобразительных и шрифтовых элементов сходных с товарными знаками ОАО «ХОЛСИМ (РУС) СТРОИТЕЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ» по свидетельствам № 476545 и № 489257, заявитель лишается возможности эффективно реализовывать свой товар, что в свою очередь не может не сказаться на его прибыли, а также может повлечь перераспределение спроса на товарном рынке строительных материалов.

На основании изложенного, Комиссия установила в действиях ООО «Евромикс» нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» в части введения в оборот товара, при котором незаконно используются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации работ, услуг, выразившиеся в производстве и реализации цемента «EUROMix» с использованием в упаковке художественных решений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 476545 и № 489257, правами на которые обладает ОАО «ХОЛСИМ (РУС) СТРОИТЕЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «ЕВРОМИКС» нарушившим пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части введения в оборот

товара, при котором незаконно использовались средства индивидуализации продукции ОАО «ХОЛСИМ (РУС) СТРОИТЕЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ».

2. Выдать ООО «ЕВРОМИКС» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Материалы дела № 08-21/45-15 передать должностному лицу Московского областного УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

Д.Ю. Стрельников

Члены Комиссии:

Л.С. Михалевич

Е.А. Жукова

Е.А. Жукова

(499) 500-15-37