

Резолютивная часть решения объявлена: 09.06.2016

Полный текст решения изготовлен: 22.06.2016

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии: - руководитель,

члены Комиссии: – ведущий специалист-эксперт отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы, –специалист-эксперт отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы,

рассмотрев дело № 34/06-2015, возбужденное по заявлению ООО «Кимэско» (ОГРН 1022502267413, ИНН/КПП 2540072317/254001001, ул. Семеновская, д. 7а, г. Владивосток, 690091) в отношении ООО «Диапазон» (ОГРН 1062537056977, ИНН/КПП 2537080325/253701001, ул. Дубовая, д. 10в, г. Владивосток, 690012), ООО «Приморский берег» (ОГРН 1132537004027, ИНН/КПП 2537100557/253701001, ул. Дубовая, д. 10в, г. Владивосток, 690012), ООО «Торговый дом кухня без границ» (ОГРН 1067758794510, ИНН/КПП 7728599079/370201001, ул. Смирнова, д. 105Б, г. Иваново, 153000), ООО «Отак-М» (ОГРН 1102538002160, ИНН/КПП 2538136683/253801001, ул. Русская, д. 63, каб. 30, г. Владивосток, 690105), ООО «ПКФ Инсофт» (ОГРН 1022501283903, ИНН/КПП 2536002116/253801001, ул. Снеговая, д. 15а, г. Владивосток, 690087) и ООО «Ермак» (ОГРН 1122536002269, ИНН/КПП 2536251507/253601001, ул. Фадеева, д. 49а, г. Владивосток, 690034) по признакам нарушения части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося в недобросовестной конкуренции, связанной с использованием и введением в оборот товара, с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности (товарный знак по свидетельству № 480200),

в присутствии:

от ООО «Кимэско» - представитель по доверенности, - представитель по доверенности,

от ООО «Диапазон», ООО «ПКФ Инсофт», ООО «Торговый дом кухня без границ» - представитель по доверенности,

от ООО «Приморский берег» - директор,

от ООО «Отак-М» - представитель не явился, уведомлен ненадлежащим образом,

от ООО «Ермак» - представитель не явился, уведомлен надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

23.09.2015 в адрес Приморского УФАС России поступило заявление ООО «Кимэско» (далее так же - Заявитель) (вх. № 7161) о наличии в действиях ООО «Диапазон», ООО «Приморский берег», ООО «Торговый дом кухня без границ», ООО «Отак-М», ООО «ПКФ Инсофт» и ООО

«Ермак» нарушения ФЗ «О защите конкуренции».

По результатам рассмотрения заявления, приложенных документов и иных материалов, имеющихся в распоряжении Комиссии, установлено следующее.

ООО «Кимэско» зарегистрировано в качестве юридического лица 28.10.2002. С 06.02.2013 является правообладателем товарного знака № 480200 для индивидуализации продукции по классам МКТУ 30 (приправы, а именно соусы).

Заявитель сообщил, что как стало ему известно, в розничных сетях реализуется продукция с использованием товарного знака, принадлежащим ООО «Кимэско».

Представителями ООО «Кимэско» произведена закупка товаров. Данный товар является приложением к поданному заявлению.

Таким образом, Заявитель считает, что действия ООО «Диапазон», ООО «Приморский берег», ООО «Торговый дом кухня без границ», ООО «Отак-М», ООО «ПКФ Инсофт» и ООО «Ермак» по использованию товарного знака по свидетельству № 480200, принадлежащего ООО «Кимэско» является недобросовестной конкуренцией. И просит признать действия вышеуказанных лиц недобросовестной конкуренцией, привлечь указанных лиц к ответственности в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, а так же запретить использовать при осуществлении своей деятельности товарный знак по свидетельству № 480200.

В целях более полного и всестороннего рассмотрения заявления ООО «Кимэско» и принятия решения о наличии либо отсутствии признаков недобросовестной конкуренции в действиях ООО «Диапазон», ООО «Приморский берег», ООО «Торговый дом кухня без границ», ООО «Отак-М», ООО «ПКФ Инсофт» и ООО «Ермак» Приморским УФАС России в адрес Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности» было направлено письмо о предоставлении информации (справки) (исх. № 775/06 от 29.10.2015):

Является ли зарегистрированный объемный товарный знак: 3D № 480200 сходным до степени смешения с образцами продукции ООО «Диапазон», ООО «Приморский берег», ООО «Торговый дом кухня без границ», ООО «Отак-М», ООО «ПКФ Инсофт» и ООО «Ермак».

В ответе на вышеуказанное письмо, поступившем в адрес Приморского УФАС России 26.11.2015 (вх. № 8866), сообщается, что в результате проведенного исследования установлено, что представленные обозначения ООО «Диапазон», ООО «Приморский берег», ООО «Торговый дом кухня без границ», ООО «Отак-М», ООО «ПКФ Инсофт» и ООО «Ермак» являются сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 480200, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу сходства формы внешнего вида и декоративного оформления бутылок и этикеток, выраженного в сходном композиционном построении их элементов, в которых использованы аналогичные натуралистические изображения продуктов, указывающих на состав товара, а также сходном цветовом сочетании.

Согласно пункту 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», под недобросовестной конкуренцией понимаются 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.

Пунктом 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что 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.

Согласно статье 10 bis Парижской Конвенции по охране промышленной собственности 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 частью 1 и частью 2 статьи 14.6 ФЗ «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:

1) 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;

2) 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.

Однако, Комиссией при рассмотрении дела из представленных пояснений и документов установлено следующее.

Представителем ООО «Диапазон», ООО «ПКФ Инсофт», ООО «Торговый дом кухня без границ» в материалы дела представлены письма производителей соусов чили во Вьетнаме.

Из письма ООО «Ласин» (Вьетнам) следует, что данная компания с 2010 года является поставщиком соусов на территорию Российской Федерации. Производителем продукции является ОАО «Вайтсифуд» (Вьетнам). В данном письме содержится изображение продукции «MIVIMEX».

Из письма ОАО «Вайтсифуд» (Вьетнам) следует, что с 2001 года компания является производителем продукции «MIVIMEX» для Российской Федерации. ООО «Ласин» (Вьетнам) является покупателем продукции с 2010 года. В письме содержится изображение продукции «MIVIMEX». Также в данном письме указывается, что конфигурация бутылки является традиционной для азиатских соусов и используется с конца 20 века.

В представленном письме Него Green Company Limited указано, что компания производит и поставляет соусы в Российскую Федерацию с 2010 года, с 2011 года получателем товара в России является компания ООО «Там-там». В данном письме также указано, что конфигурация бутылки является традиционной для азиатских соусов и используется с конца 20 века. В письме содержится изображение продукции.

В материалы дела представлены результаты проводимого ООО «Пасифик Медиа» опроса населения г. Владивостока относительно выявления степени узнаваемости среди жителей формы бутылки соуса чили. По итогам анкетирования установлено, что с соусом чили у

большинства потребителей ассоциируется бутылка конусовидной формы с красно-желтой крышкой. Срок знакомства потребителей с продукцией соуса чили начинается в период середины 90х годов 20 века в соотношении 60% из 100% к другим периодам.

Из представленных пояснений ООО «Кимэкско» следует, что компания использовала товарный знак № 480200 задолго до даты его приоритета, что подтверждается следующими документами:

- Контракт 2/2000 TS-KE от 23.05.2000 года на поставку соуса «Чили» и соуса «Чили» кисло-сладкий с компанией Trung Son Co., LTD.
- Контракт 2/2001 TS-KE от 12.09.2001 года с компанией Trung Son Co., LTD.
- Рекламная продукция с 2000 по 2003 год (ООО «Издательская группа В.И.Т.», типография «КолизейРпШ»).
- Письмо от ООО «Издательская группа В.И.Т.» о заключенном договоре от 01.05.2000г. на изготовление печатной продукции в количестве 1500экз.
- Ответ от компании Trung Son Согр. (Вьетнам), относительно поставок с мая 2000 года для ООО «Кимэкско» соусов чили.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что соусы чили ввозились на территорию Российской Федерации в идентичной (традиционной для азиатских соусов) упаковке (бутылочке) различными компаниями и вводился в оборот хозяйствующими субъектами минимум с 2001 года.

Таким образом, в момент когда ООО «Кимэкско» подало заявку на регистрацию товарного знака по свидетельству № 480200 на рынке уже существовала продукция различных производителей которые использовали бутылки идентичные товарному знаку по свидетельству № 480200.

На заседании Комиссии представители ООО «Кимэкско» подтвердили факт, что на рынке существовало несколько производителей соусов чили которые использовали идентичную упаковку. В связи с чем ООО «Кимэкско» и решила зарегистрировать товарный знак чтоб защититься, выделиться из массива всех соусов представленных на рынке.

Однако, Комиссия отмечает, что зарегистрировав товарный знак по свидетельству № 480200 ООО «Кимэкско» не выделила визуально свою продукцию, так как внешний вид (форма бутылочки) остался схожим до степени смешения с аналогичной продукцией.

С учётом вышеизложенного, Комиссия считает, что в действия ООО «Кимэкско» по приобретению и использованию исключительного права на товарный знак по свидетельству № 480200 содержат признаки недобросовестной конкуренции.

Статьей 14.4 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Диапазон», ООО «Приморский берег», ООО «Торговый дом кухня без границ», ООО «Отак-М», ООО «ПКФ Инсофт» и ООО «Ермак», в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.
2. Выделить в отдельное производство дело в отношении ООО «Кимэкско» по признакам нарушения статьи части 1 статьи 14.04 ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд.