

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-14-123/00-08-12

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «29» мая 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено «24» июня 2013 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 1-14-123/00-08-12 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

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

члены Комиссии:

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

Аксаментов А.О. – главный специалист – эксперт отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Овчинникова А.С. – главный специалист – эксперт отдела правовой экспертизы Правового управления,

рассмотрев в присутствии представителей Акционерного дружества «Булгартабак Холдинг» Гавриловой Е.А. по доверенности от 26.10.2012 №б/н, Орешина Е.И. по доверенности от 15.01.2013 №б/н, представителей ООО «СаШико» Гордеева Е.Г., Гордеевой Н.Н. по доверенности от 27.03.2012 №б/н, в отсутствие представителей ООО «Юнион Табак Фэктори» и ОАО «Донской табак», уведомленных надлежащим образом и дате, времени и места рассмотрения дела,

дело № 1-14-123/00-08-12 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «СаШико» (ОГРН 1075501000453, ИНН 5501103091, адрес: 644089, г. Омск, просп. Мира, д. 98), абзаца первого и пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило заявление Акционерного дружества «Булгартабак Холдинг» (далее – Заявитель) о недобросовестной конкуренции со стороны ООО «СаШико», ООО «Юнион Табак Фэктори», ООО «Табачная Фабрика Омь», выраженной в производстве, предложениях к продаже и введении в гражданский

оборот на территории Российской Федерации сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») с имитированием упаковок одноименных сигарет, производимых Заявителем, и незаконным использованием товарных знаков, принадлежащих Заявителю, а также о недобросовестной конкуренции со стороны ООО «СаШико», выраженной в подаче возражений против предоставления на территории Российской Федерации правовой охраны товарным знакам, принадлежащим Заявителю, в результате чего регистрация данных товарных знаков была аннулирована, а также подаче собственных заявок на регистрацию в качестве товарных знаков обозначений, тождественных товарным знакам Заявителя, длительный период времени используемым Заявителем в качестве средств индивидуализации производимых им сигарет.

Заявитель указал, что с 1969 года осуществляет деятельность по производству сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») и активному продвижению данных сигарет на рынке. Наименования и дизайн упаковок указанных сигарет были разработаны по заказу Заявителя и впоследствии были зарегистрированы на имя Заявителя в качестве словесных и комбинированных товарных знаков на территории Болгарии, по международной регистрации, а также на территории Российской Федерации для товаров 34 класса МКТУ – табак, сигареты, папиросы. В период СССР Заявителем осуществлялась реализация сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») не только на территории Болгарии, но и в другие страны, в том числе на территорию СССР. Так, на территории СССР сигареты указанных наименований, производимые и поставляемые Заявителем, занимали лидирующие позиции среди всей табачной продукции (на их долю приходилось около 20% потребляемых в СССР табачных изделий) и достигали 85% экспортных поставок товаров, произведенных на территории Республики Болгария. Затем Заявитель продолжил непрерывно осуществлять поставку данных сигарет в значительных объемах на территорию Российской Федерации, в том числе путем заключения дистрибьюторских договоров и путем образования Заявителем совместных предприятий на территории Российской Федерации. Заявителем также были предприняты значительные действия по продвижению производимых сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») и поддержанию известности и узнаваемости данных сигарет у потребителей на территории Российской Федерации и в зарубежных странах.

Также на территории Российской Федерации Заявителем была получена правовая охрана товарным знакам, используемым им в качестве средств индивидуализации производимых сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), в частности, в соответствии со свидетельствами № 122464 с датой приоритета от 01.09.1994 (упаковка сигарет «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»); № 188550 с датой приоритета от 24.07.1998 (упаковка сигарет «OPAL»); № 173409 с датой приоритета 28.10.1997 (упаковка сигарет «РОДОПИ»); № 174383 с датой приоритета от 17.10.1997 (упаковка сигарет «РОДОПИ»); № 184376 с датой приоритета от 10.07.1998 (упаковка сигарет «RODOP»); № 184290 с датой приоритета от 16.04.1997 (упаковка сигарет «ИНТЕР»); № 171776 с датой приоритета от 26.06.1997 (упаковка сигарет «ИНТЕР»); № 328335 с датой приоритета от 27.10.2005 (упаковка сигарет «BT»).

Заявителем также было указано, что на основании решения Народного собрания Болгарии от 1995 года Заявитель как государственное предприятие был включен в Программу приватизации, которая в дальнейшем повлекла с 2004 по 2008 год реструктуризацию и продажу некоторых предприятий, входящих в группу лиц с Заявителем, в том числе ЗАО «СК Булгартабак», ЗАО «Булгартабак-Белгород». Приватизация была завершена 14 октября 2011 года путем продажи контрольного пакета акций Заявителя Компании БТ Инвест ГмбХ (Австрия). В настоящее время 79,83% акций Заявителя принадлежат российскому акционеру – ОАО «Банк ВТБ».

Процедура реструктуризации в определенной степени повлияла на стабильность производства и поставок Заявителем на территорию Российской Федерации сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»). Вместе с тем, поставка данных сигарет на территорию Российской Федерации Заявителем в настоящий момент возобновлена.

Заявителю стало известно, что ООО «Юнион Табак Фэктори», ООО «Табачная Фабрика «Онь» предпринимаются действия по производству по заказу ООО «СаШико», предложению к продаже и реализации, в том числе совместно с ООО «СаШико» на территории Российской Федерации сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») в упаковке, тождественной упаковке одноименных сигарет, производимых и реализуемых Заявителем на протяжении многих лет и получивших широкую известность у потребителей. При этом на упаковках сигарет, производимых ООО «Юнион Табак Фэктори», ООО «Табачная Фабрика «Онь» по заказу ООО «СаШико», в том числе размещено обозначение «bulgartabac», являющееся частью фирменного наименования Заявителя.

Заявитель как правообладатель не давал данным хозяйствующим субъектам разрешение на использование в качестве средств индивидуализации сигарет принадлежащих ему комбинированных обозначениях «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), в том числе не заключал с ними лицензионный договор на право использования товарного знака «opal pale» по свидетельству №188550.

Таким образом, Заявитель считает, что данные действия ООО «СаШико», ООО «Юнион Табак Фэктори», ООО «Табачная Фабрика Онь» являются актом недобросовестной конкуренции, направленной на неправомерное использование известности товарных знаков Заявителя и его деловой репутации, влекущее возникновение смешения товаров, производимых и реализуемых указанными хозяйствующими субъектами, с товарами Заявителя путем введения потребителей в заблуждение в отношении производителя сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») и места их производства.

Также Заявитель отмечает, что ООО «СаШико» были предприняты все действия по использованию в своих интересах сложившейся ситуации, связанной с временным приостановлением поставок Заявителем сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») на территорию Российской Федерации, что свидетельствует в целом о недобросовестности конкурентной тактики ООО «СаШико» по отношению к Заявителю.

Так, ООО «СаШико» были предприняты действия по прекращению правовой

охраны принадлежащих Заявителю товарных знаков, которые использовались Заявителем в качестве средств индивидуализации сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOPİ»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), путем обращения в Палату по патентным спорам и в арбитражный суд, а также параллельно путем подачи заявок в Федеральную службу по интеллектуальной собственности на регистрацию тождественных данным товарным знакам обозначений в целях приобретения исключительных прав на них и дальнейшего препятствования Заявителю в реализации на территории Российской Федерации сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOPİ»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»).

Таким образом, Заявитель считает, что ООО «СаШико», ООО «Юнион Табак Фэктори», ООО «Табачная Фабрика Омь» совершены действия, являющиеся актом недобросовестной конкуренции в соответствии с пунктами 2, 4 и частью 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

ООО «СаШико» с доводами Заявителя не согласилось, представило отзыв и дополнения к отзыву, в которых указало следующее.

По мнению ООО «СаШико», конкурентные отношения между Заявителем и ООО «СаШико» на товарном рынке табачных изделий Российской Федерации отсутствуют. В качестве обоснования данного довода ООО «СаШико» указывает, что, по имеющимся у него сведениям, последняя поставка Заявителем сигарет «OPAL» на территорию Российской Федерации была осуществлена в 2000 году, а представленное Заявителем соглашение о намерениях от 01.03.2013, заключенное с ОАО «Погарская сигаретно-сигарная фабрика», о расширении сотрудничества по производству и реализации сигарет, а также договор оказания услуг от 09.01.2013 доказательствами наличия конкурентных отношений между Заявителем и ООО «СаШико» являться не могут, так как их предметом является введение в гражданский оборот на территории Российской Федерации сигарет не Заявителем, а иным хозяйствующим субъектом.

Также ООО «СаШико» указало, что его действия по прекращению правовой охраны принадлежащих Заявителю товарных знаков, которые использовались Заявителем в качестве средств индивидуализации сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOPİ»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), путем обращения в Палату по патентным спорам и в арбитражный суд, а также параллельно путем подачи заявок в Федеральную службу по интеллектуальной собственности на регистрацию тождественных данным товарным знакам обозначений, являются правомерными, поскольку основывались на неиспользовании Заявителем данных товарных знаков более 15 лет, потери их различительной способности. Данные обстоятельства, по мнению ООО «СаШико» могут быть подтверждены, в том числе социологическим исследованием, подготовленным по заказу ООО «СаШико» ООО «Центр гуманитарных, социально-экономических и политических исследований-2».

При этом ООО «СаШико» было отмечено, что в постановлении Федерального арбитражного суда Московского округа от 13.05.2013 по делу №А40-65329/12, в частности указано на то, что ООО «СаШико» не является производителем табачной

продукции и не может быть признано заинтересованным лицом в деле о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №188550.

Учитывая изложенное, ООО «СаШико» считает, что недобросовестная конкуренция в его действиях отсутствует, и просит прекратить рассмотрение дела № 1-14-123/00-08-12 о нарушении антимонопольного законодательства.

ОАО «Донской табак» были представлены пояснения по существу рассматриваемого дела, в которых отмечено следующее.

Между ОАО «Донской табак» и ООО «Юнион Табак Фэктори» был заключен договор от 02.07.2012 №ДТ-370/1207 на изготовление сигарет с фильтром, условия которого, в том числе, содержат обязательство заказчика по предоставлению подрядчику документы, подтверждающие право на использование товарного знака при изготовлении продукции по договору. ОАО «Донской Табак» указало, что до изготовления сигарет по указанному договору ООО «Юнион Табак Фэктори» представил сведения о том, что в отношении товарных знаков, правообладателем которого являлся Заявитель, досрочно прекращена правовая охрана, а также имеются заявки на регистрацию данных товарных знаков, поданные в Федеральную службу по интеллектуальной собственности ООО «СаШико». Также ОАО «Донской табак» указало, что сырье в виде табака резаного и материалы, в том числе упаковка для производимых ОАО «Донской табак» сигарет представлялись ООО «Юнион Табак Фэктори», которое своими силами разрабатывало дизайн упаковки и самостоятельно, по мнению ОАО «Донской табак», несет ответственность за нарушения прав третьих лиц в связи с использованием обозначений, размещенных на упаковке. При этом на упаковках сигарет, производимых ОАО «Донской табак» по указанному договору, размещалась информация об изготовлении данных сигарет под контролем и по заказу ООО «Юнион Табак Фэктори» и с разрешения ООО «СаШико», право собственности на изготовленные сигареты принадлежало заказчику, ОАО «Донской табак» самостоятельно реализацию на территории Российской Федерации данной продукции не осуществлял.

По мнению ОАО «Донской табак», изготовление сигарет с товарными знаками, не имеющими правообладателей, не может быть рассмотрено в качестве недобросовестной конкуренции.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1-14-123/00-08-12 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев все приложенные к материалам дела доказательства и выслушав представителей Заявителя, ООО «СаШико» и ОАО «Донской табак», установила следующие обстоятельства.

Заявитель зарегистрирован 14.07.1951 на территории Республики Болгария, является хозяйствующим субъектом, осуществляющим производство и реализацию табачной продукции.

Заявителем с 1969 года осуществляется производство сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOPİ»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») и активное продвижение их как на внутреннем товарном рынке, так и на экспорт, что может быть подтверждено, в том числе, изображениями журналов «Български тютюн» №6

от 1969, от №09-10 от 1969, №11 от 1969, №1 от 1973, №4, от 1973, №7 от 1973, №1 от 1974, №5 от 1974, №7 от 1974, отчетами по использованию сортов табака при производстве сигарет «БТ», «СТЮАРДЕССА» за 1975, 1976, 1977 года, подготовленными Заявителем, именуемым в тот момент Государственным хозяйственным объединением «Български тютюни».

С указанного периода времени Заявителем осуществлялась реализация сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «БТ» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») не только на территории Республики Болгария, но и в других странах, в том числе в СССР, что, в том числе, может быть подтверждено письмом Всесоюзного хозрасчетного внешнеторгового объединения «Продинторг» от 02.09.1988 №02-204-24/846 и представленными в качестве приложения к нему результатами технологической проверки качества образцов сигарет болгарского производства, представленных в качестве эталона III квартала 1988 года.

Впоследствии Заявитель продолжил осуществлять поставки сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «БТ» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») в значительных объемах на территорию Российской Федерации в соответствии с заключенными договорами с различными хозяйствующими субъектами, в том числе в соответствии с дистрибьюторскими договорами, что подтверждается представленными в материалы дела доказательствами, в том числе контрактом от 08.08.1994 №8.09.94-1 и спецификациями к нему, договором о предоставлении дистрибьюторских прав от 29.06.1995 №БТ-03/1, контрактом от 09.09.1996 №018-БТ.96, инвойсами и спецификациями к нему, контрактом от 02.02.1998 №32-ю, контрактом от 20.01.1998 №19РТ/СМ/20.01.1998 и спецификацией к нему. Также на территории Российской Федерации с участием Заявителя было учреждено несколько совместных предприятий, в том числе ООО «Тверь-Хасково-Булгартабак», осуществляющих производство сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «БТ» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») в соответствии с заключенными с Заявителем лицензионными договорами, что подтверждается, в том числе лицензионным договором от 18.07.1997 №114-АД и приложениями к нему, лицензионным договором от 23.07.1998 и приложениями к нему, контрактом от 23.07.1998 №150-РТ/СМ/23.07.1998 на поставку сырья для производства сигарет и спецификациями к нему, сертификатами соответствия, актом о результатах анализа состояния производства от 29.07.1997, заказами на изготовление упаковок сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «БТ» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), производимых ООО «Тверь-Хасково-Булгартабак» по заключенному с Заявителем лицензионному договору.

Также в материалы дела представлены доказательства, подтверждающие реализацию Заявителем указанных товаров на территории иных государств СНГ, в том числе в Азербайджан, Украину, Молдавию, в частности заказ-договор от 25.05.1994 и спецификации к нему, договор от 23.09.1994 №9/9-94 и спецификации к нему, договор от 23.07.1997 №15 и спецификации к нему, таможенные декларации.

Также Заявителем осуществлялись действия по продвижению производимых и реализуемых сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «БТ» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») на территории Российской Федерации, о чем свидетельствуют, в том числе, рекламные буклеты за 1995 год, фотоотчеты рекламной кампании «Булгартабак» в г. Москве за 1998 год, в г. Уфе за июнь 1999 года, в г. Тюмень за май 1999 года, представленные рекламным агентством

«Grand», и содержащие изображения наружной рекламы сигарет Заявителя, копии листов журнала «Табак и бизнес» №3 за май-июнь 2000, №1 (6) за январь-февраль 2001 года с размещенной в них рекламой сигарет Заявителя, копии листов журнала «Табачный бизнес в России» №01 (163) и №02(164) за 2005 год, содержащие информацию о Заявителе и производимых им сигаретах. Продвижение Заявителем производимых и реализуемых сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») в зарубежных странах подтверждается, в том числе, журналами «Tobacco International» (1993, 2000 года), «Tobacco reporter: Global tobacco industry guide» (1993 год), «World tobacco directory» (1998 год).

Наименования и дизайн упаковок указанных сигарет, производимых Заявителем, впоследствии были зарегистрированы на имя Заявителя в качестве словесных и комбинированных товарных знаков на территории Республики Болгария, по международной регистрации, а также на территории Российской Федерации для товаров 34 класса МКТУ – табак, сигареты, папиросы.

Так, на территории Болгарии Заявителем в разное время зарегистрированы товарные знаки, представляющие собой наименования и дизайн упаковок сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), в том числе:

- комбинированный товарный знак № 9308 с датой приоритета от 18.12.1973 (упаковка сигарет «OPAL»);
- комбинированный товарный знак № 9307 с датой приоритета от 18.12.1973 (упаковка сигарет «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»);
- комбинированный товарный знак №9309 с датой приоритета от 18.12.1973 (упаковка сигарет «BT»);
- комбинированный товарный знак №9311 с датой приоритета от 18.12.1973 (упаковка сигарет «ИНТЕР»);
- комбинированный товарный знак №17456 от 28.02.1991 (упаковка сигарет «TU 134»);
- комбинированный товарный знак № 43319 с датой приоритета от 13.06.2001 – с 13.04.2006 признан общеизвестным товарным знаком (упаковка сигарет «BT»).

Заявителю принадлежат авторские права на дизайн упаковок сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), что подтверждается, в том числе, договором от 19.12.1991 на разработку дизайна упаковки сигарет «РОДОПИ», договорами от 16.10.1992 на разработку дизайна упаковки сигарет «OPAL», «СТЮАРДЕССА»/«STEWARDESS», «ИНТЕР», договором от 03.12.1992 на разработку дизайна упаковки сигарет «TU-134», «BT».

Также наименования и дизайн упаковок сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») были зарегистрированы Заявителем в качестве товарных знаков по международной регистрации, в частности:

- по свидетельству №580827 от 11.02.1992 (упаковка сигарет «TU 134»);

- по свидетельству №612608 от 07.05.1993 (упаковка сигарет «ВТ»);
- по свидетельству №580926 от 11.02.1992 (упаковка сигарет «РОДОПИ»);
- по свидетельству №612606 от 07.05.1993 (словесное обозначение «Stewardess»);
- по свидетельству №612609 от 07.05.1993 (упаковка сигарет «ИНТЕР»);
- по свидетельству №580826 от 11.02.1992 (упаковка сигарет «РОДОПИ»);
- по свидетельству №612606 от 07.05.1993 (упаковка сигарет «STEWARDESS»).

На территории Российской Федерации Заявителем зарегистрированы следующие товарные знаки, представляющие собой наименования и дизайн упаковок сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «ВТ» («БТ»), «ИНТЕР», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»):

- комбинированный товарный знак № 122464 с датой приоритета от 01.09.1994 (упаковка сигарет «СТЮАРДЕССА»);
- комбинированный товарный знак № 188550 с датой приоритета от 24.07.1998 (упаковка сигарет «OPAL»);
- комбинированный товарный знак № 173409 с датой приоритета от 28.10.1997 (упаковка сигарет «РОДОПИ»);
- комбинированный товарный знак №174383 с датой приоритета от 17.10.1997 (упаковка сигарет «РОДОПИ»);
- комбинированный товарный знак № 184376 с датой приоритета от 10.07.1998 (упаковка сигарет «RODOP»);
- комбинированный товарный знак № 184290 с датой приоритета от 16.04.1997 (упаковка сигарет «ИНТЕР»);
- комбинированный товарный знак № 171776 с датой приоритета от 26.06.1997 (упаковка сигарет «ИНТЕР»);
- комбинированный товарный знак №328335 с датой приоритета от 27.10.2005 (упаковка сигарет «ВТ»).

Комиссией ФАС России было установлено, что на основании решения Народного собрания Болгарии от 1995 года Заявитель как государственное предприятие был включен в Программу приватизации, которая в дальнейшем повлекла с 2004 по 2008 года реструктуризацию и продажу некоторых предприятий, входящих в группу лиц с Заявителем. В этот период Заявитель сократил поставки сигарет на территорию Российской Федерации, а также временно прекратил с 2008 года по 2012 год поставки на территорию Российской Федерации сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «ВТ» («БТ»), «ИНТЕР», «ТУ-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»). В частности в материалы дела была представлена таможенная декларация №ГТД 2008/3-653/290, подтверждающая поставку Заявителем на территорию Российской Федерации упаковок сигарет «ОПАЛ», «ТУ-134» в 2008 году, договор поставки от 07.09.2011 №458-DIC, заключенный с ИП Азизов на поставку производимых Заявителем сигарет «PRESTIGE Blue», «PRESTIGE Red», «PRESTIGE Grey»,

«PRESTIGE Blue Slims», «PRESTIGE Red Slims», «PRESTIGE White Slims», «EVA Slims Rose», счетами фактурами к нему от 29.11.2011 №0000013371, от 14.03.2012 №0000014234.

Вместе с тем, в 2013 году Заявителем возобновлено введение в гражданский оборот на территории Российской Федерации сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOPИ»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), что подтверждается контрактом от 11.01.2013 №PG/11012013 на поставку табака резанного для сигарет, заключенным с ОАО «Погарская сигаретно-сигарная фабрика» и декларацией к нему №19192072/0000617, договором об оказании услуг от 09.01.2013 №1BT, заключенным с ОАО «Погарская сигаретно-сигарная фабрика», на оказание услуг по производству сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOPИ»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), актом оказанных услуг от 25.01.2013 по данному договору, в соответствии с которым было произведено 30 000 (тридцать тысяч) пачек указанных сигарет, договором на поставку от 09.01.2013 №0113, заключенным между ОАО «Погарская сигаретно-сигарная фабрика» и ООО «Торговый дом «ПССФ», товарной накладной от 25.01.2013 №93, счетом-фактурой от 25.01.2013 №72, образцами сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOPИ»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), произведенными ОАО «Погарская сигаретно-сигарная фабрика» по заказу Заявителя и в соответствии с указанным договором.

ООО «СаШико» зарегистрировано 22.01.2007 ИФНС по Советскому административному округу г. Омска и входит в одну группу лиц в соответствии со статьей 9 Закона о защите конкуренции с ООО «Юнион Табак Фэктори», являющимся правопреемником ООО «Табачная фабрика Омь». ООО «Юнион Табак Фэктори» (ранее ООО «Табачная фабрика Омь») по заказу ООО «СаШико» осуществляет производство сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOPИ»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), а ООО «СаШико» осуществляет их предложение к продаже, а также их реализацию на территории Российской Федерации, что подтверждается, в том числе договором простого товарищества от 12.12.2009 и приложением №2 к нему, договором изготовления продукции из давальческого сырья от 15.01.2011 и спецификацией к нему, накладными на передачу готовой продукции в места хранения от 06.04.2012 №012, 03.07.2012 №037, 04.09.2012 №046, товарными накладными от 24.02.2012 №1, 20.04.2012 №2, от 21.05.2012 №021, от 30.05.2012 №3, от 20.07.2012 №4, от 21.09.2012 №5, образцами сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOPИ»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), товарным чеком от 07.11.2012 №1, товарным чеком от 13.03.2013 №б/н и кассовым чеком к нему, товарными чеками от 19.03.2013 и от 30.03.2013 №11, протоколом осмотра принадлежащего ООО «Юнион Табак Фэктори» Интернет-сайта omtobacco.ru от 31.10.2012, составленным врио нотариуса г. Москвы Любочкиной Е.А. Также Комиссией ФАС России установлено, что между ООО «Юнион Табак Фэктори» и ОАО «Донской табак» заключен договор от 02.07.2012 №ДТ-370/12, представленный в материалы дела совместно с приложениями, в соответствии с которым ОАО «Донской табак» по заказу ООО «Юнион Табак Фэктори» осуществлял производство сигарет «BT», а также должен быть осуществлен производством сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOPИ»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»).

Таким образом, Заявитель и группа лиц в составе ООО «СаШико» и ООО «Юнион Табак Фэктори» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами на товарном рынке сигаретных изделий Российской Федерации.

На упаковках представленных в материалы дела образцов сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), вводимых ООО «СаШико» в гражданский оборот на территории Российской Федерации, размещена информация об их производстве ООО «Юнион Табак Фэктори» по заказу ООО «СаШико», либо об их производстве ОАО «Донской табак» под контролем ООО «Юнион Табак Фэктори» и с разрешения ООО «СаШико» (сигареты «BT»). Также на упаковках сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), вводимых ООО «СаШико» в гражданский оборот на территории Российской Федерации, размещено обозначение «bulgartabac», представляющее собой часть фирменного наименования Заявителя.

В материалы дела Заявителем представлен и изучен Комиссией ФАС России социологический опрос, подготовленный ОАО «Всероссийский центр изучения общественного мнения» (ОАО «ВЦИОМ»), выборка которого составила 2000 респондентов из числа населения, курящего сигареты и проживающего в городах Российской Федерации с населением более 100 000 (ста тысяч) человек на предмет определения мнения респондентов относительно производителя сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), а также вероятности введения в заблуждение потребителей относительно места производства сигарет. Данный социологический опрос был осуществлен, в том числе, с использованием образцов сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), производимых и вводимых в гражданский оборот Заявителем и ООО «СаШико», демонстрируемых опрашиваемым респондентам, и содержит следующие результаты:

-подавляющему большинству опрошенных респондентов, начавших курить до 2000 года (от 82,9 % до 91,7%), известны сигареты «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), большинству из указанных респондентов данные сигареты знакомы более 20 лет (от 73,4 % до 74,6 %), при этом среди участников опроса, курящих с 2000 года и позже, уровень знания указанных сигарет составил от 33,7% (ИНТЕР) до 45,6% опрошенных респондентов;

- по мнению большинства респондентов, производство сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») осуществляется в Республике Болгария (от 76,7% до 79% опрошенных респондентов, начавших курить до 2000 года и от 41,8% до 46,8% опрошенных респондентов, начавших курить с 2000 года);

- большинство опрошенных респондентов считают, что сигареты «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), производит Заявитель (сигареты «BT(БТ)» - 62,5% опрошенных респондентов, сигареты «OPAL» - 60,2 опрошенных респондентов; сигареты «ИНТЕР» - 62,8% опрошенных респондентов; сигареты «СТЮАРДЕССА» - 61,6% опрошенных респондентов; сигареты «РОДОПИ» - 59,8% опрошенных респондентов; сигареты «TU 134» - 59,9% опрошенных респондентов).

Учитывая данные социологического опроса, а также принимая во внимание, что Заявителем было разработано дизайнерское решение упаковок сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), тот факт, что Заявителем были впервые введены данные сигареты в гражданский

оборот, а также длительность (более 40 лет) и объемы производства Заявителем сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), их широкую реализацию не только в стране производства, но и на территории многих государств, в том числе государств, входящих в состав СССР, СНГ, длительность реализации Заявителем данных сигарет на территории Российской Федерации, их активное продвижение и рекламирование, представленные Заявителем страницы из сети Интернет, отображающие информацию, полученную в результате использования поисковых Интернет-порталов «yandex.ru», «google.com», Комиссия ФАС России пришла к выводу о получении широкой известности и различительной способности среди потребителей сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») как производимых Заявителем и являющихся товарами, местом происхождения которых является Республика Болгария.

По результатам проведения ОАО «ВЦИОМ» социологического опроса, представленного Заявителем в материалы дела, при демонстрации респондентам упаковок сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), производимых и вводимых в гражданский оборот Заявителем и ООО «СаШико», были получены следующие данные:

- большинство респондентов посчитали, что упаковки данных сигарет при парном их сопоставлении являются схожими и производятся одним производителем (сигареты «BT» - 71,3% опрошенных респондентов считают, что упаковки сигарет являются схожими, 52,2% считают, что данные сигареты произведены одним производителем; сигареты «OPAL» - 75,2% опрошенных респондентов считают, что упаковки сигарет являются схожими, 54,4% считают, что данные сигареты произведены одним производителем; сигареты «ИНТЕР» - 71,5% опрошенных респондентов считают, что упаковки сигарет являются схожими, 52,9% считают, что данные сигареты произведены одним производителем; сигареты «СТЮАРДЕССА» - 70,4% опрошенных респондентов считают, что упаковки сигарет являются схожими, 53,4% считают, что данные сигареты произведены одним производителем; сигареты «РОДОПИ» - 72,9% опрошенных респондентов считают, что упаковки сигарет являются схожими, 54,4% считают, что данные сигареты произведены одним производителем; сигареты «TU-134» - 63,1% опрошенных респондентов считают, что упаковки сигарет являются схожими, 50,6% считают, что данные сигареты произведены одним производителем);

- при условии предварительного разъяснения респондентам, что демонстрируемые образцы упаковок сигарет производятся разными хозяйствующими субъектами, значительная часть опрошенных респондентов указала на возможность перепутать данные сигареты при покупке (сигареты «BT» - 41,8% опрошенных респондентов; сигареты «OPAL» - 42,5% опрошенных респондентов; сигареты «ИНТЕР» - 41,7%; сигареты «СТЮАРДЕССА» - 53,4% опрошенных респондентов; сигареты «РОДОПИ» - 42,5% опрошенных респондентов; сигареты «TU-134» - 38% опрошенных респондентов);

- обозначение «bulgartabac», размещенное на упаковках сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), вводимых ООО «СаШико» в гражданский оборот на территории Российской Федерации, 34,8% опрошенных респондентов ассоциирует с производителем данного товара, то есть с Заявителем.

Таким образом, Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что ООО «СаШико» использовало известность и широкую различительную способность сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), достигнутые благодаря многолетней деятельности Заявителя по производству данных сигарет, введению их в гражданский оборот и продвижению как на территории СССР, так и впоследствии на территории Российской Федерации и стран СНГ, и обозначений, используемых в качестве средств индивидуализации данных сигарет и размещенных на упаковках данных сигарет. Такое использование получило выражение в предложениях к продаже и введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации ООО «СаШико» сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») с копированием дизайна упаковок сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), производимых Заявителем, а также размещении на данных упаковках сигарет обозначения «bulgartabac», являющегося частью фирменного наименования Заявителя, что привело к возможности возникновения смешения товаров и производителей на товарном рынке сигаретных изделий Российской Федерации.

При этом Комиссией ФАС России была дана оценка представленному ООО «СаШико» в материалы дела Отчету о социологическом исследовании рынка табачных изделий на территории Российской Федерации от 26.11.2012 №158-2012, подготовленному ООО «Центр гуманитарных, социально-экономических и политических исследований – 2», как не подтверждающему довод ООО «СаШико» об отсутствии в его действиях недобросовестной конкуренции в связи со следующим.

Результаты данного социологического опроса не содержат данных о том, что опрошенные респонденты ассоциируют сигареты «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») с ООО «СаШико» или ООО «Юнион Табак Фэктори», входящим с ним в одну группу лиц, как с производителями данных сигарет. При этом данные, содержащиеся в представленном социологическом опросе, указывают на то, что в целом 40,3 % опрошенных респондентов ассоциируют сигареты «OPAL», «РОДОПИ», «BT» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» с Республикой Болгария как местом их производства, а также в сравнении с указаниями на иных производителей преимущественно указывают на Заявителя как на производителя данных сигарет. Также в представленном социологическом опросе не содержится данных об изучении мнений потребителей в отношении степени сходства упаковок сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), производимых Заявителем, и упаковок сигарет данных наименований, вводимых в гражданский оборот на территории Российской Федерации ООО «СаШико».

Также Комиссия ФАС России, изучив конкурентную тактику ООО «СаШико», установила, что ООО «СаШико» были совершены действия по подаче заявлений в Палату по патентным спорам ФГБУ «ФИПС» Федеральной службы по интеллектуальной собственности о досрочном прекращении правовой охраны товарных знаков, правообладателем которых является Заявитель. Так, в частности,

ООО «СаШиКо» 16.06.2011, 27.06.2011 были поданы заявления о досрочном прекращении правовой охраны принадлежащих Заявителю товарных знаков №184290, 171776, а также товарного знака по международной регистрации №612609 (упаковка сигарет «ИНТЕР»), товарного знака по свидетельству №122464 (упаковка сигарет «СТЮАРДЕССА»), товарных знаков по свидетельствам №№173409, 184376 и по свидетельству о международной регистрации №580826 (упаковка сигарет «РОДОПИ»), товарных знаков по свидетельствам №255862, 272409 (упаковка сигарет «ВТ»). Решениями Палаты по патентным спорам ФГБУ «ФИПС» Федеральной службы по интеллектуальной собственности заявления ООО «СаШиКо» были удовлетворены, правовая охрана товарным знакам, принадлежащим Заявителю, была досрочно прекращена. ООО «СаШиКо» обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением о досрочном прекращении правовой охраны принадлежащего Заявителю товарного знака по свидетельству №188550 (упаковка сигарет «ОПАЛ»). Решением Арбитражного суда г. Москвы от 04.10.2012 по делу №А40-65329/12-299 правовая охрана данного товарного знака была досрочно прекращена. Вместе с тем, постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 29.12.2012 № 09АП-36096/2012-ГК, оставленным в силе постановлением Федерального арбитражного суда Московского округа от 13.05.2013, принятым после возбуждения ФАС России дела №1-14-123/00-08-12, решение Арбитражного суда г. Москвы было отменено, в удовлетворении заявленных ООО «СаШиКо» требований было отказано.

Помимо подачи заявлений о досрочном прекращении правовой охраны товарных знаков, принадлежащих Заявителю, ООО «СаШиКо» подало в Федеральную службу по интеллектуальной собственности собственные заявки от 28.12.2010 №2010742161, от 28.12.2010 №2010742163, от 28.12.2010 №2010742164, от 21.09.2011 №2011730928, от 21.09.2011 №2011730927, от 21.09.2011 №2011730929, от 21.09.2011 №2011730930 на приобретение исключительных прав на товарные знаки, тождественные товарным знакам, принадлежащим Заявителю и используемым в качестве средств индивидуализации производимых и реализуемых им сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOPИ»), «ВТ» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»). По запросу Комиссии ФАС России были представлены в материалы дела Федеральной службой по интеллектуальной собственности материалы всех заявок, поданных ООО «СаШиКо», в которые Заявителем были приобщены сведения о возбуждении ФАС России дела № 1-14-123/00-08-12 о недобросовестной конкуренции со стороны ООО «СаШиКо» и приложены подтверждающие данный факт материалы, в том числе приказ ФАС России от 03.12.2012 о возбуждении указанного дела.

Решениями Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 15.04.2013, то есть принятыми после возбуждения ФАС России дела № 1-14-123/00-08-12, ООО «СаШиКо» было отказано в регистрации товарных знаков по указанным заявкам по основаниям, предусмотренным подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Гражданского кодекса Российской Федерации, поскольку заявленные обозначения способны ввести потребителя в заблуждение относительно товара либо его производителя.

Таким образом, исследовав конкурентную тактику ООО «СаШиКо» на товарном рынке сигаретных изделий Российской Федерации, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что действия данного хозяйствующего субъекта по предложению к продаже и введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOPИ»), «ВТ» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134»,

«СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), дизайн упаковки которых полностью копирует дизайн упаковки сигарет, производимых и реализуемых Заявителем в течение более 40 лет и получивших широкую известность и различительную способность у потребителей, а также действия по прекращению правовой охраны на территории Российской Федерации товарных знаков, принадлежащих Заявителю и используемых Заявителем в качестве средств индивидуализации производимых и реализуемых им сигарет, а также подаче собственных заявок с целью приобретения исключительных прав на данные товарные знаки, следует квалифицировать в совокупности как действия, направленные на недобросовестное использование в целях получения преимуществ в предпринимательской деятельности известности товарных знаков и индивидуализируемых ими товаров, производимых и реализуемых хозяйствующим субъектом-конкурентом.

В этой связи Комиссия ФАС России, рассмотрев ходатайство Заявителя о квалификации указанных действий ООО «СаШико» в совокупности как нарушающих общий запрет на совершение недобросовестной конкуренции, установленный статьей 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности и абзацем первым части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, приняла решение о его удовлетворении.

Комиссия ФАС России также приняла во внимание факт наличия правовой охраны на территории Российской Федерации комбинированного товарного знака по свидетельству №188550, правообладателем которого является Заявитель и который используется им в качестве средства индивидуализации производимых и реализуемых на территории Российской Федерации сигарет «OPAL».

Письмами Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 11.03.2013 №02/31-1848/41, от 22.04.2013 №02/34-4352/41 и в соответствии с Соглашением о взаимодействии ФАС России и Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 09.04.2010 в материалы дела были представлены справки ФГБУ «ФИПС». В справках указывается, что по результатам проведенного исследования представленных ФАС России упаковок сигарет «OPAL», произведенных ООО «Юнион Табак Фэктори» по заказу ООО «СаШико», было установлено, что комбинированные обозначения, содержащиеся на представленных упаковках, являются сходными до степени смешения с комбинированным товарным знаком по свидетельству №188550, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу сходства изобразительных элементов, наличия тождественных фонетически/семантически и сходных графически общих словесных элементов «opal», а также их сходного композиционного расположения.

Исходя из пункта 17 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.02.2011 №11 «О некоторых вопросах применения Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» недобросовестной конкуренцией в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции могут быть признаны действия того лица, которое первым ввело в гражданский оборот товар с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, и, следовательно, именно данное лицо за совершение подобных действий может быть привлечено к административной ответственности в

соответствии с частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая установленные по делу обстоятельства и полученные доказательства, приняв во внимание, что производство сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), на которых скопирован дизайн упаковки сигарет, длительное время производимых и реализуемых Заявителем, а также на которых применительно к сигаретам «OPAL» незаконно использован принадлежащий Заявителю товарный знак по свидетельству №188550, осуществлялось ООО «Юнион Табак Фэктори» (ранее ООО «Табачная фабрика «Омь»), входящим в одну группу лиц с ООО «СаШико», по заказу ООО «СаШико» в соответствии с заключенным между данными хозяйствующими субъектами договором подряда, Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что ООО «СаШико» первым вводило в гражданский оборот на территории Российской Федерации указанные сигареты.

Таким образом, Комиссией ФАС России было принято решение о рассмотрении действий ООО «СаШико» как содержащих признаки нарушения абзаца первой части 1 и пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Комиссией ФАС России также на заседании было рассмотрено заявленное ООО «СаШико» ходатайство о передаче дела на рассмотрение в Омское УФАС России, поскольку одним из представителей Заявителя является Гаврилова Е.А., сын которой – Гаврилов Д.А. является заместителем начальника Правового управления ФАС России, что, по мнению ООО «СаШико», может привести к конфликту интересов при рассмотрении дела №1-14-123/00-08-12. Рассмотрев указанное ходатайство, Комиссия ФАС России приняла решение об отказе в его удовлетворении по следующим основаниям.

Согласно части 3 статьи 39 Закона о защите конкуренции Федеральный антимонопольный орган вправе рассматривать дело о нарушении антимонопольного законодательства независимо от места совершения нарушения либо места нахождения или места жительства лица, в отношении которого подаются заявление или материалы.

При этом в соответствии с пунктом 1.4.3 Правил передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган, утвержденных приказом ФАС России от 01.08.2007 №244, подлежат рассмотрению ФАС России те дела, предметом рассмотрения которых являются признаки нарушения антимонопольного законодательства, совершенного на территории деятельности двух и более территориальных органов, то есть субъектов Российской Федерации.

Принимая дело № 1-14-123/00-08-12 к своему производству, Комиссия ФАС России учитывала, в том числе тот факт, что действия ООО «СаШико» по введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, совершены на территории более двух субъектов Российской Федерации.

Также согласно части 1 статьи 19 Федерального закона от 27.07.2004 №79-ФЗ «О

государственной гражданской службе Российской Федерации» конфликтом интересов признается ситуация, при которой личная заинтересованность гражданского служащего влияет или может повлиять на объективное исполнение им должностных обязанностей и при которой возникает или может возникнуть противоречие между личной заинтересованностью гражданского служащего и законными интересами граждан, организаций, общества, субъекта Российской Федерации или Российской Федерации, способное привести к причинению вреда этим законным интересам граждан, организаций, общества, субъекта Российской Федерации или Российской Федерации.

Поскольку Гаврилов Д.А. не является членом комиссии ФАС России по рассмотрению дела №1-14-123/00-08-12 и, следовательно, не принимает участие в его рассмотрении, отсутствует возможность возникновения конфликта интересов при рассмотрении данного дела в связи с тем, что Гаврилов Д.А. является сотрудником ФАС России.

Согласно статье 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности запрещается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах, в том числе все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Абзацем первым части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции установлено, что недобросовестная конкуренция не допускается.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной конкуренцией признаются 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.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, выраженная в продаже, обмене или ином введении 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 пункту 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации 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, основываясь на установленных при рассмотрении дела обстоятельствах и представленных в материалы дела доказательствах, Комиссия

ФАС России пришла к выводу, что действия ООО «СаШико» содержат все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции:

- действия ООО «СаШико» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над Заявителем, а также иными хозяйствующими субъектами-конкурентами, путем привлечения покупателей к реализуемым сигаретам за счет копирования дизайна упаковок сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), производимых Заявителем и реализуемых более сорока лет на территории СССР, СНГ и Российской Федерации, получивших широкую известность и различительную способность среди потребителей;

- действия ООО «СаШико» противоречат законодательству Российской Федерации, а именно пункту 3 статьи 1484 ГК РФ и статье 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, а также требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, поскольку являются «паразитарной» конкуренцией, представляющей собой использование коммерческой ценности средств индивидуализации другого хозяйствующего субъекта и его деловой репутации в целях привлечения спроса к вводимым в оборот товарам и (или) оказываемым услугам;

- действия ООО «СаШико» способны причинить убытки Заявителю и вред его деловой репутации, так как введение ООО «СаШико» в гражданский оборот на территории Российской Федерации сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), лишает Заявителя возможности эффективно реализовывать свой товар, и получить то, на что Заявитель был вправе рассчитывать при осуществлении деятельности по реализации сигарет указанных наименований на территории Российской Федерации, а также может создать не соответствующее действительности впечатление у потребителей о качестве сигарет, производимых и реализуемых Заявителем.

Руководствуясь статьей 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, абзацем первым и пунктом 4 части 1 статьи 14, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать недобросовестной конкуренцией в соответствии с абзацем первым части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в совокупности действия ООО «СаШико», выраженные в использовании деловой репутации Акционерного дружества «Булгартабак Холдинг» и известности сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), производимых и реализуемых Акционерным дружеством «Булгартабак Холдинг», путем предложения к продаже и введения в гражданский оборот на территории Российской Федерации ООО «СаШико» сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS») с копированием дизайна упаковок сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («БТ»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), производимых Акционерным дружеством «Булгартабак Холдинг», действия ООО

«СаШико», направленные на прекращение правовой охраны товарных знаков принадлежащих Акционерному дружеству «Булгартабак Холдинг», используемых им в качестве средств индивидуализации производимых и реализуемых сигарет «OPAL», «РОДОПИ» («RODOP»), «BT» («BT»), «ИНТЕР», «TU-134», «СТЮАРДЕССА» («STEWARDESS»), а также действия, направленные на приобретение ООО «СаШико» исключительных прав на данные товарные знаки на территории Российской Федерации.

2. Признать недобросовестной конкуренцией в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ООО «СаШико», выраженные во введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации сигарет «OPAL» с незаконным использованием товарного знака по свидетельству №188550, правообладателем которого является Акционерное дружество «Булгартабак Холдинг».

3. Выдать ООО «СаШико» предписание об устранении совершенных им нарушений антимонопольного законодательства.