

**РЕШЕНИЕ**  
**по делу № 1 14/193-11**  
**о нарушении антимонопольного законодательства**

**г. Москва**

**Резолютивная часть решения оглашена «20» марта 2012 г.**  
**В полном объеме решение изготовлено «03» апреля 2012 г.**

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

<...>,

рассмотрев в присутствии представителя ЗАО «СТАРОДВОРСКИЕ КОЛБАСЫ» по доверенности от 19.12.2011 <...> и в отсутствие законного представителя ЗАО «Мясной Двор», извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства надлежащим образом, дело № 1 14/193-11 по признакам нарушения ЗАО «Мясной Двор» (ОГРН 1114432000011, ИНН/КПП 4402007839/440201001, адрес: 157004, Костромская обл., г. Буй, ул. Овражная, д. 27) 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 ЗАО «СТАРОДВОРСКИЕ КОЛБАСЫ» (далее – Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ЗАО «Мясной Двор» (далее – Ответчик), выразившемся во введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации колбас вареных «Молочная», «Русская» и «Докторская» под общим брендом «СТАРОГРАФСКИЕ КОЛБАСЫ» с использованием этикеток с комбинированными изображениями, сходными до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 434453, 435261 и 442048, принадлежащими Заявителю.

Заявитель является правообладателем товарных знаков по свидетельствам №№ 434453 (дата приоритета 14.04.2010, дата регистрации 06.04.2011), 435261 (дата приоритета 14.04.2010, дата регистрации 15.04.2011) и 442048 (дата приоритета 14.04.2010, дата регистрации 02.08.2011), зарегистрированных в отношении товаров и/или услуг по 29 классу МКТУ, включающему изделия колбасные. Заявитель с использованием указанных товарных знаков вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации колбасные изделия под общим брендом «СТАРОДВОРСКИЕ КОЛБАСЫ», в том числе колбасы вареные «Молочная», «Русская» и «Докторская», что подтверждается копиями товарных и товарно-транспортных накладных.

Заявитель производит и реализует колбасные изделия под общим брендом «СТАРОДВОРСКИЕ КОЛБАСЫ» с марта 2004 г., под указанными товарными знаками колбасная продукция выпускается с марта 2010 г.

Заявитель указал, что Ответчик вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации колбасные изделия под общим брендом «СТАРОГРАФСКИЕ КОЛБАСЫ», в том числе колбасы вареные «Молочная», «Русская» и «Докторская», что подтверждается копиями кассовых и товарных чеков, этикетки которых являются, по мнению Заявителя, сходными до степени смешения с товарными

знаками по свидетельствам №№ 434453, 435261 и 442048, правообладателем которых является Заявитель.

Заявитель не предоставлял Ответчику право на использование товарных знаков по свидетельствам №№ 434453, 435261 и 442048.

Таким образом, по мнению Заявителя, действия Ответчика, связанные с введением в гражданский оборот на территории Российской Федерации колбас вареных «Молочная», «Русская» и «Докторская» под общим брендом «СТАРОГРАФСКИЕ КОЛБАСЫ» с использованием этикеток с комбинированными изображениями, сходными до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 434453, 435261 и 442048, принадлежащими Заявителю, являются актом недобросовестной конкуренции.

Ответчиком представлены письменные пояснения, в которых он не согласился с позицией Заявителя по следующим основаниям.

Ответчик указал, что бренд «СТАРОГРАФСКИЕ КОЛБАСЫ» Ответчику не принадлежит. Заказ по выпуску продукции под данным брендом был размещен у Ответчика ООО «ЖКХстандарт» (г. Ярославль). Колбасы вареные «Молочная», «Русская» и «Докторская» под данным брендом выпускались Ответчиком весной 2011 г. на основании договора. То есть Ответчик не осуществлял введение в оборот данной продукции.

В настоящее время продукцию под общим брендом «СТАРОГРАФСКИЕ КОЛБАСЫ» Ответчик не производит и производить не собирается, так как заказ был разовый.

Ответчик не знал и не мог знать о незаконном использовании товарных знаков, поскольку товарным знакам по свидетельствам №№ 434453, 435261 и 442048 правовая охрана была предоставлена в апреле и августе 2011 г., а сведения о них были опубликованы в мае и августе 2011 г.

Кроме того, Ответчик считает, что производя продукцию под общим брендом «СТАРОГРАФСКИЕ КОЛБАСЫ», он не совершал действий, направленных на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, в связи с чем в его действиях не имеется признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1 14/193-11 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев все приложенные к материалам дела доказательства и выслушав представителя Заявителя, установила следующие обстоятельства.

Заявитель является правообладателем товарных знаков по свидетельствам №№ 434453 (дата приоритета 14.04.2010, дата регистрации 06.04.2011), 435261 (дата приоритета 14.04.2010, дата регистрации 15.04.2011) и 442048 (дата приоритета 14.04.2010, дата регистрации 02.08.2011), зарегистрированных в отношении товаров и/или услуг по 29 классу МКТУ, включающему изделия колбасные.

Заявитель с использованием указанных товарных знаков вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации колбасные изделия под общим брендом «СТАРОДВОРСКИЕ КОЛБАСЫ», в том числе колбасы вареные «Молочная», «Русская» и «Докторская», что подтверждается образцами этикеток колбасных изделий, копиями товарных и товарно-транспортных накладных, в частности товарными накладными № 3005/021 от 30.05.2010, № 3107/072 от 31.07.2010, № 2708/062 от 27.08.2010, № 0709/039 от 07.09.2010, № 3110/028 от 31.10.2010, № 3011/046 от 30.11.2010, № 3101/023 от 31.01.2011, № 0902/042 от 09.02.2011, № 0806/001 от 08.06.2011, № 0807/048 от 08.07.2011; товарно-транспортными накладными № Тс-59138/10 от 26.08.2010, № Тс-55948/10 от 27.07.2010; товарными накладными № Тс-

65676/10 от 28.10.2010, № Тс-66910/10 от 09.11.2010, № Тс-72214/10 от 28.12.2010, № Тс012214/11 от 17.01.2011, № Тс04954/11 от 22.02.2011, № Тс09382/11 от 05.04.2011, а также копиями кассовых и товарных чеков.

Согласно письмам ООО «Солви Пак» от 20.07.2011 ООО «Солви Пак» изготавливает этикетки для колбасной продукции под общим брендом «СТАРОДВОРСКИЕ КОЛБАСЫ» с изображениями, соответствующими представленным этикеткам, с 04 марта 2010 года.

Ответчик вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации колбасные изделия под общим брендом «СТАРОГРАФСКИЕ КОЛБАСЫ», в том числе колбасы вареные «Молочная», «Русская» и «Докторская», что подтверждается копиями кассовых и товарных чеков, а также фотографиями колбасной раскладки на прилавках магазинов.

Таким образом, Заявитель и Ответчик осуществляют свою деятельность на товарном рынке колбасных изделий Российской Федерации и являются хозяйствующими субъектами - конкурентами.

Для установления в действиях Ответчика признаков недобросовестной конкуренции ФАС России письмом от 12.08.2011 № АК/30932 обратился в Роспатент с просьбой дать письменную консультацию о наличии либо отсутствии сходства до степени смешения комбинированного изображения, расположенного на этикетках колбас вареных «Молочная», «Русская» и «Докторская», вводимых в гражданский оборот Ответчиком, с товарными знаками по свидетельствам №№ 434453, 435261 и 442048.

Согласно справке, подготовленной ФГУ ФИПС, представленной в качестве приложения к письму Роспатента от 09.09.11 № 02/31-7709/41, представленные на исследование три этикетки колбасных изделий являются комбинированными обозначениями, так как включают словесные элементы «СТАРОГРАФСКИЕ», «колбасы», «мясной продукт», «оригинальная колбаса вареная охлажденная», «РУССКАЯ» («МОЛОЧНАЯ», «ДОКТОРСКАЯ» соответственно), изобразительные элементы в виде рамок сложной формы (фигурные рамки), стилизованных ленты и растений, пейзажа со строениями, в том числе с храмом и колокольней, а также характерные для этикеток надписи, информирующие о свойствах товара и о его производителе.

Представленные на исследование в Роспатент обозначения использованы, согласно словесным элементам «колбасы», «колбаса», в отношении товара, однородного товарам – «изделия колбасные», указанным в свидетельствах товарных знаков №№ 434453, 435261, 442048, в перечнях 29 класса Международной классификации товаров и услуг.

Как следует из справки Роспатента, представленные комбинированные обозначения могут быть признаны сходными до степени смешения:

- с изобразительным товарным знаком по свидетельству № 434453, выполненным в виде фигурной рамки со стилизованными растениями, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу наличия сходных фигурных рамок со стилизованными растениями и сходного цветового сочетания;

- с комбинированными товарными знаками по свидетельствам № 442048, включающим словесные элементы «СТАРОДВОРСКИЕ», «колбасы» и фигурную рамку, и № 435261, включающим словесные элементы «СТАРОДВОРСКИЕ», «колбасы», фигурные рамки, стилизованные растения и пейзаж со строениями, поскольку ассоциируются с ними в целом в силу наличия сходных словесных элементов «СТАРОГРАФСКИЕ», «колбасы» и сходных изобразительных элементов (фигурные рамки и/или пейзаж и стилизованные растения, соответственно), их сходного композиционного расположения, а также сходного цветового сочетания.

При этом, Комиссия ФАС России не может принять довода Ответчика об отсутствии в его действиях признаков нарушения антимонопольного законодательства в связи с тем, что он выпускал колбасную продукцию под общим брендом «СТАРОГРАФСКИЕ КОЛБАСЫ» по заказу ООО «ЖКХстандарт» (г. Ярославль) ввиду следующего.

На этикетках колбас вареных «Молочная», «Русская» и «Докторская», выпущенных под общим брендом «СТАРОГРАФСКИЕ КОЛБАСЫ» в качестве изготовителя указан Ответчик, адрес его местонахождения и телефоны, но отсутствует указание на то, что товар изготовлен по чьему-либо заказу или под чьим-либо контролем, что предусмотрено пунктом 3.5.2 ГОСТ Р 51074-2003.

Кроме того, определением от 06.02.2012 об отложении рассмотрения дела № 1 14/193-11 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия ФАС России запросила у Ответчика доказательства, подтверждающие изготовление колбас вареных «Молочная», «Русская» и «Докторская» под общим брендом «СТАРОГРАФСКИЕ КОЛБАСЫ» по заказу ООО «ЖКХстандарт». Однако Ответчиком каких-либо доказательств представлено не было.

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 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.

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.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, выраженная в форме продажи, обмена или иного введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции работ и услуг.

Таким образом, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях Ответчика:

1) направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над конкурентом выразилась в том, что Ответчик использовал репутацию Заявителя и выпускаемой им продукции, приобретшей широкую различительную способность у потребителей, задолго до введения в оборот аналогичной продукции Ответчиками, и, тем самым, снизили издержки на продвижение своей продукции;

2) противоречие действующему законодательству, а именно пункту 1 части 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, пункту 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации;

3) способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что Заявитель, вследствие введения Ответчиком в гражданский оборот на территории Российской Федерации колбас вареных «Молочная», «Русская» и «Докторская» под общим брендом «СТАРОГРАФСКИЕ КОЛБАСЫ», лишается возможности эффективно реализовывать свой товар, так как данные действия Ответчика не позволили Заявителю получить то, на что он был вправе рассчитывать при обычных условиях введения в гражданский оборот продукции с использованием принадлежащих Заявителю товарных знаков и продвижением данных товарных знаков, что в свою очередь, не может не сказаться на прибыли Заявителя.

Учитывая изложенное, действия Ответчика, выразившиеся во введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации колбас вареных «Молочная», «Русская» и «Докторская» под общим брендом «СТАРОГРАФСКИЕ КОЛБАСЫ» с размещением на этикетках указанных конфет комбинированных обозначений, являющихся сходными до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 434453, 435261 и 442048, правообладателем которых является Заявитель, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, могут причинить убытки Заявителю.

При этом, Комиссия ФАС России не может принять утверждение Ответчика о том, что в настоящее время он не производит и не собирается производить колбасные изделия под общим брендом «СТАРОГРАФСКИЕ КОЛБАСЫ» в связи с тем, что заказ на производство указанных колбасных изделий был разовым и исполнялся весной 2011 г., в качестве доказательства добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства, что является основанием для прекращения производства по делу в соответствии с частью 1 статьи 48 Закона «О защите конкуренции», ввиду следующего.

Заявителем представлен образец колбасной продукции и копии товарного и кассового чеков (№ 3497 от 18.01.12) на приобретение колбасы «Молочная» «Старографская». При этом согласно надписям на этикетке колбасы «Молочная» срок годности составляет 60 суток. При условии приобретения колбасы «Молочная» в середине января 2012 г., указанная колбаса не могла быть изготовлена производителем ранее середины ноября 2011 г., что соответствует дате, указанной на стикере, расположенном на этикетке колбасы «Молочная», - 23.11.2011.

Таким образом, Комиссия ФАС России не установила обстоятельств, указывающих на добровольное устранение Ответчиком нарушения антимонопольного законодательства.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь статьей 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, пунктом 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России

**Р Е Ш И Л А:**

1. Признать действия ЗАО «Мясной Двор» на товарном рынке колбасных изделий Российской Федерации, выразившиеся во введении в гражданский оборот колбас вареных «Молочная», «Русская» и «Докторская» под общим брендом

«СТАРОГРАФСКИЕ КОЛБАСЫ» с этикетками, являющимися сходными до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 434453, 435261 и 442048, правообладателем которых является ЗАО «СТАРОВОРСКИЕ КОЛБАСЫ», нарушившими пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ЗАО «Мясной Двор» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

**ПРЕДПИСАНИЕ**  
**по делу № 1 14/193-11**  
**о нарушении антимонопольного законодательства**

«03» апреля 2012 г. г. Москва

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

председатель Комиссии:

<...>,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 03 апреля 2012 г. по делу № 1 14/193-11 о нарушении ЗАО «Мясной Двор» пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

ЗАО «Мясной Двор» в срок до 15 мая 2012 года прекратить нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно не использовать товарные знаки по свидетельствам №№ 434453, 435261 и 442048, принадлежащие ЗАО «СТАРОВОРСКИЕ КОЛБАСЫ», при введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации колбас вареных «Молочная», «Русская» и «Докторская» под общим брендом «СТАРОГРАФСКИЕ КОЛБАСЫ».

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Примечания:

- предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения;
- за уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение предписания

коммерческие организации и их руководители несут ответственность, предусмотренную, соответственно, пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Перечень территориальных органов ФАС России с их актуальными адресами можно скачать внизу страницы