

РЕШЕНИЕ

г. Брянск

Резолютивная часть решения оглашена 20 декабря 2012г.

Решение изготовлено в полном объеме 9 января 2013г.

Комиссия Брянского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

«...» – «...»;

Члены Комиссии:

«...» – «...»;

«...» – «...»;

«...» – «...»;

При участии:

«...» - представителя ООО «БУНГЕ СНГ», доверенность № «...»,

«...» - «...» ООО «ОЛЕЙ», приказ от «...».

рассмотрев дело №182 по признакам нарушения ООО «ОЛЕЙ» (г. Брянск, ул. Кромская, 101) пункта 4 части 1, части 2 статьи 14 Федерального Закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»

УСТАНОВИЛА:

26.09.2012г. в Брянское УФАС России поступило направленное из ФАС России заявление ООО «Бунге СНГ» о нарушении ООО «ОЛЕЙ» требований антимонопольного законодательства.

Как следует из заявления, ООО «ОЛЕЙ» при производстве масла подсолнечного рафинированного дезодорированного вымороженного «Олей» и масла подсолнечного нерафинированного первого отжима вымороженного «Олей» незаконно использует название и изображение на этикетке, сходных до степени смешения с товарными знаками (названием и изображением на этикетке) «Олейна», используемыми ООО «БУНГЕ СНГ» при производстве масла подсолнечного «Олейна».

Изображение на этикетке подсолнечного масла «Олейна», а также название «Олейна» охраняются на территории РФ в качестве зарегистрированных товарных знаков, согласно международной регистрации № 781650 (комбинированный товарный знак), № 781584 (словесный товарный знак), № 1058439 (комбинированный товарный знак), согласно регистрации в реестре Роспатента № 161431 (словесный товарный знак) и др.

Владельцем товарных знаков «Олейна» является швейцарская компания «Олейна С.А.». Права на использование товарных знаков «Олейна» в отношении 29 класса товаров по классификации МКТУ (к числу которых относится масло растительное) на территории РФ и стран СНГ предоставлены ООО «БУНГЕ СНГ» на основании сублицензионного договора от 22.02.2011г. и зарегистрированного Роспатентом 21.04.2011г. за № РД 0079827. В свою очередь, у компании «Бунге Кипр Лимитед» заключен лицензионный договор с владельцем товарных знаков «Олейна», компанией «Олейна С.А.». Компания «ОЛЕЙНА С.А.», Компания «Бунге Кипр Лимитед», ООО «Бунге СНГ» входят в международную группу компаний BUNGE.

Также заявитель указывает, что фирменное наименование ООО «ОЛЕЙ» сходно до степени смешения с охраняемым товарным знаком «Олейна».

По мнению заявителя, действия ООО «ОЛЕЙ» являются недобросовестной конкуренцией, в части незаконного использования названия и изображения «Олей» на этикетках масла подсолнечного рафинированного дезодорированного вымороженного «Олей» и масла подсолнечного нерафинированного первого отжима вымороженного «Олей», сходных до степени смешения с товарными знаками «Олейна», используемыми ООО «Бунге СНГ» при производстве масла растительного, а также в части использования фирменного наименования ООО «ОЛЕЙ», сходного до степени смешения с охраняемым товарным знаком «Олейна».

Из письменных пояснений ООО «ОЛЕЙ» следует, что при выборе наименования компании «ОЛЕЙ» использовалось старославянское слово из словаря В.Даля, означающее масло растительное, которое не является производным от слова «Олейна», которое является более поздним современным словом.

Также, ООО «ОЛЕЙ» считает, что изображение на этикетке масла «Олей» не является сходным до степени смешения с товарным знаком «Олейна», ввиду графического различия этикеток. Ответчик полагает, что масло «Олей» и «Олейна» не имеют сходств ни по форме бутылки, ни по способу нанесения этикетки, ни по виду шрифта, которым написано слово «Олейна».

На основании изложенного, ООО «ОЛЕЙ» считает требования ООО «БУНГЕ СНГ» неправомочными.

Заслушав доводы лиц, участвующих в деле, изучив представленные материалы, Комиссия Брянского УФАС России установила следующее:

ООО «БУНГЕ СНГ» (115054, г. Москва, Космодамианская наб., д.52, стр. 1, ОГРН 1047743005155, ИНН 7743084941, КПП 770501001, зарегистрировано 01.03.2004г.) и ООО «ОЛЕЙ» (241013, г. Брянск, ул. Кромская, 101, ОГРН 1023201066350, ИНН 3232037430, КПП 323201001, зарегистрировано 22.11.2002г., являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на одном товарном рынке по производству и реализации масла подсолнечного, являются конкурентами.

Товарный знак «Олейна» был зарегистрирован Российским агентством по патентам и товарным знакам 19.02.1998 года, с приоритетом 15.08.1997г., выдано свидетельство о регистрации №161431 с приложением №1 от 26.10.2005г, приложением от 15.04.2011г.

Изображение на этикетке подсолнечного масла «Олейна», а также название «Олейна» охраняются в качестве зарегистрированных товарных знаков и права на их использование на территории РФ в отношении 29 класса товаров по классификации МКТУ (в т.ч. масла пищевые) принадлежат ООО «БУНГЕ СНГ» на основании сублицензионного договора, заключенного между Компанией «Бунге Кипр Лимитед» и ООО «Бунге СНГ» 22.02.2011г. и зарегистрированного Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам 21 апреля 2011 года за №РД0079827. В свою очередь, права на использование товарных знаков «Олейна» на территории РФ в отношении товаров 29 класса МКТУ принадлежат Компании «Бунге Кипр Лимитед» на основании лицензионного договора, заключенного между Компанией «ОЛЕЙНА С.А.» и Компанией «Бунге Кипр Лимитед» 21 февраля 2011 года и зарегистрированного Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам 15 апреля 2011 года за № РД0079487. При этом все компании, а именно, Компания «ОЛЕЙНА С.А.», Компания «Бунге Кипр Лимитед» и ООО «Бунге СНГ» входят в группу компаний БУНГЕ.

ООО «ОЛЕЙ», зарегистрированное 22.11.2002г. (свидетельство о госрегистрации № 1023201066350), производит и реализует масло подсолнечное, используя этикетку «Олей».

Товарный знак «Олей» не зарегистрирован на территории Российской Федерации.

В материалах дела имеется представленная Федеральной службой по интеллектуальной собственности по запросу Управления справка, содержащая оценку степени сходства этикетки продукции ООО «ОЛЕЙ» и ООО «Бунге СНГ», а также оценку степени сходства фирменного наименования «ООО «ОЛЕЙ» и этикетки продукции ООО «Олей» с товарным знаком по свидетельству № 1611431, из которой следует, что по результатам сравнительного анализа может быть сделан вывод, что комбинированное обозначение (этикетка), используемое ООО «ОЛЕЙ» может быть признано сходным до степени смешения с комбинированным обозначением, используемым ООО «Бунге СНГ», поскольку ассоциируется с ним в

целом в силу сходного состава изобразительных элементов (изображений подсолнухов и рамок), фонетического сходства доминирующих словесных элементов «Олей»/ «Олейна», сходного композиционного расположения изобразительных и словесных элементов, а также сходного цветового сочетания.

Кроме того, в результате исследования, проведенного в отношении словесного товарного знака «Олейна» по свидетельству № 161431, установлено, что словесное обозначение «ООО «Олей», а также комбинированное обозначение (этикетка), включающее выполненный стандартным шрифтом словесный элемент «Олей», могут быть признаны сходными до степени смешения с указанным словесным товарным знаком в силу наличия в них словесного элемента «Олей», который фонетически и графически сходен со словесным товарным знаком «Олейна».

Товарный знак «Олейна» является широко известным среди потребителей на территории Российской Федерации. По представленной информации ООО «БУНГЕ СНГ», согласно сведениям из официального Интернет-сайта конкурса «Товар года» <http://tovargoda.info/>, в 2000, 2001 и 2002 годах в номинации «Растительное масло» «Товаром года» признано масло «Олейна», а в 2011 году масло «Олейна» признано победителем в общенациональном голосовании «Народная марка» в категории «растительные масла».

С учетом даты приоритета товарного знака 15.08.1997г. до 01.01.2008г. (до вступления в силу части 4 ГК РФ) его правовая охрана в РФ предоставлялась в порядке, установленном Законом РФ от 23.09.1992г. № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», вступившим в силу 17 октября 1992 года, согласно статье 4 которого правообладатель имеет исключительное право пользоваться и распоряжаться товарным знаком, а также запрещать его использование другими лицами, Никто не может использовать охраняемый в РФ товарный знак без разрешения его владельца.

Нарушением исключительного права правообладателя (незаконным использованием товарного знака) признается использование без его разрешения в гражданском обороте на территории Российской Федерации товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, в том числе размещение товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения на товарах, на этикетках, упаковках этих товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

Согласно пункту 6 статьи 1252 ГК РФ в случае, если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее.

Регистрация товарного знака «Олейна» была осуществлена ранее даты регистрации ООО «ОЛЕЙ», следовательно, товарный знак «Олейна» имеет

преимущества по отношению к фирменному наименованию ООО «ОЛЕЙ».

Согласно пункту 3 статьи 1484 Гражданского Кодекса РФ, никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

В соответствии с п.9 ст.4 Федерального закона «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26.07.2006г. 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.

Из статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1983 следует, что актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных торговых делах.

В соответствии с пунктом 4 части 1, частью 2 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26.07.2006г. 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, а также не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

В силу популярности торговой марки «Олейна», а также учитывая, что комбинированное обозначение (этикетка) масла «Олейна» и комбинированное обозначение (этикетка) масла, используемая «Олей», могут быть признаны сходными до степени смешения, обычный потребитель может идентифицировать их как масло одного производителя.

Т.е. ООО «ОЛЕЙ», используя этикетку масла «Олей», незаконно использует объект интеллектуальной собственности - обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком «Олейна».

Таким образом, действия ООО «ОЛЕЙ» направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, в части незаконного использования объекта интеллектуальной собственности - обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «Олейна» в комбинированных обозначениях (этикетах) масла подсолнечного, т.к. в результате сходства до степени смешения комбинированных обозначений (этикеток) масла подсолнечного «Олей» и «Олейна», обычный потребитель может идентифицировать их как масло одного производителя, в результате чего может произойти перераспределение спроса от масла ранее зарегистрированного товарного знака «Олейна» к «Олей», а также в фирменном наименовании, противоречат законодательству РФ, а именно, части 3 статьи 1484 Гражданского Кодекса РФ,

обычаям делового оборота, причинили и могут причинить убытки ООО «Бунге СНГ» в виде упущенной выгоды, по причине незаконного использования ООО «ОЛЕЙ» средства индивидуализации продукции, исключительным правом на которое обладает ООО «Бунге СНГ».

В связи с изложенным, Комиссия Брянского УФАС пришла к выводу, что ООО «ОЛЕЙ» нарушило пункт 4 части 1, часть 2 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26.07.2006г. в части осуществления недобросовестной конкуренции, а именно - 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, услуг, а также осуществления недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

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

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «ОЛЕЙ» нарушившим пункт 4 части 1, часть 2 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26.07.2006г. в части осуществления недобросовестной конкуренции, а именно 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, услуг, а также осуществления недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

2. Выдать предписание ООО «ОЛЕЙ» о прекращении нарушения пункта 4 части 1, части 2 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26.07.2006г.

3. Нарушение прекратить путем:

- изменения фирменного наименования ООО «ОЛЕЙ»;
- изменения комбинированного обозначения (этикетки), используемого при

производстве масла подсолнечного.

4. Передать материалы дела должностному лицу Брянского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении ООО «ОЛЕЙ» к административной ответственности в соответствии со статьей 14.33 КоАП РФ.

Председатель Комиссии

«...»

Члены комиссии:

«...»

«...»

«...»

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или 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 №1

9 января 2013г.

г. Брянск

Комиссия Брянского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

«...» – «...»;

Члены Комиссии:

«...» – «...»;

«...» – «...»;

«...» – «...»

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ, на основании своего решения от 9 января 2013г. по делу № 182 о нарушении ООО «ОЛЕЙ», г. Брянск, ул. Кромская, 101, пункта 4 части 1, части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ « О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «ОЛЕЙ» **в срок до 1 апреля 2013г.** прекратить нарушение пункта 4 части 1, части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части незаконного использования объекта интеллектуальной собственности - обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «Олейна» в комбинированных обозначениях (этикетках) масла подсолнечного, а также в фирменном наименовании.

2. Нарушение прекратить путем:

а) изменения фирменного наименования ООО «ОЛЕЙ»;

б) изменения комбинированного обозначения (этикетки), используемого при производстве масла подсолнечного.

О выполнении настоящего предписания сообщить в Брянское УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии

«...»

Члены комиссии:

«...»

«...»

«...»

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа [статьей 19.5](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.