№АК/18421 от 11.06.2010

Р Е Ш Е Н И Е
по делу № 1 14/198-09
о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «31» мая 2010 г.
В полном объеме решение изготовлено «11» июня 2010 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:
Председатель Комиссии:
Кашеваров А.Б.– заместитель руководителя ФАС России,
Члены Комиссии:
Карташов Н.Н. – начальник Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;
Никитина Т.Е. – заместитель начальника Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;
Гаврилов Д.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля в сфере рекламы и средств массовой информации Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,
рассмотрев в отсутствии законного представителя ЗАО «Московский пиво-безалкогольный комбинат «ОЧАКОВО», уведомленного надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела № 1 14/198-09 о нарушении антимонопольного законодательства, и в присутствии представителей ООО «Тагильское пиво» Солкина А.В. по доверенности от 03.11.2009 №17968, Зайнутдиновой А.Р. по доверенности от 21.01.2010 № 1326, дело № 1 14/198-09 о нарушении ООО «Тагильское пиво» (ОГРН 1069623032885, ИНН/КПП 6623032604/662301001, 622001, Свердловская область, г. Нижний Тагил, ул. Краснознаменная, д.130 В) пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.06 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступило заявление ЗАО «Московский пиво-безалкогольный комбинат «ОЧАКОВО» (далее – Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Тагильское пиво» (далее – Общество), выраженного в реализации на территории Российской Федерации пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» с незаконным использованием принадлежащего Заявителю товарного знака по свидетельству №281410.
Заявитель указал о наличии правопреемства с Московским пиво-безалкогольным комбинатом, который начал осуществлять производство и реализацию пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» в соответствии с Техническими условиями № 18-6-15-79 по производству пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС», утвержденными 22.06.1979 Министерством пищевой промышленности СССР. Деятельность по введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» осуществляется Заявителем, в рамках которой Заявитель приобрел исключительные права на комбинированный товарный знак по свидетельству № 117657 с датой приоритета от 10.07.1992, представляющий собой изображение этикетки пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС».

Заявитель также указал, что с 2000 года производство и реализация пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» осуществляется Заявителем в соответствии с Технологической инструкцией по производству пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» № ТИ 95120-00334600-128-00, принятой взамен Технологической инструкции № ТИ 10-05031531-488-93. Заявителем также был разработан новый дизайн этикетки пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС», зарегистрированный Заявителем в качестве комбинированного товарного знака по свидетельству № 239673 с датой приоритета от 08.11.2001. Впоследствии, Заявителем в качестве товарного знака было зарегистрировано словесное обозначение «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» по свидетельству № 281410.
Заявитель указал, что Общество осуществляет деятельность по введению в гражданский оборот пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС». Однако Заявитель как правообладатель словесного товарного знака «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» по свидетельству № 281410 не предоставлял Обществу исключительное право его использования при реализации пива на территории Российской Федерации.
Таким образом, Заявитель считает, что действия Общества по введению в гражданский оборот на территории Российской пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» нарушают антимонопольное законодательство, поскольку содержат все признаки недобросовестной конкуренции, установленные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Общество не согласилось с доводами Заявителя и представило пояснения, в которых указало, что является правопреемником Нижнетагильского пиво-безалкогольного завода, осуществлявшего в период с 1985 года по январь 1991 года производство и реализацию пива под наименованием «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» в соответствии с Техническими условиями № 18-6-15-79 по производству пива под наименованием «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС», утвержденными Министерством пищевой промышленности СССР 22.06.1979. Общество также указало, что взамен указанных Технических условий 01.11.1993 была разработана Техническая инструкция по производству светлого 11% пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» №ТИ- 10-05031531-488-93, которая согласно счету от декабря 1993 года №2036 была приобретена Нижнетагильским пиво-безалкогольным заводом.
Наличие правопреемства между Нижнетагильским пиво-безалкогольным заводом и Обществом, по мнению Общества, свидетельствует об осуществлении им деятельности по реализации на территории Российской Федерации пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» до даты приоритета товарного знака по свидетельству №281410, то есть до 24.02.2004.
Общество также указало, что реализация пива под наименованием «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» осуществлялась до даты приоритета указанного товарного знака другими хозяйствующими субъектами, что, по мнению Общества, подтверждается представленными им распечатками с изображением этикеток пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС», а также поступившими в адрес Общества письмами ЗАО «Липецкпиво» от 07.12.2009 №2713, ЗАО «Ипатовский пивзавод»от 08.12.2009 №22097, а также от ЗАО «Североуральский пивзавод» от 09.12.2009.
Таким образом, Общество считает, что при осуществлении деятельности по реализации пива на территории Российской Федеарации использовало словесное обозначение «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» до даты приоритета принадлежащего Заявителю товарного знака по свидетельству №281410, что, по мнению Общества, свидетельствует об отсутствии в его действиях признаков недобросовестной конкуренции.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1 14/198-09 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев все приложенные к материалам дела доказательства и выслушав представителей Общества, установила следующие обстоятельства.
Заявитель создан путем реорганизации арендного предприятия «Московский пиво-безалкогольный комбинат» в форме преобразования, является его правопреемником и зарегистрировано 18.01.1993 ГУ Московская регистрационная палата. Общество является правообладателем комбинированных товарных знаков, содержащих охраняемое словесное обозначение «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС», по свидетельству № 117657 с датой приоритета от 10.07.1992, № 239673 с датой приоритета от 08.11.2001, а также словесного товарного знака «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» по свидетельству № 281410 с датой приоритета от 24.02.2004, зарегистрированных для товаров, в том числе 32 класса МКТУ – пиво и осуществляет производство и реализацию на территории Российской Федерации пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» с использованием товарного знака по свидетельству № 281410, что подтверждается, в частности договорами поставки от 06.02.2009 №4 и от 07.04.2009 №20, а также товарно-транспортными накладными.
Общество создано путем реорганизации в форме преобразования ЗАО «ТАПИ», зарегистрировано 05.06.2006 Межрайонной инспекцией ФНС № 16 по Свердловской области и осуществляет деятельность по введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС», что подтверждается образцом пива живого светлого «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» с датой розлива от 03.07.2009, расходной накладной от 31.07.2009 № 7107, а также сертификатом соответствия № РОСС RU.AE12.H00852.
Таким образом, Заявитель и Общество являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, осуществляющими деятельность на товарном рынке пива Российской Федерации.
В ходе рассмотрения Комиссией ФАС России дела № 1 14/198-09 о нарушении антимонопольного законодательства Обществом было подано заявление, в котором Общество указало, что действия Заявителя по приобретению и использовании исключительных прав на товарный знак по свидетельству №281410 являются актом недобросовестной конкуренции в соответствии с частью 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции.
В связи с указанным и в соответствии с частями 3 и 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России определением от 14.12.2009 №АК/45108 приостановила рассмотрение дела № 1 14/198-09 о нарушении антимонопольного законодательства до принятия решения по данному заявлению.
На основании заявления Общества ФАС России приказом от 20.01.2010 № 20 в отношении Заявителя было возбуждено дело № 1 14/2-10 о нарушении антимонопольного законодательства.
Решением Комиссии ФАС России от 24.03.2010 №АК/9839 производство по делу № 1 14/2-10 о нарушении антимонопольного законодательства было прекращено, в связи с отсутствием в действиях Заявителя по приобретению и использованию исключительных прав на товарный знак по свидетельству №281410 нарушения части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».
В связи с вынесением решения по делу № 1 14/2-10 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия ФАС России определением от 01.04.2010 №АК/9112 возобновила рассмотрение дела № 1 14/198-09 о нарушении антимонопольного законодательства.
Комиссией ФАС России на основании решения по делу № 1 14/2-10 о нарушении

антимонопольного законодательства был констатирован факт отсутствия доказательств, которые могли бы свидетельствовать о наличии правопреемства между Обществом и Нижнетагильским пиво-безалкогольным заводом, а также об осуществлении Обществом деятельности по введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации пива под наименованием «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» до даты приоритета принадлежащего Заявителю товарного знака по свидетельству №281410, то есть до 24.02.2004.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещаются любые действия, каким бы то ни было образом способные вызвать смешение в отношении продукции хозяйствующих субъектов-конкурентов.
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.
Согласно пункту 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.
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.
Таким образом, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, присутствуют в действиях Общества:
1) направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над конкурентом выразилась в том, что Общество использовало репутацию Заявителя и выпускаемой им продукции, приобретшей различительную способность у потребителей, задолго до введения в гражданский оборот аналогичной продукции Обществом и, тем самым, снизило 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,а также пункту 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации;
3) способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что Заявитель при введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» лишается возможности эффективно реализовывать свой товар, так как действия Общества по введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации пива под тождественным наименованием не позволили Заявителю получить то, на что он был вправе рассчитывать при обычных условиях введения в гражданский оборот пива с использованием

принадлежащего ему товарного знака и продвижения данного товарного знака, что в свою очередь, не может не сказаться на прибыли Заявителя.
Учитывая изложенное, действия Общества, связанные с введением в гражданский оборот на территории Российской Федерации пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» с незаконным использованием товарного знака по свидетельству №3281410, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, могут причинить убытки Заявителю.
При этом после возобновления рассмотрения дела № 1 14/198-09 о нарушении антимонопольного законодательства Заявитель письмом от 27.04.2010 №21/36-25/251, поступившем в ФАС России факсимильной связью 21.05.2010, уведомил Комиссию ФАС России по рассмотрению дела № 1 14/198-09 о нарушении антимонопольного законодательства о заключении с Обществом соглашения от 19.02.2010 о добровольном прекращении Обществом деятельности по реализации на территории Российской Федерации пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» с незаконным использованием принадлежащего Заявителю товарного знака по свидетельству № 281410. В указанном письме Заявитель просил Комиссию ФАС России по делу № 1 14/198-09 о нарушении антимонопольного законодательства учесть факт заключения данного соглашения при вынесении решения по указанному делу.
На заседании Комиссии ФАС России по рассмотрению дела № 1 14/198-09 о нарушении антимонопольного законодательства, состоявшемся 31.05.2010, Общество подтвердило факт заключения соглашения с Заявителем, представив копию указанного соглашения. Заключение соглашения между Заявителем и Обществом, в соответствии с которым Общество приняло на себя обязательство о прекращении деятельности по реализации на территории Российской Федерации пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» с незаконным использованием принадлежащего Заявителю товарного знака по свидетельству № 281410, были квалифицированы Комиссией ФАС России по рассмотрению дела № 1 14/198-09 о нарушении антимонопольного законодательства как действия, направленные на добровольное устранение Обществом совершенного нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.
Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь частью 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, пунктом 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьей 4, пунктом 4 части 1 статьи 14, статьей 23, частями 1 и 2 статьи 41, частью 2 статьи 45, статьей 48, статьей 49 Закона о защите конкуренции,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать действия ООО «Тагильское пиво» на товарном рынке пива Российской Федерации, выраженные во введении в гражданский оборот пива «ЯЧМЕННЫЙ КОЛОС» с незаконным использованием товарного знака по свидетельству № 281410, правообладателем которого является ЗАО «Московский пиво-безалкогольный комбинат «ОЧАКОВО», нарушившими пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Дело № 1 14/198-09 о нарушении антимонопольного законодательства производством прекратить в связи с добровольным устранением ООО «Тагильское пиво» совершенного нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.
3. Предписание ООО «Тагильское пиво» не выдавать.

Председатель Комиссии А.Б. Кашеваров

Члены Комиссии Н.Н. Карташов

Т.Е. Никитина

Д.А. Гаврилов

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