

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-47/15А о нарушении антимонопольного законодательства

г. Якутск

Резолютивная часть оглашена «04» июня 2015 г.

В полном объеме изготовлено «04» июня 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела № 02-47/15А о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

При участии:

Ответчик – ОАО «Якутский хлебокомбинат» - <...> , представитель по доверенности 14АА 0849591 от 29 апреля 2015 года;

Рассмотрев дело № 02-47/15А по признакам нарушения Открытого акционерного общества «Якутский хлебокомбинат» пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции",

УСТАНОВИЛА:

На основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) от 10 февраля 2015 года №02-08/15ПП была проведена плановая выездная проверка Открытого акционерного общества «Якутский хлебокомбинат» (далее – ОАО «ЯХК») ОГРН 1051402161656, ИНН 1435071552, адрес места нахождения: 677004 Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Очиченко, д. 17.

В ходе проведения проверки установлено следующее.

ОАО «ЯХК» зарегистрировано 24.07.2005г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №5 по Республике Саха (Якутия) (г. Якутск) путем реорганизации в форме преобразования ОГРН 1051402161656.

Основным видом деятельности является производство хлеба и мучных кондитерских изделий недлительного хранения (ОКВЭД 15.81), дополнительными:

- оптовая торговля мороженым и замороженными десертами 51.36.22;
- оптовая торговля мукой и макаронными изделиями 51.38.26;
- оптовая торговля хлебом и хлебобулочными изделиями 51.38.24;
- оптовая торговля мучными кондитерскими изделиями 51.38.25;
- оптовая торговля сахаристыми кондитерскими изделиями, включая шоколад, мороженым и замороженными десертами 51.36.2;
- розничная торговля хлебом, хлебобулочными и кондитерскими изделиями 52.24;
- производство сухих хлебобулочных изделий и мучных кондитерских изделий длительного хранения 15.82;
- производство шоколада и сахаристых кондитерских изделий 15.84.2.

ОАО «ЯХК» занимается производством, оптовой и розничной реализацией следующих видов готовой продукции:

1. Хлебобулочные изделия:

- хлеб пшеничный, Дарницкий,
- прочие хлебные изделия;
- булочные изделия;
- бараночные изделия;
- сухарные изделия;
- тесто;
- сухари панировочные;

2. Кондитерские изделия:

- мучные кондитерские изделия (торты, пирожные, рулеты, пряники, печенье);
- сахаристые кондитерские изделия (драже, мармелад, мягкие конфеты «Птичье молоко», зефир);

3. Макароны изделия с торговой маркой «Маяк»;

4. Мука (фасованная в/с, ржаная, блинная).

Согласно представленным данным, ОАО «ЯХК» производит и реализует мягкие конфеты под названием «Птичье молоко». Документов, удостоверяющих право использования товарного знака «Птичье молоко» обществом представлено не было.

В возражении по акту проверки от 06.05.15 №404 ОАО «ЯХК» пояснило, что занимается производством конфет «Птичье молоко» с 1 января 1974 года в соответствии с ГОСТ 457093. Конфеты реализуются исключительно на территории РС (Я) и пользуются особым спросом у населения.

Приказом УФАС по РС (Я) от 21.05.2015 г. № 63 в отношении ОАО «ЯХК» возбуждено дело по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

На рассмотрении дела представитель ОАО «ЯХК» не стал отрицать доводы Якутского УФАС России и признал нарушение Гражданского кодекса Российской Федерации.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), выслушав лиц участвующих в деле и рассмотрев, представленные документы приходит к следующим выводам.

Согласно реестру товарных знаков и знаков обслуживания Российского агентства по патентам и товарным знакам правообладателем словесного товарного знака №141209 «Птичье молоко» является ОАО «Рот Фронт». Товарный знак зарегистрирован в отношении различных товаров 5 и 30 класса МКТУ, в том числе в отношении хлебобулочных и кондитерских изделий.

Открытое акционерное общество "Рот Фронт" (115184, г. Москва, пер. Новокузнецкий 2-й, 13/15) – пользователь товарного знака №141209 осуществляет коммерческую деятельность на одном и том же товарном рынке, а именно на товарном рынке производства шоколада и сахаристых кондитерских изделий, таким образом, по смыслу пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции ОАО «ЯХК» и ОАО «Рот Фронт» являются хозяйствующими субъектами - конкурентами.

Для принятия решения о наличии либо отсутствии в действиях Ответчика признаков недобросовестной конкуренции, Якутское УФАС России запросило у Федеральной службы по интеллектуальной собственности (Роспатент) письменную консультацию о степени сходства обозначения «Птичье молоко», используемого Ответчиком. Из письменной справки, подготовленной специалистами Роспатента и представленной в качестве приложения к письму Роспатента от 08.05.2015 № 41-2014-12, следует, что в результате проведенного исследования установлено:

- лицензионный договор о предоставлении ОАО «ЯХК» права использования товарного знака по свидетельству №141209 Роспатентом не регистрировался;
- товар «конфеты», для которого использована представленная упаковка производителя ОАО «ЯХК», может быть признан однородным товару «кондитерские изделия», в отношении которого, в том числе, зарегистрирован товарный знак по свидетельству №141209, указанному в 30 классе Международной классификации товаров и услуг;

- представленное комбинированное обозначение является сходным до степени смешения со словесным товарным знаком по свидетельству №141209 в силу семантического и фонетического тождества общих словесных элементов «Птичье МОЛОКО»/«ПТИЧЬЕ МОЛОКО».

Таким образом, установлено, что ОАО «ЯХК» использует обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №141209 в своей предпринимательской деятельности.

В силу пункта 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно пункту 1 статьи 1229 ГК РФ другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Согласно пункту 3 статьи 1484 ГК 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.

Пунктом 16.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.02.2011 № 11 «О некоторых вопросах применения Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» разъяснено, что в статье 14 Закона о защите конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией, при анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения, но и положения статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

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.

Действия ОАО «ЯХК» противоречат законодательству, а именно пункту 1 части 3

статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, пункту 3 статьи 1484 ГК РФ.

Таким образом, Ответчик использует в своей хозяйственной деятельности коммерческое обозначение, которое способно ввести потребителя в заблуждение, вызвать возникновение смешения разных субъектов предпринимательской деятельности или создать впечатление о наличии связей или особых отношений, направлено на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, выраженное в формировании и поддержании потребительского интереса к представляемому бизнесу, обеспечении сбыта услуг посредством использования репутации ОАО «Рот Фронт», что противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности и справедливости, может (могло) причинить убытки ОАО «Рот Фронт» и нанести вред его деловой репутации.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 14 Закона о конкуренции не допускается 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.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что действия ОАО «ЯХК» привели к незаконному использованию торгового знака «Птичье молоко» при производстве и реализации кондитерских изделий, противоречат требованиям законодательства РФ, подпадают под понятие «недобросовестная конкуренция», в целом, действия ОАО «ЯХК» образуют состав нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела № 02-47/15А о нарушении антимонопольного законодательства, на основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Открытое акционерное общество «Якутский хлебокомбинат» ОГРН 1051402161656, ИНН 1435071552, адрес места нахождения: 677004 Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Очиченко, д. 17, нарушившим пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
2. Выдать ОАО «ЯХК» предписание о прекращении нарушения

антимонопольного законодательства;

3. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Якутского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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.

Председатель Комиссии: _____ <...>
(подпись)

Члены Комиссии: _____ <...>
(подпись)

_____ <...>
(подпись)