

Р Е Ш Е Н И Е
по делу № 1-14-185/00-08-16
о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «01» июня 2017 г.
В полном объеме решение изготовлено «14» июня 2017 г.

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

<...>,

рассмотрев дело № 1-14-185/00-08-16 о нарушении ООО Юридическая фирма «ДЕБОР» (394087, г. Воронеж, ул. Гастелло, д.1; ИНН/ОГРН 3666090740/1023602618522) и ООО «Ногинский пищевой комбинат» (142410, Московская обл., г. Ногинск, ул. Бетонная, д. 1; ИНН/ОГРН 5031080816/1085031003958) статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии на заседании представителей ООО «Дустр Марианна»: <...> (доверенность от 19.01.2017 № 05/120); представителей ООО Юридическая фирма «ДЕБОР»: <...> (доверенность от 16.01.2017 № 3946) и представителей ООО «Ногинский пищевой комбинат»: <...> (доверенность от 10.01.2017),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России из Государственной комиссии по защите экономической конкуренции Республики Армения поступило заявление компании ООО «Дустр Марианна» (далее - Заявитель) относительно нарушения антимонопольного законодательства со стороны ООО Юридическая фирма «ДЕБОР», ООО «Ногинский пищевой комбинат», выразившегося в приобретении и использовании исключительных прав на товарные знаки, содержащие словесные обозначения «МАРИАННА/MARIANNA» по свидетельствам №182970, № 276865, №312967, №313297.

Анализ представленных документов показал следующее.

ООО «Дустр Марианна» является юридическим лицом по законодательству Республики Армения и осуществляет производство и реализацию молочных продуктов, в том числе молока, творога, сыров, майонеза, под торговой маркой MARIANNA на территории Республики Армения.

Заявитель является правообладателем товарного знака Marianna, зарегистрированного Агентством интеллектуальной собственности при Министерстве экономики Республики Армения (свидетельство о регистрации №12279 от 30.11.2007) в отношении товаров «молоко, молочные продукты и майонез».



ООО «Дустр Марианна» была основана в 1997 году Тиграном Варданяном и названа в честь его дочери (название компании переводится с армянского как «Дочь Марианна»). В настоящее время указанная компания занимает одну из лидирующих позиций в молочной промышленности Армении.

Кроме того, ООО «Дустр Марианна» награждена рядом наград, сертификатов и дипломов, в том числе:

- в 2003 году Международный приз Европы «За качество» (г. Женева);
- в 2006 году Международная награда «За качество и совершенство» (г. Париж);
- в 2006 году Золотая премия Европы «За качество» (г. Париж);
- в 2006 году Премия «Гран-при» (г. Ереван);
- в 2007 году Золотая премия Европы «За качество» (г. Женева);
- в 2007 году Приз «Лучший товар года» (г. Ереван);
- в 2009 году VII Международный форум «Молочная индустрия2009» (г. Москва);
- в 2014 году Фестиваль «Страны под большой крышей» (г. Ереван);
- и иные.

Таким образом, Заявители, осуществляя деятельность на рынке молочных продуктов с 1997 года, приобрели положительную деловую репутацию не только на территории Республики Армения, но и на международном рынке.

ООО Юридическая фирма «Дебор» является правообладателем исключительных прав на ряд товарных знаков МАРИАННА/MARIANNE, которые были приобретены ими в 2009 году в результате уступки ООО «Экофуд» таких исключительных прав.

1) №182970 – словесное обозначение MARIANNE, с датой приоритета 08.04.1998, зарегистрирован 27.12.1999.

Правовая охрана в отношении следующего перечня товаров и услуг МКТУ:

- 05 - витаминные препараты.
- 29 - изюм; финики; орехи обработанные; сливки взбитые; крем сливочный; какао-масло; арахисовое масло; жиры пищевые; *молоко, молочные продукты.*
- 42 - консультации профессиональные, не связанные с деловыми операциями; дизайн художественный; печать; типографское дело; видеосъемка; предоставление оборудования для организации выставок.

На дату рассмотрения заявления правообладателем является ООО «Юридическая фирма «Дебор» на основании договора об отчуждении исключительного права на товарный знак в отношении всех товаров и/или услуг с ООО «Экофуд» (Москва) от 12.02.2009 №РД0046832.

На основании лицензионного договора от 13.02.2009 №РД0046880 исключительная лицензия на использование товарного знака на срок до

31.12.2017 на территории РФ предоставлена ООО «Ногинский пищевой комбинат».

2) № 276865 – словесное обозначение МАРИАННА, с датой приоритета 26.09.2003, зарегистрирован 20.10.2004.

Правовая охрана в отношении следующего перечня товаров и услуг МКТУ:

30 - приправы, в том числе, майонез; соусы для овощей; пряности; специи; эссенции пищевые (за исключением эфирных эссенций и эфирных масел).

На дату рассмотрения заявления правообладателем является ООО «Юридическая фирма «Дебор» на основании договора об отчуждении исключительного права на товарный знак в отношении всех товаров и/или услуг с ООО «Экофуд» (Москва) от 16.02.2009 №РД0046985.

На основании лицензионного договора от 07.04.2009 №РД0048901 исключительная лицензия на использование товарного знака на срок до 24.02.2015 на территории РФ предоставлена ООО «Ногинский пищевой комбинат».

3) №312967 – комбинированное обозначение со словесным обозначением «Марианна», с датой приоритета 11.06.2004, зарегистрирован 01.09.2006.

Правовая охрана в отношении следующего перечня товаров и услуг МКТУ:

30 - приправы, в том числе, майонез; соусы для овощей; пряности; специи; эссенции пищевые (за исключением эфирных эссенций и эфирных масел).

На дату рассмотрения заявления правообладателем является ООО «Юридическая фирма «Дебор» на основании договора об отчуждении исключительного права на товарный знак в отношении всех товаров и/или услуг с ООО «Экофуд» (Москва) от 12.02.2009 №РД0046832.

На основании лицензионного договора от 13.02.2009 №РД0046880 исключительная лицензия на использование товарного знака на срок до 31.12.2017 на территории РФ предоставлена ООО «Ногинский пищевой комбинат».

4) №313297 – словесное обозначение МАРИАННА, с датой приоритета 28.07.2004, зарегистрирован 08.09.2006.

Правовая охрана в отношении следующего перечня товаров и услуг МКТУ:

29 - овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке; желе, варенье, компоты; яйца, *молоко и молочные продукты*; масла и жиры пищевые.

На дату рассмотрения заявления правообладателем является ООО «Юридическая фирма «ДЕБОР» на основании договора об отчуждении исключительного права на товарный знак в отношении всех товаров и/или услуг с ООО «Экофуд» (Москва) от 12.02.2009 №РД0046832.

На основании лицензионного договора от 13.02.2009 №РД0046880 исключительная лицензия на использование товарного знака на срок до 31.12.2017 на территории РФ предоставлена ООО «Ногинский пищевой комбинат».

В 2015 году ООО «Дустр Марианна» принимала участие в 24 Международной выставке «World food Moscow», где, согласно содержанию заявления, также проводила переговоры с торговыми организациями по поводу выхода со своим товаром на российский рынок.

По факту участия Заявителя в период с 14 по 17 ноября 2015 года в указанной выставке к нему поступила претензия ООО «Юридическая фирма «Дебор» о недопустимости использования на территории Российской Федерации обозначения МАРИАННА/MARIANNE, сходного до степени смешения с товарными знаками, принадлежащими ответчикам. Общество указало, что оно, как правообладатель, и лицензиат ООО «Ногинский пищевой комбинат» начали использовать данное обозначение раньше Заявителя, молочные продукты, выпускаемые Заявителем под маркой Marianne, охватываются регистрациями №182970, №313297, а майонез – регистрациями №276865 и №312967, в связи с чем Заявителю предъявлены требования:

- признать наличие у ООО Юридическая фирма «ДЕБОР» исключительных прав на указанные товарные знаки;
- представить письменное обязательство никогда не ввозить на территорию Российской Федерации и не вводить в гражданский оборот товары, маркированные обозначением MARIANNA;
- изъять из оборота и уничтожить за свой счет товары, маркированные знаком MARIANNA, которые уже были ввезены на территорию Российской Федерации.

Вместе с тем, по данным каталога в разделе официального сайта ООО «Ногинский пищевой комбинат» <http://mayones.ru/otdel/r3-marianna.html> под указанным наименованием и с использованием комбинированного товарного знака завод производит только майонезный соус «Провансаль» в различной фасовке.

При этом молоко и молочные продукты ни по одному из признаков однородности, установленных Методическими рекомендациями по определению однородности товаров и услуг при экспертизе заявок на государственную регистрацию товарных знаков и знаков обслуживания, утвержденными приказом Роспатента от 31.12.2009 № 198, не являются однородными майонезу, что подтверждается выводами имеющегося в материалах дела Заключения по однородности № 19.01.001, составленному патентных поверенным Л.З. Супрун.

Данные выводы также подтверждаются представителем ООО «Юридическая фирма «ДЕБОР» и ООО «Ногинский пищевой комбинат»,

который неоднократно указывал на то, что спорные товарные знаки никогда не использовались для индивидуализации молочной продукции.

Вместе с тем, несмотря на отсутствие фактического использования со стороны ООО «Юридическая фирма «Дебор» обозначения МАРИАННА/MARIANNE для индивидуализации молока и молочных продуктов, ООО «Дустр Марианна» вступило в переговоры относительно возможности урегулирования сложившейся ситуации.

Представленная сторонами переписка между представителями ООО «Юридическая фирма «Дебор» и ООО «Дустр Марианна» свидетельствует о том, что ООО «Дустр Марианна» обратилось к правообладателю с предложением урегулировать правоотношения по поводу использования им обозначения MARIANNA с обязательным условием исключительности использования права на спорное обозначение в отношении молока и молочных продуктов. Так ООО «Дустр Марианна» предложило выкупить исключительные права на товарные знаки МАРИАННА/MARIANNE в отношении молока и молочных продуктов за 2 000 000 руб.

Представители ООО «Юридическая фирма «Дебор» отказались от отчуждения исключительных прав на спорные товарные знаки и в качестве альтернативы предложили возможность выдачи исключительной лицензии или выдачу письма-согласия на регистрацию ООО «Дустр Марианна» собственного товарного знака MARIANNA в отношении предварительно согласованного перечня товаров.

При этом, как указывает представитель правообладателя, в случае получения Заявителем письма-согласия на регистрацию собственного товарного знака (за согласованную фиксированную сумму) ООО «Юридическая фирма «Дебор» оставляет за собой право в дальнейшем заключать лицензионные договоры с третьими лицами на право использования обозначения МАРИАННА/MARIANNE в отношении молока и молочных продуктов.

Очевидно, что указанный вариант является неприемлемым для добросовестного участника рынка, поскольку заключение таких договоров и последующая реализация товара третьим лицом под спорным обозначением может привести к созданию смещения на рынке и, как следствие, к убыткам Заявителя или даже нанесению ущерба его деловой репутации (если товар третьего лица будет некачественным).

Более того, подобные обстоятельства объективно могут повлечь за собой ослабление деловой репутации ООО «Дустр Марианна», под которой, в соответствии с Типовыми положениями о защите от недобросовестной конкуренции, утвержденными Международным бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС), понимается уменьшение различительной способности или рекламной ценности торгового знака, фирменного наименования или иного различительного знака предприятия, и иного.

Заключение же договора на предоставление исключительной лицензии, предполагает регулярные, подверженные изменению платежи правообладателю, возможность его расторжения в одностороннем порядке, а также контроль правообладателя над производством лицензиата. Как указал на заседании Комиссии представитель ООО «Юридическая фирма «Дебор» и ООО «Ногинский пищевой комбинат», что условия, в том числе цена (300 руб/мес), планируемого к заключению лицензионного договора с ООО «Дустр Марианна» были бы аналогичны условиям договора, заключенного с ООО «Ногинский пищевой комбинат, копия которого представлена в материалы дела.

Вместе с тем, лицензионный договор от 20.11.2008, заключенный между ООО «Юридическая фирма «Дебор» и ООО «Ногинский пищевой комбинат» предполагает передачу правообладателем исключительных прав на использование товарных знаков (исключительная лицензия) в отношении всего перечня товаров, в связи с чем неясно каким образом ООО «Юридическая фирма «Дебор» планировала заключить договор на предоставление исключительной лицензии с ООО «Дустр Марианна» в отношении молока и молочных продуктов. На заседании Комиссии представитель ООО «Юридическая фирма «Дебор» пояснил, что в случае согласия Заявителей на заключение такого договора, лицензионный договор с ООО «Ногинский пищевой комбинат» был бы перезаклучен.

При таких обстоятельствах, ООО «Дустр Марианна» объективно может оказаться в такой же ситуации, вложив в продвижение на рынке спорных обозначений денежные средства.

Кроме того, с учетом необходимости несения ООО «Дустр Марианна» издержек в виде таможенных платежей, в случае последующего существенного изменения лицензионного вознаграждения, Заявитель не сможет вводить в гражданский оборот конкурентоспособную продукцию, поскольку все эти издержки будут закладываться в себестоимость реализуемой продукции.

Рынок молока и молочных продуктов на территории Российской Федерации преимущественно представляет собой рынок с неразвитой конкурентной средой (наличие на рынке хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение).

Кроме того, для рынка молока и молочных продуктов характерно **наличие ряда входных барьеров**, препятствующих или затрудняющих и ограничивающих деятельность хозяйствующих субъектов на указанном товарном рынке, прежде всего, **экономических** (значительные первоначальные капитальные вложения при длительных сроках окупаемости этих вложений, отсутствие эффективной поддержки отрасли); **организационных** (степень насыщенности рынка, потребительские предпочтения, уровень платежеспособного спроса); **стратегических** (присутствие на рассматриваемом рынке крупных холдинговых компаний: группа компаний «Вимм Билль Данн» (с момента своего основания в 1992 году группа «Вимм Билль Данн» занимает

ведущее положение на российском рынке продуктов питания и молока), холдинговая компания «ЮНИМИЛК» (второй по величине производитель молочной продукции на российском рынке).

Исходя из изложенного, даже сам по себе выход на рассматриваемый рынок нового хозяйствующего субъекта представляется сложным и затратным, а при таких вышеописанных обстоятельствах для ООО «Дустр Марианна» практически невозможным.

Таким образом, Комиссия ФАС России принимает во внимание, что основным назначением товарного знака является индивидуализация товаров (работ, услуг). Материалами дела № 1-14-185/00-08-16 доказано, что в данном случае указанная функция спорных товарных знаков в отношении молока и молочных продуктов не реализуется ООО «Юридическая фирма «Дебор», что исключает возможность создания смешения при введении в гражданский оборот ООО «Дустр Марианна» молочной продукции и, как следствие, наличие нарушенного права.

В результате указанных действий Заявитель, являющийся добросовестным производителем молочной продукции под соответствующим наименованием, использующий с 1997 года доминирующий элемент своего фирменного наименования для индивидуализации производимой продукции, а с 2007 года собственное зарегистрированное в качестве товарного знака обозначение лишен возможности продвигать, ввозить и реализовывать свой товар на территории Российской Федерации.

Таким образом, рассматриваемые действия ООО «Юридическая фирма «Дебор» приводят к ограничению конкуренции на товарном рынке молока и молочных продуктов в границах территории Российской Федерации, выражающемуся в недопущении на указанный рынок Заявителя при отсутствии достойных защиты интересов (отсутствии факта использования спорных товарных знаков для индивидуализации молока и молочных продуктов).

Кроме того, Комиссией ФАС России установлено следующее.

ООО «Юридическая фирма «Дебор» является дочерней организацией АО «ЭФКО Продукты питания» в силу владения последней 100% долей в уставном капитале (группа лиц в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции).

В свою очередь АО «ЭФКО Продукты питания» владеет более чем 50% общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном капитале ряда юридических лиц, в том числе ОАО «ЭФКО» (доля составляет более 95% голосующих акций) (группа лиц в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции).

Таким образом, ООО «Юридическая фирма «Дебор» и ОАО «ЭФКО» входят в одну группу лиц на основании пункта 8 части 1 статьи 9 Закона о

защите конкуренции.

В 2015 году Группа компаний «ЭФКО» вышла на рынок йогуртов под товарным знаком «Слобода», о чем свидетельствует информация, опубликованная на сайте www.efko.ru, администратором которого является ОАО «ЭФКО». В качестве производителя йогурта «Слобода» также указано ОАО «ЭФКО».

Как уже было указано ранее, в 2015 году ООО «Дустр Марианна» принимала участие в 24 Международной выставке «World food Moscow», где также проводила переговоры с торговыми организациями по поводу выхода со своим товаром на российский рынок, после чего ими была получена претензия от ООО Юридическая фирма «Дебор». Вместе с тем, как установлено Комиссией ФАС России, до 2015 года Заявитель участвовал в выставках, в том числе проводимых в Москве, однако ему не направлялось каких-либо претензий.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о направленности действий группы компаний «ЭФКО» в лице ООО «Юридическая фирма «Дебор» на недопущение ООО «Дустр Марианна» на указанный товарный рынок с целью получения преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, а именно при выходе на рынок молочных продуктов Группы компаний «ЭФКО» в лице ОАО «ЭФКО».

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что в материалах дела отсутствуют доказательства, позволяющие однозначно утверждать о наличии факта нарушения антимонопольного законодательства со стороны ООО «Ногинский пищевой комбинат».

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.

Статьей 14.4 Закон о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или 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.

Комиссия ФАС России по результатам исследования всех доказательств и доводов лиц, участвующих в деле № 1-14-185/00-08-16, на заседании 21.04.2017 установила в действиях ООО Юридическая фирма «ДЕБОР» нарушение части 1

статьи 14.4 Закона о защите конкуренции.

В связи с изложенным и на основании статьи 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссией ФАС России было принято Заключение об обстоятельствах дела, которое направлено письмом от 27.04.2017 № 08/28798/17 в адреса лиц, участвующих в деле.

Принимая во внимание, вышеупомянутые обстоятельства и руководствуясь статьей 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, 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 ООО Юридическая фирма «ДЕБОР» (адрес: 394087, г. Воронеж, ул. Гастелло, д.1; ИНН/ОГРН 3666090740/1023602618522), выразившиеся в приобретении и использовании исключительных прав на товарные знаки MARIANNE по свидетельству № 182970 и МАРИАННА по свидетельству № 313297 в части товаров 29 класса МКТУ, а именно молоко и молочные продукты, актом недобросовестной конкуренции, противоречащими части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции.

2. В отношении ООО «Ногинский пищевой комбинат» (142410, Московская обл., г. Ногинск, ул. Бетонная, д. 1; ИНН/ОГРН 5031080816/1085031003958) рассмотрение дела № 1-14-185/00-08-16 о нарушении антимонопольного законодательства прекратить в связи с отсутствием в его действиях 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.