

Общество с ограниченной
ответственностью «Русский орех»

ул. Елькина, д. 84Г, оф. 32,

г. Челябинск, 454048

sanych74@bk.ru

Общество с ограниченной
ответственностью «Инвест Трейд»

Тургорякское шоссе, 5/18, г. Миасс,
Челябинская область, 456313

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 12-08нк/2018 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

03 июля 2018 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 12-08нк/2018 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) <...>,

УСТАНОВИЛ:

В Челябинское УФАС России поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «Русский орех» (далее – ООО «Русский орех», Заявитель) по факту совершения недобросовестных конкурентных действий Обществом с ограниченной ответственностью «Инвест Трейд» (далее – ООО «Инвест Трейд»), выразившихся во введении в оборот семян подсолнечника жареных в упаковке, копирующей упаковку, используемую Заявителем, а также по факту приобретения и использования прав на товарный знак «Русский орех».

Из заявления следует, что ООО «Русский орех» с 28 января 2002 года осуществляет деятельность в сфере оптовой и розничной торговли, в том числе масличными семенами и маслосодержащими плодами, и до 03 марта 2015 года являлся правообладателем комбинированного товарного знака «Русский орех» № 291878 (приоритет от 03.03.2005).

ООО «Русский орех» в заявлении указывает, что из открытых источников, находящихся в свободном доступе в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а именно информационный ресурс «Открытые реестры», размещенный на сайте Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный

институт промышленной собственности» (далее – ФИПС), стало известно о регистрации 11 декабря 2017 года ООО «Инвест Трейд» товарного знака «Русский орех» по свидетельству № 638596, являющимся сходным до степени смешения с обозначением, используемым Заявителем до даты приоритета по данному товарному знаку.

Также из заявления следует, что ООО «Инвест Трейд» ввело в оборот семена подсолнечника жареные с наименованием «Русский орех», в подтверждение чего представлены копии кассовых чеков о приобретении указанной продукции, а также продукция в спорных упаковках.

По мнению Заявителя, указанные действия ООО «Инвест Трейд» могут привести к смешению продукции, производимой и реализуемой ООО «Русский орех» и ООО «Инвест Трейд», влекут создание условий, способствующих перераспределению спроса на рынке реализации семян подсолнечника жареных.

1. В соответствии с частью 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции, не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного [права](#) на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее – средства индивидуализации).

22 декабря 2016 года Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее – Роспатент) зарегистрирован товарный знак «Русский орех» (свидетельство № 638596, дата приоритета с 22.12.2016) на имя ООО «Инвест Трейд» в отношении классов МКТУ:

29 – арахис обработанный; миндаль толченый; орехи ароматизированные; орехи засахаренные; орехи кокосовые сушеные; орехи обработанные; фундук обработанный.

30 – изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; макарон (печенье миндальное); мука ореховая; мюсли; орех мускатный; орехи в шоколаде; сладости (на основе орехов).

31 – арахис необработанный; миндаль (плоды); орехи (плоды); орехи кокосовые; орехи кола; скорлупа кокосовых орехов; фундук необработанный.

Таким образом, с данного периода ООО «Инвест Трейд» получило исключительное право на использование обозначения «Русский орех» в отношении услуг 29, 30, 31 класса МКТУ.

Товарный знак «Русский орех» (свидетельство № 638596, дата приоритета с 22.12.2016) является комбинированным и состоит из словосочетания «Русский орех», выполненного буквами кириллического алфавита, расположенного сверху стилизованного изображения семени подсолнечника. Товарный знак выполнен в красном цвете на белом фоне.

Доказательства того, что до подачи заявки в Роспатент на регистрацию товарного знака «Русский орех» ООО «Инвест Трейд» производило и реализовывало продукцию с использованием такого обозначения, у антимонопольного органа отсутствуют.

До 2015 года Заявитель при осуществлении деятельности использовал товарный знак по свидетельству № 291878 «Русский орех» (приоритет с 2005 года), обозначение по которому впоследствии продолжил использовать.

Документов подтверждающих, что ООО «Инвест Трейд» стало использовать как

обозначение, так и товарный знак ранее Заявителя, у антимонопольного органа отсутствуют, сторонами не представлены. Кроме того, ООО «Инвест трейд» зарегистрировано в качестве юридического лица только в 2012 году, тогда как Заявитель начал использовать спорное обозначение с 2005 года.

Таким образом, все права на обозначение, зарегистрированное в качестве товарного знака, в данном случае возникают у Заявителя, и факт регистрации ООО «Инвест Трейд» при отсутствии документов, подтверждающих право на регистрацию такого обозначения в качестве товарного знака, могут содержать признаки нарушения части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции.

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.

Из определения недобросовестной конкуренции, содержащегося в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, следует, что для признания действий недобросовестной конкуренцией они должны одновременно соответствовать нескольким условиям, а именно:

- совершаться хозяйствующими субъектами (группой лиц)-конкурентами;
- быть направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;
- противоречить законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинить или быть способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанести ущерб его деловой репутации (причинение вреда).

Отсутствие хотя бы одного из перечисленных признаков свидетельствует об отсутствии недобросовестной конкуренции.

В действиях ООО «Инвест Трейд» по приобретению и использованию исключительного [права](#) на товарный знак «Русский орех» № 638596 содержатся все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции:

1) Действия ООО «Инвест Трейд» направлены на получение преимуществ, которые обеспечивают обществу возможность увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий. Так, ООО «Инвест Трейд» получило возможность увеличить свою прибыль за счет ограничения прибыли конкурента (ООО «Русский орех»), который ранее имел возможность использовать обозначение «Русский орех» без ограничений.

2) Такие действия ООО «Инвест Трейд» противоречат требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, обычаям делового оборота.

Часть 2 статьи 1 Гражданского кодекса РФ предусматривает возможность ограничения гражданских прав в той мере, в какой это необходимо в целях защиты

прав и законных интересов других лиц.

Часть 1 статьи 10 Гражданского кодекса РФ говорит о том, что не допускаются действия юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Статья 10-bis Конвенции по охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1883 г.; по состоянию на 14 июля 1967 г.), ратифицированной СССР 19.09.1968, правопреемником которого является Российская Федерация, указывает, что актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Исходя из положений статьи 302 Гражданского кодекса РФ и других, применимых к понятию добросовестности норм права, под добросовестностью участников гражданских правоотношений следует понимать субъективную сторону их поведения, в том числе намерения, которыми обладал субъект при подаче заявки на регистрацию товарного знака и получении свидетельства о его регистрации.

3) Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что у Заявителя в результате действий ООО «Инвест Трейд» может снизиться размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании общества от указанных действий (упущенная выгода), поскольку данные действия способствуют привлечению потребителей к продукции ООО «Инвест трейд» и их оттоку потребителей от продукции ООО «Русский орех».

2. В соответствии с пунктом 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Необходимо отметить, что индивидуализировать продукцию могут как обозначения, не зарегистрированные в качестве товарных знаков, так и общий внешний вид, элементы оформления упаковки и другие средства. При смешении продукция хозяйствующего субъекта по тем или иным параметрам настолько напоминает продукцию конкурента, что потребитель способен принять его товар за товар конкурента. Копированием внешнего вида изделия является воспроизведение внешнего вида изделия другого хозяйствующего субъекта (предпринимателя) и введение его в гражданский оборот.

Анализируя изобразительные элементы сравниваемых упаковок, можно прийти к выводу об их сходстве, поскольку данные упаковки выполнены в единой цветовой гамме, расположение словесных элементов, их цветовое решение, шрифт написания, а также изображение и расположение жареного семени подсолнечника на упаковке, используемой Ответчиками, повторяет расположение элементов, присутствующих на упаковке Заявителей.

Таким образом, общий замысел, а также цветовое оформление рассматриваемых изобразительных элементов являются сходными до степени смешения.

Учитывая первое ассоциативное впечатление, сходство внешних форм, соотношение

тонов, и то, что расхождение деталей незначительное, совокупность элементов упаковки создает у потребителей однородных товаров впечатление, что производителем товара, реализуемым Ответчиками, является Заявитель.

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 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, содержащиеся в [пункте 9 части 4](#) Закона о защите конкуренции, присутствуют в действиях Ответчика:

1) Направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности выразилась во введении в гражданский оборот семян подсолнечника жареных в упаковке «Русский орех», схожей до степени смешения с упаковкой семян подсолнечника жареных, производимых и реализуемых Заявителем, что может привести к тому, что потребитель при приобретении товара ошибочно принимает новый товар за давно ему известный.

2) Указанные обстоятельства свидетельствуют о том, что рассматриваемые действия ООО «Инвест Трейд» объективно могут причинить убытки Заявителю, поскольку создание смешения на рынке как следствие вызывает отток потребительского спроса от товара конкурента к товару, оформленному с использованием его элементов дизайна.

3) Противоречие законодательству выражается в нарушении [статьи 10.bis](#) Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающей всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Действия ООО «Инвест Трейд», способные вызвать смешение с товарами, производимыми и реализуемыми Заявителями, по введению в гражданский оборот семян подсолнечника жареных в упаковке «Русский орех», схожей до степени смешения с упаковкой семян подсолнечника жареных, производимых и реализуемых Заявителем, указывают на признаки нарушения пункта 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Челябинского УФАС России от ____ года № __ о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 12-08нк/2018 к рассмотрению на **05 сентября 2018 года на 15 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб.320.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 11-08нк/2018 в качестве:

ответчика:

- ООО «Инвест Трейд» (ОГРН 1127415002879, ИНН/КПП 7415077765/741501001, дата регистрации: 11.09.2012, зарегистрирован по адресу: Тургорьякское шоссе, д. 5/18, оф. 1, г. Миасс, Челябинская область, 456313);

заявителя:

- ООО «Русский орех» (ОГРН 1027403870834, ИНН/КПП 7453081515/745101001, дата регистрации: 28.01.2002, зарегистрировано по адресу: ул. Елькина, д. 84Г, оф. 32, г. Челябинск).

3. ООО «Русский орех» в срок до 24 августа 2018 года представить в Челябинское УФАС России:

3.1) письменные сведения о дате, с которой ООО «Русский орех» осуществляет изготовление и реализацию семян подсолнечника жареных с наименованием «Русский орех» в спорной упаковке с приложением подтверждающих документов (в том числе, товарные накладные, договоры купли-продажи, поставки и иное);

3.2) письменные сведения о лице, ответственном за разработку упаковки семян подсолнечника жареных с наименованием «Русский орех» с приложением подтверждающих документов (в том числе, задания на разработку, авторские договоры и иное);

3.3) договоры с типографией на печать упаковок семян подсолнечника жареных с наименованием «Русский орех»;

3.4) утвержденный дизайн спорной упаковки семян подсолнечника жареных с наименованием «Русский орех»;

3.5) документы и сведения, подтверждающие реализацию ООО «Русский орех» семян подсолнечника жареных «Русский орех» (в том числе, договоры купли-продажи, поставки и иное);

3.6) перечень торговых точек на территории Челябинской области, в которых реализуется спорная продукция;

3.7) письменные сведения о лицах, имеющих право реализовывать, поставлять товар (семечки подсолнечника жареные) в спорной упаковке с приложением подтверждающих документов (в том числе, договоры, соглашения и иное);

3.8) письменные сведения о наличии договорных и (или) иных правоотношений с ООО «Инвест Трейд», в том числе по факту реализации семян подсолнечника жареных в спорной упаковке;

3.9) экземпляр упаковки семян подсолнечника жареных «Русский орех», реализуемых ООО «Русский орех» по состоянию на дату получения настоящего Определения;

3.10) документы и сведения, подтверждающие сходство до степени смешения упаковок, используемых Заявителем и ООО «Инвест трейд», в том числе экспертные заключения, результаты опросов и иное;

3.11) иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения настоящего дела.

4. ООО «Инвест Трейд» в срок до 24 августа 2018 года представить в Челябинское УФАС России:

4.1) сведения о фактически осуществляемых видах деятельности ООО «Инвест Трейд» с указанием кодов общероссийских классификаторов видов экономической деятельности, продукции, работ, услуг;

4.2) сведения о географических границах (страна, область, город), в пределах которых ООО «Инвест Трейд» осуществляет виды деятельности, указанные в пункте 4.1. настоящего Определения;

4.3) письменные пояснения об основаниях приобретения прав на товарный знак «Русский орех» по свидетельству № 638596, обозначение и логотип по которому использовались Заявителем до даты приоритета по товарному знаку;

4.4) письменные сведения об использовании товарного знака «Русский орех» по свидетельству № 638596 ООО «Инвест Трейд» при осуществлении хозяйственной деятельности с приложением подтверждающих документов (в том числе, договоры поставки, купли-продажи, товарные накладные и иное);

4.5) письменные сведения о наличии договорных и (или) иных правоотношений с ООО «Русский орех» с приложением подтверждающих документов;

4.6) письменные пояснения о реализации товара (семена подсолнечника жареные) в упаковке, тождественной упаковке, используемой Заявителем с приложением подтверждающих документов;

4.7) письменные сведения о лице, ответственном за разработку упаковки семян подсолнечника жареных с наименованием «Русский орех» с приложением подтверждающих документов (в том числе, задания на разработку, авторские договоры и иное);

4.8) письменные сведения о дате, с которой ООО «Инвест Трейд» осуществляет изготовление и реализацию семян подсолнечника жареных с наименованием «Русский орех» в упаковке, являющейся тождественной упаковке, используемой Заявителем, с приложением подтверждающих документов;

4.9) договоры с типографией на печать упаковок семян подсолнечника жареных с наименованием «Русский орех» по состоянию на январь 2018 года;

4.10) иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения заявления ООО «Русский орех».

За непредставление, несвоевременное представление либо представление заведомо недостоверных сведений по требованию антимонопольного органа информации действующим законодательством предусмотрена административная ответственность

В соответствии со статьей 43 Закона о защите конкуренции с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам

участствующим в деле, заявлять ходатайства, давать комиссии пояснения в письменной или устной форме, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других участвующих в деле лиц.

Председатель Комиссии

<...>

(351) 266 68 85

03.07.2018